



Автономная некоммерческая образовательная организация  
высшего образования  
«Воронежский экономико-правовой институт»  
(АНОО ВО «ВЭПИ»)



## ФОНД ОЦЕНОЧНЫХ СРЕДСТВ ПО ДИСЦИПЛИНЕ (МОДУЛЮ)

2.1.1 История и философия науки  
(наименование дисциплины (модуля))

Группа научных специальностей \_\_\_\_\_ 5.1. Право  
(шифр и наименование группы научных специальностей)

Научная специальность \_\_\_\_\_ 5.1.4 Уголовно-правовые науки  
(наименование научной специальности)

Форма обучения \_\_\_\_\_ Очная  
(очная, очно-заочная, заочная)

Воронеж 2023

Фонд оценочных средств по дисциплине (модулю) рассмотрен и одобрен на заседании кафедры юриспруденции

Протокол заседания от « 13 » ноября 20 23 г. № 3

Заведующий кафедрой



А.М. Годовникова

Разработчики:

Доцент



Ю.В. Лукьяненко

## 1. Контролируемые результаты освоения дисциплины, обеспечивающие достижение планируемых результатов освоения программы аспирантуры по научной специальности

Знать:	1. Основные концепции современной философии науки, основные стадии эволюции науки, функции и основания научной картины мира.
	2. Методы критического анализа и оценки современных научных достижений.
	3. Методологию современной научно-исследовательской работы в области юридических наук, в том числе в междисциплинарных областях, способы и приёмы представления результатов научного исследования.
Уметь:	1. Обосновывать основные критерии демаркации науки и ненауки, определять место и роль науки в культуре, творчески использовать философские категории и общенаучные понятия, принципы и идеи в своей специальности.
	2. Генерировать новые идеи при решении исследовательских и практических задач, исходя из наличных ресурсов и ограничений.
	3. Анализировать альтернативные варианты решения исследовательских и практических задач и оценивать потенциальные выигрыши/проигрыши реализации этих вариантов.
Владеть:	1. Навыками критического анализа основных мировоззренческих и методологических проблем, в том числе междисциплинарного характера, возникающих в науке на современном этапе её развития.
	2. Необходимой системой знаний и навыками анализа результатов исследований в области юридических наук, с использованием современных информационных технологий.
	3. Различными типами коммуникаций при осуществлении профессиональной деятельности, в том числе с использованием современных методов исследования.

## 2. Оценочные средства для проведения текущего контроля успеваемости и промежуточной аттестации

### 1. Критерии оценивания устного ответа.

Зачтено – хорошее знание основных терминов и понятий курса, последовательное изложение материала курса, умение формулировать некоторые обобщения по теме вопросов, достаточно полные ответы на вопросы, умение использовать фундаментальные понятия из базовых дисциплин при ответе.

Не зачтено – не выполнены требования, соответствующие оценке «зачтено».

### 2. Критерии оценивания реферата.

Зачтено – содержание основано на глубоком и всестороннем знании темы, изученной литературы, изложено логично, аргументировано и в полном объеме, основные понятия, выводы и обобщения сформулированы

убедительно и доказательно, возможны недостатки в систематизации или в обобщении материала, неточности в выводах, основные категории применяются для изложения материала.

Не зачтено – не выполнены требования, соответствующие оценке «зачтено».

### 3. Критерии оценивания тестирования.

Оценка «отлично» – 86 % – 100 % правильных ответов.

Оценка «хорошо» – 70 % – 85 % правильных ответов.

Оценка «удовлетворительно» – 51 % – 69 % правильных ответов.

Оценка «неудовлетворительно» – 50 % и менее правильных ответов.

### 4. Критерии оценивания типовых заданий.

Зачтено – ответ на вопрос задачи дан правильный, объяснение хода её решения подробное, последовательное, грамотное, с теоретическими обоснованиями или решение подробное, но недостаточно логичное, с единичными ошибками в деталях, некоторыми затруднениями в теоретическом обосновании, или ответ на вопрос задачи дан правильный, объяснение хода её решения недостаточно полное, непоследовательное, с ошибками, слабым теоретическим обоснованием.

Не зачтено – не выполнены требования, соответствующие оценке «зачтено».

### 5. Критерии оценивания ответа на экзамене кандидатского минимума.

Оценка «отлично» выставляется обучающемуся, если он полно усвоил материал; проявляет навыки анализа, обобщения, критического осмысления и восприятия информации; материал изложен грамотно, в определенной логической последовательности, точно используется терминология; показано умение иллюстрировать теоретические положения конкретными примерами, применять их в новой ситуации; могут быть допущены одна-две неточности при освещении второстепенных вопросов.

Оценка «хорошо» выставляется обучающемуся, если ответ удовлетворяет в основном требованиям на оценку «5», но при этом имеет место один из недостатков: в усвоении материала допущены небольшие пробелы, не исказившие содержание ответа.

Оценка «удовлетворительно» выставляется обучающемуся, если неполно или непоследовательно раскрыто содержание материала, но показано общее понимание вопроса и продемонстрированы умения, достаточные для дальнейшего усвоения материала; имелись затруднения или допущены ошибки в определении понятий, использовании терминологии, исправленные после нескольких наводящих вопросов; неполное знание теоретического материала.

Оценка «неудовлетворительно» выставляется обучающемуся, если не раскрыто основное содержание материала; обнаружено незнание или

непонимание большей или наиболее важной части материала; допущены ошибки в определении понятий, при использовании терминологии.

### **3. Типовые контрольные задания или иные материалы, необходимые для оценки знаний, умений, навыков и (или) опыта деятельности**

#### **1 ЭТАП – Текущий контроль освоения дисциплины**

##### **3.1. «Вопросы для устного опроса»:**

1. Раскройте исторические корни взаимосвязи философии и науки.
2. В чем состоит позитивное и негативное значение трансценденталистских концепций взаимоотношения философии и науки?
3. Раскройте базисные ценности традиционалистского и техногенного типов цивилизации.
4. В чём заключается кризис современной техногенной цивилизации? Покажите пути выхода из него.
5. Преднаука и наука: две стратегии знаний. Покажите принципиальное различие.
6. Дайте краткую характеристику основных стадий развития науки.
7. Охарактеризуйте основные уровни научного знания.
8. Каковы сущность, структура и методы эмпирического познания?
9. Каковы сущность, структура и методы теоретического познания?
10. Охарактеризуйте роль философии в формировании и развитии социально-гуманитарного знания.
12. Покажите специфику соотношения теоретического и эмпирического в юридических науках.
13. Охарактеризуйте проблему генезиса социально-гуманитарного знания и его дисциплинарная структура. Этапы развития социально-гуманитарных наук: классический, неклассический, постклассический.
14. Охарактеризуйте междисциплинарные, проблемно-организованные и проектно-ориентированные исследования.
16. Охарактеризовать ступени рационального обобщения в социально-гуманитарных науках.
17. Становление государственно-правовой духовности в Древней Индии
18. Идеология правового конфуцианства
19. Учение Платона о государстве и праве
20. Политико-правовые воззрения Аристотеля
21. Учение Цицерона о государстве и праве
22. Политические взгляды Августина Блаженного
23. Средневековые доктрины христианства о государстве и праве
24. Политико-правовые взгляды Фомы Аквинского
25. Политико-правовая доктрина ислама
26. Учение Н. Макиавелли о государстве и праве
27. Учение Ж. Бодена о государственном суверенитете

28. Политические и правовые идеи Реформации
29. Политико-правовые учения в Нидерландах XVI-XVII веков
30. Политико-правовая идеология в период Английской революции
31. Политические и правовые взгляды французских просветителей
32. Государственно-правовые идеи Великой Французской революции
33. Политические и правовые учения немецкого либерализма
35. Политико-правовая идеология периода становления США
36. Юридический позитивизм в Англии
37. Учения о праве и государстве в период объединения Германии в XIX в.
38. Становление и оформление учения о правовом государстве
39. Политико-правовые взгляды во Франции XIX в.
40. Социологические учения о государстве и праве на рубеже XIX-XX вв.
41. Политико-правовые взгляды марксизма
42. Зарождение либеральных воззрений в России
43. Политико-правовой консерватизм в России
44. Политико-правовой либерализм в России XIX - начала XX в.
45. Концепция правового государства в России
46. Политико-правовая идеология большевизма
47. Основные политико-правовые концепции советской юриспруденции
48. Плюрализм современных подходов к праву
49. Нормативистская теория права
50. Возрожденная теория естественного права
51. Социологическая юриспруденция
52. Реалистическая школа права
53. Интегративный подход к праву

### **3.2. «Примерный перечень тем рефератов по дисциплине»:**

1. Функции социально-гуманитарных наук в жизни современного общества. Наука как мировоззрение, производительная и социальная сила.
2. Д. Бернал о роли науки в жизни общества («Наука в истории общества»).
3. А. Уайтхед о науке и современной цивилизации («Избранные работы»).
4. Формирование науки как профессиональной деятельности. Возникновение дисциплинарно организованной науки о социуме.
5. М. Вебер о науке и «рационализации» мира («Наука как призвание и профессия»).
6. Основания науки, их современные модели. Идеалы и нормы научного исследования в социально-гуманитарном познании.
7. Преемственность в развитии научных знаний, ее сущность и объективная основа. Традиции и новаторство в современной науке.

8. Взаимодействие социально-гуманитарных и естественных наук как обмен знаниями и методами исследования.

9. Дифференциация и интеграция социальных наук как закономерность их развития. Ускорение развития наук.

10. Методы научного исследования, их классификация. Особенности методологии социально-гуманитарного познания.

11. Идеальное государство по проектам Платона: «Государство» и «Законы»

12. Аристотель: принципы классификации государственных форм и учение о смешанной форме правления, как наилучшем варианте.

13. Политико-правовая доктрина Никколо Макиавелли.

14. Особенности теории естественного права и договорного происхождения государства в политическом учении Гуго Гроция.

15. Учение Джона Локка о разделении властей как гарантии против тиранического правления.

16. Ш. Монтескье о влиянии географических, социальных и религиозных факторов на форму правления и содержание законов. 17. Республиканский политический идеал Ж.-Ж. Руссо.

18. Учение И. Канта о вечном мире.

19. Учение Ф.В.Г. Гегеля о преступлении и наказании.

20. Утилитаристская концепция государства И. Бентама.

21. Карл Маркс и Ф. Энгельс о государстве, праве и революции

22. Учение о соотношении Закона, Благодати и Истины в первом политическом трактате Киевского митрополита Илариона

23. Взаимоотношения государства и церкви в политических учениях XVI века в России (Нил Сорский, Максим Грек, Валаамская беседа, Иосиф Волоцкий).

24. Политическое значение теории «Москва – третий Рим» псковского старца Филофея.

25. Программа политико-правовых реформ И.С. Пересветова.

26. Меркантилистские политико-правовые доктрины XVII в. в России: А.Л. Ордин-Нащокин, Ю.Крижанич и И.Т. Посошков.

27. Программа политико-правовых реформ М.М. Сперанского

28. Государственно-правовые и социальные преобразования по конституционным проектам Н.М. Муравьева.

29. Планы преобразования формы правления, государственного устройства и политического режима по «Русской правде» П.И. Пестеля.

30. В.И. Ленин о государстве, праве и революции.

## Задания закрытого типа (Тестовые задания)

### Ключ ответов

Тема 1. № вопроса	Верный ответ	Тема 1. № вопроса	Верный ответ
1	4	6	3
2	4	7	3
3	3,4	8	3
4	1	9	3
5	2	10	1

### Ключ ответов

Тема 1. № вопроса	Верный ответ	Тема 1. № вопроса	Верный ответ
11	4	16	3
12	концепция	17	2
13	1	18	4
14	1	19	познание
15	1	20	3,4

### Примерные тестовые задания для проведения текущего контроля по темам дисциплины:

#### Тема 1. Предмет и основные концепции современной философии науки

##### Задание № 1

Термин «философия» означает ...

- 1) рассуждение
- 2) компетентное мнение
- 3) профессиональная деятельность
- 4) любовь к мудрости

##### Задание № 2

Ответы на философские вопросы ищут в ...

- 1) религиозных верованиях
- 2) мифологических представлениях
- 3) научных исследованиях
- 4) доводах и умозаклчениях разума

##### Задание № 3

Укажите, какое суждение выражает точку зрения диалектического материализма(2 правильных ответа):



- 1) истина – это знание, верное всегда и во всех отношениях
- 2) все наши знания относительны, в них нет ничего абсолютного
- 3) в каждой относительной истине есть элементы абсолютной
- 4) истинность любого положения имеет пределы
- 5) истина есть обратная сторона заблуждения

#### Задание № 4

Сциентизм – учение, утверждающее в качестве высшей ценности:

- 1) науку
- 2) религию
- 3) искусство
- 4) технику

#### Задание № 5

Учение об относительности всех наших суждений – это ...

- 1) догматизм
- 2) релятивизм
- 3) сенсуализм
- 4) эмпиризм

#### Задание № 6

Учение, согласно которому человеческий разум возникает и осуществляет всевиды своих действий на основе ощущений называется:

- 1) скептицизмом
- 2) агностицизмом
- 3) сенсуализмом
- 4) рационализмом.

#### Задание № 7

Философы, отрицающие (полностью или частично) принципиальную возможность познания бытия:

- 1) идеалисты
- 2) материалисты
- 3) агностики
- 4) сенсуалисты

#### Задание № 8

Теория познания как философская дисциплина – это ...

- 1) онтология

- 2) антропология
- 3) гносеология
- 4) аксиология

#### Задание № 9

Гносеология как часть (раздел) философии, не занимается исследованием:

- 1) форм и закономерностей познавательной деятельности
- 2) границ познания, средств и методов обретения достоверного знания
- 3) ценностного отношения человека к окружающему миру
- 4) соотношения знания и реальности, знания и веры, субъекта и объекта познания

#### Задание № 10

Абсолютизация устойчивости знания порождает:

- 1) догматизм
- 2) скептицизм
- 3) агностицизм
- 4) релятивизм

#### Задание № 11

Познание связано с пониманием, постижением смысла, интерпретацией текста –такой позиции придерживается ...

- 1) марксизм
- 2) неотомизм
- 3) психоанализ
- 4) герменевтика

#### Задание № 12

Определенный способ понимания, трактовки какого-либо явления, система взглядов на что-либо – это ...

#### Задание № 13

Развитие гносеологических представлений конца XX – нач. XXI вв. определяется тем, что оно происходит в условиях (наиболее подходящий вариант):

- 1) информационного общества
- 2) рыночной экономики
- 3) обострения глобальных проблем
- 4) традиционного общества

#### Задание № 14

Для современной науки в целом, и для гносеологии в частности характерен методологический ...

- 1) плюрализм
- 2) монизм
- 3) дуализм
- 4) релятивизм

#### Задание № 15

Непосредственной целью познания является:

- 1) истина
- 2) благо
- 3) заблуждение
- 4) практика

#### Задание № 16

Наука – это (ошибочный вариант)...

- 1) форма духовной деятельности, направленная на производство знаний о природе, обществе и о самом познании
- 2) творческая деятельность по получению нового знания и результат этой деятельности
- 3) собрание, сумма отдельных сведений по различным сферам человеческой деятельности
- 4) совокупность знаний, приведенных в целостную систему на основе определенных принципов

#### Задание № 17

Понятие «парадигма» является ключевым для концепции науки ...

- 1) З. Фрейда
- 2) Т. Куна
- 3) А. Эйнштейна
- 4) М. Полани

#### Задание № 18

Исключите лишнее слово...

- 1) хаос
- 2) порядок
- 3) самоорганизация
- 4) линейное уравнение

#### Задание № 19

Творческая деятельность индивида, ориентированная на получение достоверных знаний о мире, осуществляемая в следующих формах: обыденное, мифологическое, религиозное, художественное, философское и научное – это ...

#### Задание № 20

Выделите уровни научного познания (2 пр. ответа): ...

- 1) естественнонаучный
- 2) чувственный
- 3) эмпирический
- 4) теоретический
- 5) рациональный

### Задания открытого типа ( типовые задания, ситуационные задачи)

#### Ключ ответов к заданиям открытого типа

№ вопроса	Верный ответ
1.	<p>Философско-политическая теория Сократа была ориентирована против разрушительных тенденций софистики. В противоположность этико-правовому релятивизму софитов Сократ обосновывает принципы этического понимания проблем общества и государства, ставя во главу угла своей философии понятие добродетели. Он убежден в существовании абсолютной истины и соответствующего ей должного этико-политического порядка. Путь истинного познания — это путь познания добродетели; закон и справедливость отождествляются. Сократ настаивает на том, что справедливость и право носят объективный общеобязательный характер и являются разумными по своей сущности явлениями. Познание мира должно подчиняться не софической игре со словом, направленным на достижение выгоды, а поиску истины при помощи человеческого разума. Сократ создает важные предпосылки для формирования теоретического подхода к государству и праву в точном смысле этого слова, поскольку его мысль ориентируется на поиск и определение основных понятий. Сократом закладываются основания для понимания политики как профессии, являющейся достоянием не всех граждан, а определенной группы профессионалов — специально подготовленной политической элиты.</p>
2.	<p>Среди главных особенностей политической мысли Древней Индии следует назвать</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Её религиозный, духовный характер.</li> <li>2. Сосредоточенность на проблемах нравственного содержания.</li> <li>3. Главный фактор её развития - религия.</li> <li>4. Влияние мифологических представлений о государстве и праве.</li> </ol> <p>Выделялись две религии - брахманизм и буддизм. Это две противоположные религиозные концепции. Идеиные расхождения между ними произошли на почве толкования мифов и правил поведения, которые освящала религия. Наиболее острые разногласия были связаны с трактовкой правил для варн - родовых групп, положивших начало кастовой организации индийского общества. В Древней Индии варн было четыре:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Варна жрецов (брахманы).</li> <li>2. Варна воинов (кшатрии).</li> <li>3. Варна землевладельцев, ремесленников и торговцев (вайшьи).</li> <li>4. Низшая варна (шудры).</li> </ol> <p><u>Брахманизм.</u> Данная религия направлена на утверждение верховенства знати.</p>

Основное произведение - "Законы Ману".

Члены всех варн в принципе свободны, так как рабы - вне варн. Но сами варны и их члены - неравноправны: две первые варны - господствующие, две другие (вайшьи и шудры) - подчиненные.

Основные положения:

1. Многобожие.
2. Закон кармы (учение о переселении душ). Душа человека после его смерти будет блуждать по телам людей низкого происхождения, животных и растений, если он жил грешно или, если он провел праведную жизнь, возродится в человеке более высокого общественного положения или в небожителе.
3. Понятие дхармы. Дхарма - закон, долг, обычай, правило поведения, установленные богами для каждой варны.
4. Обоснование варн: они созданы богом.
5. Обосновывалось неравенство людей. Сословная принадлежность определялась по рождению и являлась пожизненной. Переход в высшие варны разрешался только после смерти, как награда за служение богам, терпение и покорность.
6. Наказание и принуждение как средства, обеспечивающие кастовые предписания. Внушение угнетенным мысли о бесплодности борьбы за улучшения условий жизни.
7. О государстве:
  - а) существуют два вида власти - духовная (осуществляется брахманами) и светская (осуществляется правителями - кшатриями).
  - б) верховенство духовной власти над светской, подчинение правителя жрецам (роль правителя принижается).
  - в) в каждом государстве существует семь элементов: царь, советник, страна, крепость, казна, войско, союзники (указаны в порядке их убывающего значения).
  - г) занятия правителя: война, расширение территории, защита, поддержание порядка, наказание преступников.
  - д) власть правителя - на совещательных началах с брахманами, приказы правителя имеют подзаконное значение (так как он правит на основании законов, установленных богами, и не вправе их изменять).
  - е) государство представляет собой сдерживающее начало.
  - ж) существует два вида наказания:
    1. наказание царя,
    2. наказание после смерти (переселение души).

#### Буддизм.

Основатель - принц Гаутама (Будда). В этой религии отвергалась мысль о боге как верховной личности и нравственном правителе мира, первоисточнике закона. Дела человеческие зависят от собственных усилий людей.

Основные идеи:

1. Признание нравственно - духовного равенства людей.
2. Критика системы варн и принципа их неравенства.
3. Жизнь - это страдание, и источник этих страданий - сама жизнь. Страдания можно прекратить в этой земной жизни. Для этого необходимо следовать (благородному) пути (он включает в себя: правильные взгляды, правильную решимость, правильную речь, правильное поведение, правильный образ жизни, правильное усилие, правильное направление мысли, правильное сосредоточение).

	<p>Постоянное следование этому пути приведёт человека к нирване.</p> <p>4. Дхарма - это управляющая миром природная закономерность, естественный закон.</p> <p>5. Ограничение роли и масштабов наказания.</p> <p>6. Не должно быть наказания без вины.</p> <p>7. В целом, невнимание к реальным политико-правовым явлениям, как к общей цепи земных несчастий.</p> <p>8. Буддизм сосредоточен на проблемах человека.</p> <p>Дальнейшая история индийской общественной мысли связана с возникновением и утверждением индуизма - религии, впитавшей элементы брахманизма, буддизма и ряда других верований. Буддизм получает распространение за пределами Индии. В первых веках н. э. буддизм становится одной из мировых религий.</p>
3.	<p>Расцвет общественно - политической мысли Древнего Китая относится к VI - III в. в. до н. э. В этот период в стране происходят глубокие экономические и политические изменения, обусловленные появлением частной собственности на землю. Рост имущественной дифференциации внутри общин повлек возвышение зажиточных слоев; ослабление патриархальных клановых связей; углубление социальных противоречий.</p> <p>Идет борьба между имущественной и наследственной аристократией. В стране - затяжной политический кризис.</p> <p>В поисках выхода из кризиса, в общественно - политической мысли складываются различные школы и направления. Наиболее влиятельными политическими учениями в Древнем Китае были конфуцианство, даосизм, легизм и моизм.</p> <p><u>Конфуцианство.</u> Родоначальник школы - Конфуций (551 - 479 г. г. до н. э.). Его взгляды изложены в книге ("Беседы и высказывания"), составленной его учениками. Конфуций традиционен и консервативен, стремился к сохранению существующего порядка. Его идеал - это глубокая древность Китая, его "золотое прошлое", к которому и необходимо стремиться.</p> <p>Основные положения и проблемы:</p> <p>1. Проблема государства. Развивал патриархально - патерналистскую концепцию государства. Государство - это большая семья. Власть императора подобна власти отца, а отношения правящих и подданных - семейным отношениям, где младшие зависят от старших. Конфуций выступал за аристократическую форму правления, так как народ отстранялся от участия в управлении государством. Управлять государством призваны благородные мужи во главе с государем - "сыном неба".</p> <p>2. Проблема этики. Благородный человек должен быть человеколюбивым, обязан трудиться, почитать старших: правителя и отца. Взаимоотношения должны быть основаны на почтительном отношении сына к отцу. Порядок в семье - основа порядка в государстве.</p> <p>3. Проблема идеального правителя. Правитель должен любить людей, исполнять свой долг - трудиться (политический труд), заботиться о родителях и народе. Конфуций призывал правителей строить свои взаимоотношения с подданными на началах добродетели. Конфуций не одобряет насилие, он против бунтов и борьбы за власть.</p> <p>4. Функции государства: социальная, нравственная, защитная.</p>

	<p>5. Проблема: как накормить народ? Для этого необходимы:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>а) забота о земледелии;</li> <li>б) умеренность в налогах;</li> <li>в) скромность государственных расходов (содержание двора);</li> <li>г) воспитание народа;</li> <li>д) правитель должен сам подавать пример народу своим примером.</li> </ol> <p>6. Проблема войны. Конфуций отрицательно относился к завоевательным походам китайских царств друг против друга или против других народов.</p> <p>7. Правовые взгляды Конфуция:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>а) Главным средством воздействия на людей должна быть мораль.</li> <li>б) Против правления законов. Он не считал принцип законности первостепенным. Говорил о вреде закона. Отрицательное отношение к позитивным законам - по причине их традиционно - наказательного значения и связи их на практике с жестокими наказаниями.</li> <li>в) Законодательство должно играть вспомогательную роль.</li> </ol> <p>Во II в. до н. э. конфуцианство было признано в Китае официальной идеологией и стало играть роль государственной религии.</p> <p><u>Даосизм</u>. Основатель - Лао-цзы (VI в. до н. э). Основное произведение - ("Книга о дао и дэ").</p> <p>Основные идеи:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Понятие "дао". Дао - это естественный ход вещей, естественная законность. Это сущность мира, первома́терия, из которой всё вышло и куда всё вернётся. Дао - бесконечная и непознаваемая суть мира. Дао определяет законы неба, природы и общества. Это высшая добродетель и справедливость. В отношении к дао все равны.</li> <li>2. Противопоставление культуры (цивилизации) и природы. Дао и цивилизация несовместимы. Чем больше развивается человеческая культура, тем больше отрывается от дао. Все недостатки культуры, неравенство и бедность людей - это результат отклонения от подлинного дао.</li> <li>3. Принцип политического искусства. Правление в государстве должно быть простым. Правитель не должен вмешиваться в естественный ход вещей (принцип воздержания от активных действий) - лучший правитель тот, о котором народ знает лишь то, что он существует. Призыв воздержаться от притеснений народа и оставить его в покое.</li> <li>4. Отношение к войне. Осуждение всякого рода насилия, войн, армии.</li> <li>5. Осуждение роскоши и богатства.</li> <li>6. Представление об идеальном правителе:       <ol style="list-style-type: none"> <li>а) Он должен быть умным.</li> <li>б) Править с помощью метода "недеяния", то есть воздержания от активного вмешательства в дела членов общества.</li> <li>в) Понимать дао.</li> </ol> </li> <li>7. Восстановление порядков древности. Возврат к естественным основам жизни, к патриархальной простоте.</li> <li>8. Против правления законов.</li> </ol> <p><u>Моизм</u>. Основатель - Мо-цзы (479 - 400 г.г. до н. э). Произведение - "Мо-цзы". Основоположник радикально - демократической традиции в политико-правовой мысли Китая. Развивал</p>
--	---

	<p>идею естественного равенства всех людей и обосновал договорную концепцию происхождения государства.</p> <p>Основные положения концепции:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Договорная концепция происхождения государства. В древности не было управления и наказания, у каждого было свое понимание справедливости. Поэтому все находилось в состоянии хаоса. Но поняв причину хаоса, люди выбрали самого добродетельного и мудрого человека, и сделали его своим правителем.</li> <li>2. Идея единой для всех справедливости и власти.</li> <li>3. Идеальная организация власти - мудрый правитель во главе и отлаженная система исполнительной службы. Для установления полного единства в государстве необходимо:       <ol style="list-style-type: none"> <li>а) насаждение единомыслия;</li> <li>б) искоренение вредных учений;</li> <li>в) поощрение доносов;</li> <li>г) поддержание социального равенства.</li> </ol> </li> <li>4. Осуждалось замещение государственных должностей по принципам происхождения и родства. На государственную службу следует выдвигать наиболее мудрых, независимо от происхождения.</li> <li>5. Вред законов. Огромное значение предавалось принципу всеобщей равной любви.</li> <li>6. Государство должно заботиться о благе народа. Народ должен быть сыт. Эту проблему следует решать так - все должны заниматься физическим трудом.</li> <li>7. Признавалось право народа на восстание против несправедливой власти.</li> </ol> <p>В целом это учение занимает промежуточную ступень между конфуцианством и легизмом.</p> <p><u>Легизм.</u> Основатель легизма - Шан Ян (390 - 338 г. г. до н. э.). Его взгляды изложены в трактате ("Книга правителя области Шан"). Шан Ян был министром земледелия в период территориальной раздробленности, является инициатором реформ, узаконивших в стране частную собственность на землю. Ещё один теоретик легизма - Хан Фэй (III в. до н. э.), создатель трактата "Об искусстве управления". Это учение существенно отличалось от предшествующих концепций. Легисты отказались от традиционных моральных трактовок политики и разрабатывали учение о технике осуществления власти. В целом, вся концепция пронизана:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>а) враждебностью по отношению к людям;</li> <li>б) уверенностью, что посредством насильственных мер, людей можно подчинить желательному порядку.</li> </ol> <p>Основные положения:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Невозможность возврата к старине.</li> <li>2. Принцип этатизма: интересы государства превыше всего.</li> <li>3. Основное назначение государства - противостоять злему началу (природе) человека. Человек - это источник социального зла.</li> <li>4. Понятие идеального государства включает в себя:       <ol style="list-style-type: none"> <li>а) сильную верховную власть;</li> <li>б) вооруженную на высшем уровне армию;</li> <li>в) централизованность государства;</li> <li>г) ограничение произвола чиновников и местных правителей;</li> <li>д) единый порядок и законы.</li> </ol> </li> </ol>
--	--



	<p>5. Роль законов. Законы должны быть едиными и равными для всех. Люди должны быть равны перед законом. Закон - это наказание. Главный метод государственного управления - метод наказаний и поощрений. Наград должно быть мало, а наказаний много. Уголовный закон в государстве должен быть очень жестоким: широкое применение объективного вменения и смертной казни (в основном, необходимо использовать мучительные виды смертной казни).</p> <p>6. Осуждение милосердия и гуманизма.</p> <p>7. Отношение между властью и народом рассматривалось как противоборство враждующих сторон.</p> <p>8. Поощрение земледелия, и вообще - трудолюбия и бережливости, осуждение праздности и второстепенных занятий, таких как искусство и торговля.</p> <p>9. В образцовом государстве власть правителя опирается на силу, высшая цель деятельности государя - создание могущественной державы, способной объединить Китай путём захватнических войн.</p> <p>10. Образ идеального правителя. Идеальный правитель должен:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>а) внушать страх своему народу;</li> <li>б) быть таинственным;</li> <li>в) контролировать чиновников и никому не доверять;</li> <li>г) принимать политические решения, исходя из того, что никому нельзя доверять.</li> </ul> <p>Значение концепции легистов: многие их принципы были применены на практике. Положительный аспект этого - образование в Китае сильного централизованного государства, отрицательный - установление в стране деспотического правления.</p> <p>В II - I в.в. до н. э конфуцианство, дополненное идеями легизма, утверждается в качестве государственной религии Китая. Школа моистов отмирает. Даосизм переплетается с буддизмом, и его влияние на политическую идеологию постепенно убывает.</p>
4.	<p>Ранний период (9-6 вв. до н.э.) связан со временем возникновения древнегреческой государственности. В этот период наблюдается заметная рационализация политико-правовых представлений (в творчестве Гомера, Гесиода и особенно – знаменитых “семи мудрецов” Фалес, Питтак, Периандр, Биант, Солон, Клебул и Хилон) и формируется философский подход к проблемам государства и права (Пифагор и пифагорейцы, Гераклит).</p> <p>На ранней стадии своего развития воззрения древних народов на мир носят мифологический характер. В эти времена политические и правовые взгляды ещё не выделились в самостоятельную область и представляют собой составную часть целостного мифологического мировоззрения. В мифе господствует представление о божественном происхождении существующих отношений власти и порядка. Право и закон ещё не выделились в особую сферу норм и существуют в виде аспекта религиозно одобряемого порядка частной, общественной и государственной жизни. В законах этого времени тесно переплетены мифологические, религиозные, нравственные, социально-политические моменты, и законодательство в целом возводится к божественному первоисточнику. Законы приписываются или прямо богам, или их ставленникам - правителям.</p> <p>Политические и правовые учения появляются лишь в ходе довольно длительного существования раннеклассовых обществ и</p>

государств. Древние мифы теряют свой сакральный характер и начинают подвергаться этической и политико-правовой интерпретации. Особенно это проявляется в поэмах Гомера и Гесиода. Согласно их трактовке, борьба богов за власть над миром и смена верховных богов (Уран - Крон - Зевс) сопровождалась сменой принципов их правления и властвования, что проявлялось не только во взаимоотношениях между богами но и в их отношениях к людям, во всём порядке, формах и правилах земной общественной жизни.

Характерные для поэм Гомера и Гесиода попытки рационализации представлений об этическом, нравственно-правовом порядке в человеческих делах и отношениях получают дальнейшее развитие в творчестве семи мудрецов Древней Греции. К ним обычно причислялись Фалес, Питтак, Периандр, Биант, Солон, Клеобул и Хилон. В своих кратких изречениях (гномах) эти мудрецы сформулировали уже вполне рациональные и светские по своему духу этические и политические сентенции, максимирской практической мудрости. Мудрецы настойчиво подчёркивали основополагающее значение господства справедливых законов в полисной жизни. Многие из них сами были активными участниками политических событий, правителями или законодателями и приложили немало усилий для практической реализации своих политико-правовых идеалов. Соблюдение законов, по их мнению, - существенная отличительная черта благоустроенного полиса. Так, наилучшим государственным устройством Биант считал такое, где граждане боятся закона в той же мере, в какой боялись бы тирана.

С идеей необходимости преобразования общественных и политико-правовых порядков на философских основах выступили Пифагор, пифагорейцы (Архит, Лизис, Филолай и др.) и Гераклит. Критикуя демократию, они обосновывали аристократические идеалы правления “лучших” - умственной и нравственной элиты.

Определяющую роль во всём мировоззрении пифагорейцев играло их учение о числах. Число, по их представлениям - это начало и сущность мира. Исходя из этого они пытались выявить цифровые (математические) характеристики, присущие нравственным и политико-правовым явлениям. При освещении проблем права и справедливости пифагорейцы первыми начали теоретическую разработку понятия “равенство”, столь существенного для понимания роли права как равной меры при регулировании общественных отношений.

Справедливость, согласно пифагорейцам, состоит в воздаянии равным за равное. Идеалом пифагорейцев является полис, в котором господствуют справедливые законы. Законопослушание они считали высокой добродетелью, а сами законы - большой ценностью.

Наихудшим злом пифагорейцы считали анархию. Критикуя её, они отмечали, что человек по своей природе не может обойтись без руководства, начальства и надлежащего воспитания.

Пифагорейские представления о том, что человеческие отношения могут быть очищены от распри и анархии и приведены в надлежащий порядок и гармонию, в дальнейшем вдохновляли многих приверженцев идеального строя человеческой жизни.

Автором одной из таких идеальных моделей полиса был Фалей Халкедонский, который утверждал, что всякого рода внутренние беспорядки возникают из-за вопросов, касающихся собственности.

	<p>Чтобы достигнуть совершенного устройства полисной жизни, необходимо уравнивать земельную собственность всех граждан.</p> <p>Мнения противоположного пифагорейскому придерживался Гераклит. Мир образовался не через слияние, а через разделение, не через гармонию, а через борьбу. Мышление, согласно Гераклиту, присуще всем, однако, большинство людей не понимают всеуправляющего разума, которому надо следовать. Исходя из этого он разделяет людей на мудрых и неразумных, лучших и худших.</p> <p>Социально-политическое неравенство оправдывается им как неизбежный, правомерный и справедливый результат всеобщей борьбы. Критикуя демократию, где правит толпа и нет места лучшим, Гераклит выступал за правление лучших. По его мнению, для формирования и принятия закона вовсе не обязательно всеобщее одобрение на народном собрании: главное в законе - его соответствие всеобщему голосу (всеуправляющему разуму), понимание чего одному (лучшему) более доступно, чем многим.</p> <p>Принципиально общим для подходов Пифагора и Гераклита, оказавших заметное влияние на последующих мыслителей, является выбор ими интеллектуального (духовного, а не природного) критерия для определения того, что есть “лучший”, “благородный”, “добронравный” и т.п. (всё это - символы “аристократа”). Благодаря такому переходу от аристократии крови к аристократии духа, сама она превращалась из замкнутой касты в открытый класс, доступ в который был поставлен в зависимость от личных достоинств и усилий каждого.</p>
5.	<p>В римском рабовладельческом обществе господствующее положение занимала землевладельческая аристократия. По мере укрепления своих позиций она оттесняла как старую наследственную знать, так и зажиточную верхушку торгово-промышленных слоев. Если в государствах-полисах политические конфликты среди свободных определялись главным образом столкновениями между родовитой знатью и лагерем демократии, то теперь, с утверждением частной собственности на землю, решающим становится противоборство крупных и мелких земельных собственников.</p> <p>Виднейшим идеологом римской аристократии в период республики был знаменитый оратор Марк Туллий Цицерон (106–43 гг. до н.э.). Свое политико-правовое 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.</p> <p>Цицерон исходит из общих для всех сторонников аристократии представлений о естественном происхождении государства. Следуя Аристотелю и стоикам, он утверждал, что гражданские общины возникают не по установлению, а от природы, ибо люди наделены богами стремлением к общению. Первой причиной для объединения людей в государство послужила “не столько их слабость, сколько, так сказать, врожденная потребность жить вместе”. В духе аристократических учений своего времени Цицерон настаивал на том, чтобы государственная власть была вручена мудрецам, способным приблизиться к постижению мирового божественного разума. Государство могло бы стать вечным, уверял мыслитель, если бы люди жили по заветам и обычаям отцов. Целью государства, согласно его</p>

концепции, является охрана имущественных интересов граждан.

Аналогичным образом решаются им и вопросы, касающиеся происхождения и сущности права. “Истинный и первый закон, способный приказывать и воспрещать, есть прямой разум всевышнего Юпитера”, – утверждал Цицерон. Этот высший, естественный и неписанный закон возникает задолго до того, как люди объединились в гражданские общины, и его нельзя изменить голосованием народа или решением судей (здесь – откровенный выпад против учений рабовладельческой демократии). Законы государства должны соответствовать установленному в природе божественному порядку – в противном случае они не имеют законной силы. На страже божественного естественного закона обязаны стоять жрецы. Возникновение права, подчеркивал Цицерон, “следует выводить из понятия закона. Ибо закон есть сила природы, он – ум и сознание мудрого человека, он – мерило права и несправия”. Права мудрых и достойных граждан, включая право собственности, вытекают непосредственно из природы, из естественного закона.

Сквозь этот строй типично аристократических представлений пробиваются вместе с тем ростки принципиально иной доктрины. В явном противоречии с собственными исходными положениями Цицерон утверждал, что государство является не только естественным организмом, но и искусственным образованием, “народным установлением”. Цицерон признает равенство всех людей от природы и возможность достижения мудрости каждым, кто получит образование. Имущественные и социальные различия между людьми, с этой точки зрения, возникают не от рождения, а в силу установившихся в обществе отношений. “Частной собственности, – заявлял Цицерон, полемизируя с последователями Аристотеля, – не бывает от природы”. Она возникает на основании либо давнишнего завладения, либо победы в войне, либо закона и соглашения. Положительно оценивая значение богатства и договоров в жизни общества, Цицерон приходит к выводу, что государство “держится на кредите”.

Эти и другие подобные им положения были заимствованы мыслителем из идеологии полисной демократии. Развивая их, Цицерон определяет государство как дело народа, где под народом понимается “соединение многих людей, связанных между собой согласием в вопросах права и общностью интересов”. В трактовке Цицерона право выступает основой государства, его определяющим началом. Государство в таком понимании оказывается уже не только моральным сообществом свободных граждан (каким оно представлялось Платону и Аристотелю), но и правовым сообществом. Предложенное Цицероном понятие государства сыграло значительную роль в последующем развитии политико-правовой теории.

Цицерон, говоря о народе в своем определении государства, имел в виду исключительно землевладельцев и крупных торговцев. Об этом красноречиво свидетельствует приводимый в трактате “Об обязанностях” перечень занятий и профессий, не достойных свободного человека. Цицерон относит к числу презренных людей ростовщиков, мелких торговцев, владельцев ремесленных мастерских, а также всех трудящихся. С такими людьми, занятыми “грязным делом”, у достойных граждан не может быть никаких общих интересов.

Политический идеал Цицерона – аристократическая сенатская

республика. В общетеоретическом плане он обосновывает свой идеал учением о смешанной форме правления. Ссылаясь на греческих мыслителей, Цицерон различает три основные формы государства: царскую власть — монархию, власть оптиматов — аристократию и власть народа — демократию. Среди них лучшей, по мнению Цицерона, является монархия. Каждая из этих простых форм власти неизбежно вырождается, что приводит к возникновению таких порочных состояний государства, как тирания, господство клики богатых и власть толпы (черни). Порочные состояния, собственно, не являются уже формами государства, поскольку там царят произвол и насилие, и, следовательно, распадается само государство как объединение свободных граждан.

Наиболее совершенной и устойчивой формой правления Цицерон считал смешанное государство, сочетающее начала монархии, аристократии и демократии. К такому строю, по его мнению, приближалась Римская республика во времена “отцов” и “дедов”. Монархические начала были представлены в ней властью консулов, аристократические — правлением сената, демократические — народным собранием и властью трибунов. В этой части учение Цицерона не выходило за рамки древнегреческих концепций круговорота государственных форм (Платон, Полибий) и политических идеалов знати, требовавшей реставрации староустойных порядков.

Цицерон творил в период становления Римской империи. Поддерживая и одобряя захватнические войны Рима, Цицерон отказывается от идеалов замкнутого, самодовлеющего полиса. Под влиянием стоиков он пропагандирует идеи космополитизма и мирового государства.

В правовой теории переход к империи нашел отражение в представлениях о составе и разновидностях права, действующего в римском государстве. Сочинения Цицерона являются самыми ранними произведениями римской литературы, где проводится различие между естественным правом, правом народов и правом римских граждан.

Правовые воззрения рабовладельческой аристократии получили свое практическое воплощение в деятельности римских юристов.

Светская юриспруденция как самостоятельная отрасль знаний сложилась в Древнем Риме во II—I вв. до н.э. По своему характеру и направленности она явилась специфическим порождением идеологии тех слоев рабовладельческой знати, которые были заинтересованы в усилении правовой охраны частной собственности и в то же время выступали против расширения законодательной деятельности государства в сфере имущественных отношений, полагаясь больше на советы и консультации немногих избранных юристов (“право мудрых”), чем на писанный закон.

Расцвет римской юриспруденции приходится на эпоху ранней империи (I в. до н.э. — III в. н.э.). В этот период императоры, стремясь ограничить законодательную власть сената, предоставляют наиболее выдающимся юристам право давать разъяснения и толкования действующих правовых норм, обязательные для всех должностных лиц и судей. Разъяснения правоведов приравниваются тем самым к закону. Со второй половины III в., когда законодательная власть сосредоточивается в руках императоров, пожалование такой привилегии прекращается, и римская юриспруденция приходит в

упадок.

К числу самых известных юристов периода ранней империи принадлежали Гай, Папиниан, Павел, Ульпиан и Модестин. Пространные выдержки из написанных ими сочинений содержат Дигесты Юстиниана.

Понятие права юристы выводили, подобно Цицерону, из стоической идеи мирового, всеобщего закона природы. Согласно определению Цельса, принятому многими римскими юристами, право – это искусство добра и справедливости. Правосудие, уточнял Ульпиан, есть “познание божественных и человеческих дел, наука о справедливом и несправедливом”.

Приведенные высказывания свидетельствуют, что юристы не отделяли еще право от нравственности. Как и другие последователи стоицизма, они считали источником права мировой божественный разум.

В составе права, действовавшего в Римской империи, юристы выделяли три части: естественное право, право народов и право граждан.

Естественное право, по их представлениям, распространяется как на людей, так и на животных. К его установлениям относятся брак, семья и воспитание детей. По естественному праву все рождаются свободными.

Право народов, в отличие от естественного, охватывает правила, которые мировой разум установил для людей. Римляне используют это право в своих отношениях с покоренными народами и соседними государствами. Правом народов введены война, рабство, основание царств, международная торговля и другие установления.

Право граждан, или гражданское право, регулирует отношения между свободными римлянами. Гражданское право, указывал Гай, является “собственным правом государства”. Источниками этого права Папиниан называл законы, решения плебеев, постановления сената, декреты принцепса и “мнения мудрых”.

Разграничение права народов и права граждан, проведенное в римской юриспруденции, имело цель оправдать рабство, агрессивные войны и неравенство завоеванных народов по отношению к римлянам.

Право в Древнем Риме делилось на частное и публичное. По знаменитой формуле Ульпиана, публичное право относится к положению государства, частное – к пользе отдельных лиц. Частное право, считал он, включает в себя предписания права естественного, предписания права народов и предписания права гражданского.

Основное внимание юристы уделяли частному праву. В их трудах были заложены основы теории гражданского права – цивилистики. Разрешая споры по гражданским делам, юристы разграничили виды сделок, выработали формулы исков, определили правомочия собственника и других субъектов права.

К изучению публичного права римская юриспруденция обратилась в I–II вв., когда правоведы, получившие привилегию официального толкования закона, выступили в поддержку императорского режима. В публичном праве они проводили идеи неограниченных полномочий принцепса, передачи ему законодательной власти.

Вследствие рецепции римского частного права его принципы

	<p>были усвоены теоретической юриспруденцией во многих странах континентальной Европы. Под влиянием римской цивилистики сложились классические правовые доктрины XVIII – XIX вв., наделившие собственника абсолютным правом распоряжаться принадлежащей ему вещью по своему усмотрению.</p>
6.	<p>Исходя из правовой и разумной сущности сотворенного Богом мира, Фома разрабатывает свою классификацию законов. Первый вид закона — это вечный закон, то есть высший план, по которому Бог творит мир. Он абсолютен и управляет всеобщей связью элементов и явлений мира. Далее естественный закон — реализация вечного закона в разуме человека, в соответствии с которым организуется сфера практического поведения человека, его инстинкты, устремления и склонности. Человеческий закон вытекает из естественного и конкретизирует его, вводя принуждения и санкции. Его необходимость обосновывается многообразием различий в качествах разных людей и порождаемых ими ситуаций, что требует обязательной фиксации общих принципов, которые бы задавали единые параметры социального общения. Цель закона — всеобщее благо людей. Для обеспечения действительности устанавливаемых законом норм он должен быть опубликован, то есть должен носить публичный характер. Божественный закон есть божественное откровение, то есть Библия. Он указывает конечные цели человеческого бытия, является высшим нравственным критерием и мерилom в спорах о должном и справедливом и регулирует внутренний духовный мир человека, который не относится к прерогативам позитивного закона. Фома Аквинский создает единую систему политической теологии, в которой социально-политический мир представлен как органическая часть единого богоустанавливаемого рационального миропорядка, основанного на принципах права и справедливости.</p>
7.	<p>Право по Канту — это совокупность условий, при которых произвол одного лица совместим с произволом другого с точки зрения всеобщего закона свободы. К таким условиям относятся: наличие всеобщих принудительных законов, равенство граждан перед такими законами, правовое гарантирование статуса частной собственности и личных прав гражданина, разрешение конфликтов через судебную систему. Общественный договор есть регулятивный принцип практического разума, своеобразный критерий права и несправедливости. Общая структура права по Канту имеет три уровня. Первый уровень — естественное право, источником которого являются априорные истины. Оно делится на две части: а) частное право, регулирующее отношения граждан между собой как самостоятельных частных собственников; б) публичное право, регулирующее отношения граждан, объединенных в политическое целое государство. Второй уровень — положительное право, источником которого является воля законодателя. Третий уровень — справедливость — совокупность притязаний личности, которые не обеспечиваются законами и поэтому не имеют нормативно-принудительной силы.</p>
8.	<p>Центральным положением марксизма является учение о базисе и надстройке, которое раскрывает суть историко-материалистического подхода к государству и праву. Базис — это целостная экономическая структура общества, понятая как совокупность независимых от воли людей производственных отношений. В основе производственных</p>

	<p>отношений лежит та или иная форма собственности. Производственные отношения соответствуют определенной ступени развития производительных сил. На основе этого экономического базиса структурируется надстройка — юридические и политические институты общества, которым соответствует определенный тип общественного сознания. Государство и право выступают в марксизме как надстроечные явления, детерминированные характером отношений собственности. Социальный конфликт разрешается путем революции, после которой все надстроечные структуры должны прийти в соответствие с новым базисом общества. Капитализм — это последняя формация, которая основана на отношениях частной собственности. Вторым фундаментальным положением марксистской теории является тезис о классовом характере государства и права. Согласно марксистской схеме, конечная цель исторического развития человечества — это коммунистическая формация, в которой отсутствуют отношения частной собственности. Если нет частной собственности, то отсутствует условие для структурирования социальных классов и конфликтов между ними, которые с необходимостью требовали введения института государства.</p>
9.	<p>Представителем юридического позитивизма был Джон Остин. Главной методологической особенностью юридического позитивизма было отрицание дуализма естественного и позитивного права, то есть представления о существовании рядом с позитивным правом более высокого по своему значению права естественного, требующего воплощения в конкретном законодательстве. Право отождествлялось с позитивным законом. От исторической школы права юридический позитивизм отличался тем, что предмет своего анализа он сделал не исторически сложившийся обычай, а закон как нормативный акт, установленный политической властью. Остин утверждал, что суверенная власть не связана никакими правовыми ограничениями и в любой момент может отказаться от них, так же как когда-то сама на себя их возложила. Сдерживать такую власть может только позитивная мораль. Целью правительства Остин считал не свободу, а общее благо и заявлял, что демократия не является необходимым условием его существования. Он отвергал деления права на публичное и частное, уголовное и гражданское. Остин предлагал деление на личное и вещное право. Личное право — это специальные права, обязанности и возможности определенных классов или категорий лиц. Оно делится на сферу частной жизни, сферу политической жизни и сферу исключительных обстоятельств. В целом для юридического позитивизма были характерны антиисторизм логический формализм.</p>
10.	<p>Автором «железного закона олигархии» являлся Роберт Михельс. Анализируя функционирование современных политических партий, Михельс рассматривает их как частный случай организации. Развитие организации подчинено своим внутренним законам, направленным на оптимизацию своих функций, экономию ресурсов и централизацию управленческих решений. Развитие любой организации претерпевает ряд перестроек. Применительно к политическим партиям необходимо говорить о постепенном переходе от демократического принципа устройства к иерархическому, выделению особого профессионального руководящего слоя — олигархии, который сосредотачивает все управление такой организацией в одних руках. Эту</p>



	<p>тенденцию постепенного сосредоточения функций управления политической организацией в руках узкой группы бюрократических функционеров Михельс называет «железным законом олигархии». Политические институты демократии невозможны без управленческого аппарата и профессионального лидерства вождей — харизматиков, что неизбежно ведет к закреплению постов и привилегий, превращению руководства в замкнутую микрогруппу со своими узкими интересами. Итогом развития теоретических взглядов Михельс стал отказ от принципов демократии, который он мотивировал фактом неизбежного перерождения любой внешне демократической структуры в тиранию функционеров.</p>
11.	<p>Кельзен определяет право как совокупность норм, осуществляемых в принудительном порядке, и этим оно отличается от религии и морали. По учению Кельзена, право старше государства и возникает еще в первобытную эпоху, когда появляются системы различных принуждающих запретов и табу. Впоследствии правовое общество перерастает в государство, где функции принуждения передаются централизованным органам власти. Важнейшей особенностью права является согласованность образующих его норм, которые составляют строго последовательную иерархию отдельных ступеней. Положения конституции — это вершина нормативной лестницы, далее следуют» общие нормы», установленные в законодательном порядке или путем обычая. Последнюю ступень занимают индивидуальные нормы, которые создаются решениями отдельных судов и административных органов. Основная норма стоит над конституцией. Кельзен отождествлял государство и право. Для него государство — это относительно централизованный правопорядок, поэтому Кельзен утверждает, что такое понятие, как правовое государство, представляет собой плеоназм, то есть оно в концептуальном плане избыточно, поскольку с юридической точки зрения любое государство предполагает наличие совокупности норм принуждения. Позже Кельзен внес в свою концепцию коррективы. Понятие «правовое государство», являясь теоретически избыточным, используется для обозначения особого типа государства» а именно такого, который отвечает требованиям демократии и правовой безопасности». Правовое государство<sup>2</sup> в этом специфическом смысле есть относительно централизованный правопорядок, в соответствии с которым отправление правосудия и управление основываются на законах, принимаемых избранным народом парламентом с участием или без участия главы государства; члены правительства ответственны за свои акты; суды независимы; а также гарантируются определенные гражданские свободы, в особенности свобода вероисповедания, свобода совести и свобода слова». Кельзен подчеркивал, что понятие правового государства описывает то, что считается и признается ценным для человека и общества в европейской культуре, а не вообще любой принудительный порядок централизованного насилия над людьми.</p>
12.	<p>Петражицкий выделял два вида права — позитивное и интуитивное. Позитивное право — это совокупность таких психических переживаний, которые содержат в себе представления о нормативных фактах и ориентируются на них. В отличие от позитивного права, соответствующего фиксированным юридическим нормам, интуитивное право — это комплекс психических переживаний, который</p>

	<p>непосредственно не зависит и не предполагает ссылок на внешние фиксированные авторитеты. Примером интуитивного права является вся нравственная сфера, которая четко и ясно не закрепляется в официальных законах, действуя помимо них. Соотношение выделенных видов права, утверждал Петражицкий, зависит от уровня развития культуры общества, состояния психики народа. Россия в этой перспективе представлялась ученому «царством интуитивного права по преимуществу», где сплошь и рядом действие законов подменяется реализацией интуитивно-правовых убеждений.</p>
13.	<p>Возрождение и Реформация - самые крупные и значительные события позднего западноевропейского Средневековья. Идеологи этого периода не просто черпали свои представления о государстве, праве, политике и законе из сокровищницы духовной культуры античности.</p> <p>Реформация была направлена на восстановление в изначальной чистоте христианской религиозности. Данный признак был свойственен всем направлениям реформационного вероучения; он присутствовал в институциональных механизмах осуществления Реформации; им должен был обладать идеальный, с точки зрения реформаторов, тип устройства посюстороннего мира. Сердцевина желаемого ими устройства заключалась в особой модели соотношения индивида и коллектива. Для Реформации очень показательна обязательность жестокого подчинения человека общине.</p> <p>Центром Реформации стала Германия, а теоретиком - немецкий священник Мартин Лютер (1483 - 1546).</p> <p>Основные произведения Лютера - "О свободе христианина" (протестантское вероучение).</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Христианин свободен в вере. Право на сомнение, право толковать священное писание, право общаться с богом без посредников.</li> <li>2. Возрождает равенство христиан. Отвергает деление на служителей церкви и мирян.</li> <li>3. Отвергает власть папы. "Папская власть - греховное установление". Папа не является посредником между богом и человеком. Единственный посредник - священное писание.       <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Упразднение власти папы и епископата.</li> <li>2. Выборность священников.</li> <li>3. Упразднение монастырей.</li> <li>4. Конфискация имущества церкви.</li> <li>5. Упразднение канонического права и церковных судов.</li> <li>6. Реформа богослужения.</li> <li>7. Отмена безбрачия священников.</li> </ol> </li> </ol> <p>1. Свобода христианина касается только вопросов веры. В светской жизни главной обязанностью его является повиновение властям. Цель государства - сдерживание зла, присущего природе человека. Суть власти - насилие. Символ - меч. Реалистическое понимание власти.</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>2. Отдавал предпочтение монархической форме правления. Церковь должна подчиняться светским законам. Верховенство государства.</li> <li>3. Утверждал, что государство не должно вмешиваться в вопросы веры, не преследовать инакомыслящих.</li> </ol> <p>Жан Кальвин, второе дыхание Реформации (1509 - 1564).</p> <p>В тот момент, когда лютеранство уже теряло свои силы, Жан</p>

	<p>Кальвин придал реформации новый импульс жизненной энергии. Его карьера проповедника началась в Париже, когда он впервые приобщился к идеям Лютера. Вынужденный год спустя, бежать из Франции, он опубликовал в изгнании свой главный труд "Наставление христианской вере".</p> <p>Основные идеи его учения:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Возродил принцип абсолютного божественного предопределения. Все люди избранники или отверженные. Избранник: уверен в себе, имеет жизненный успех. Долг целиком посвящать себя своей профессии, быть максимально бережливым и рачительным хозяином, презирать наслаждение и расточительность.</li> <li>2. Довел до конца учение об организационных основах протестантской церкви, пресвитерианской церкви. Священники избираются, руководство осуществляет коллегиальный выборный орган - Синод, состоящий из выборных пресвитеров.</li> <li>3. Принцип взаимопомощи церкви и государства.</li> </ol> <p>Церковные общины стали возглавлять старшины (пресвитеры), избравшиеся обычно из наиболее богатых мирян, и проповедники, не имевшие специального священнического сана, исполнявшие религиозные функции как служебные обязанности.</p> <p>Однако сам Кальвин в вопросах о государстве был очень осмотрителен. Осуждая феодально-монархические круги за творимые ими насилия, произвол, беззакония и предрекая за это правителям божью кару, орудием которой могут стать их собственные подданные, он в то же время всякую власть объявлял божественной, требуя от христиан, выполняющих веления государства, думать, прежде всего, о боге.</p> <p>Сравнивая между собой традиционные со времен античности формы государства (монархию, аристократию и демократию), Ж. Кальвин отдает явное предпочтение аристократической организации. Это предпочтение он обосновывает тем, что преимущества аристократии, по его мнению, доказаны всем опытом истории и подтверждены волей бога.</p> <p>Отличительное свойство кальвинистской доктрины - заключающаяся в ней жестокая религиозная нетерпимость ко всяким иным воззрениям и установкам, в особенности к крестьянско-плебейским ересям. Зловещую суровость доктрины дополняла и завершала не менее свирепая практика Ж. Кальвина, который руководил Женевской консисторией (1541-1564). Эта консистория подчинила себе магистрат города. За горожанами была установлена слежка, чуть ли не всеобъемлющей регламентации подвергались самые разные стороны общественной жизни, за малейшее нарушение предписанных норм назначались тяжкие наказания, вошли в обыкновение казни тех, в ком усматривали еретиков.</p>
14.	<p>Особый, антибуржуазный смысл разработка вопросов власти, государства и права приобретает в рамках такого общественного движения, каким явился социализм. Именно в XVI—XVII вв. он стал занимать самостоятельное и достаточно заметное место в умственной жизни европейского общества.</p> <p>Внутри этого движения, выражавшего извечные устремления общественных низов к социальной справедливости, складывались и циркулировали весьма разные взгляды и представления. Эти</p>

идеологические образования отличаются друг от друга не только в силу того, что неодинаковы защищаемые ими проекты организации публичной власти будущего. Различен и содержащийся в них принцип, в соответствии с которым должен создаваться и функционировать новый миропорядок. В одних случаях на передний край выдвигается и таким принципом признается рациональное в иных случаях — свобода, третьих — равенство и т. д.

Наиболее видными писателями социалистического направления в рассматриваемый период были Томас Мор (1473—1535) и Томмазо Кампанелла (1568—1639). Т. Мор — автор по-своему эпохального произведения «Утопия» (1516). Т. Кампанелла создал всемирно известный «Город Солнца» (1602, первая публикация — 1623 г.).

Сочинения подобного профиля обычно начинаются с резкой критики социальных и государственно-правовых порядков современной авторам цивилизации. Страницы таких произведений пронизывает ненависть к общественному устройству, политико-юридическим установлениям, порожденным частной собственностью и оберегающим ее. В ней видят корень всех социальных зол. Ей ставятся в вину нищета масс, преступность, всяческие несправедливости и т. д. Т. Мор утверждает в «Утопии», что, пока существует частная собственность, нет никаких шансов на выздоровление социального организма. Больше того «Где только есть частная собственность, там вряд ли возможно правильное и успешное течение государственных дел». Выход человечества один — «совершенное уничтожение частной собственности».

Общество, согласно Т. Морю, является результатом заговора богачей. Государство же — их простое орудие. Они его используют в целях угнетения народа, для защиты своих корыстных материальных интересов. Силой, хитростью и обманом богачи подчиняют себе бедный люд, обездоливают его. Делается это и с помощью законов, предписаний власти, которые навязываются народу от имени государства.

В укор тогдашнему реальному обществу Т. Мор рисует воображаемую страну (Утопию), которая сумела избавиться от частной собственности и сопутствующих ей пороков, и которая сумела вследствие этого зажить почти беспроblemной, блаженной жизнью. В Утопии нет частной собственности. Земля там — собственность общественная. Обществу принадлежит и вся производимая в нем продукция. Она вырабатывается семейно.

Каждая семья занимается определенным ремеслом. Семейно-ремесленная организация составляет производственную структуру утопийского общества. Сельскохозяйственные работы ведутся на началах трудовой повинности, которую обязаны отбывать все граждане. Рабочий день длится 6 часов. Особые должностные лица следят за тем, как работают утопийцы.

Утопийцы живут, не зная нужды; люди в Утопии пребывают в достатке. Однако достаток этот достигается весьма специфическим образом. Во-первых, принудительным привлечением к труду почти всех мужчин и женщин. Во-вторых (что очень важно заметить), сокращением потребностей, связанным с крайней невзыскательностью утопийцев; жители Утопии довольствуются простой и грубой, притом одинаковой для всех, одеждой, неведомы им никакие излишества и роскошь.

Парадоксальным представляется наличие в Утопии института рабства. По Т. Мору, в этой идеальной стране есть (и главное — должны быть) рабы, к тому же еще обязанные носить кандалы. Для автора «Утопии» было немыслимо, чтобы радость бытия утопийцев омрачалась необходимостью выполнять разные неприятные работы: забивать скот, вывозить нечистоты и т. п. Добровольцев на такие работы почти не находилось. Отсюда потребность в рабах, на плечи которых взваливался сей тяжкий непривлекательный труд. Рабами становились военнопленные, преступники, отбывающие наказание, а также люди, приговоренные к смерти в других государствах и выкупленные утопийцами. Рабство в Утопии не передается по наследству, сын раба — свободный человек. Да и сами рабы могли быть высвобождены из своего рабского состояния.

Господство общественной собственности, если верить Т. Мору, I. исключает те преступления, коими изобилует мир, построенный на частной собственности. Именно она, полагал писатель, питает такие дурные человеческие страсти, как алчность, жадность, всемерное стремление во что бы то ни стало увеличить свое богатство, эгоизм и проч. Преступность как таковая все же имеет место в Утопии, и борьба с ней есть, по убеждению Т. Мора, одна из главных забот государства.

Утопия — государственно-организованное общество. Правда, не совсем ясно показано Т. Мором, какой является утопийская государственность: федеративной или унитарной. Зато вполне обозначена им структура публичной власти и порядок ее формирования. Каждые 30 семейств избирают должностное лицо — филарха. 10 филархов — одного протофиларха. Филархи на 186 специальном собрании избирают тайным голосованием правителя государства (принцепса) из четырех кандидатов, названных народом. Принцепс избирается пожизненно. Но он может быть смещен, если будет заподозрен в стремлении к тирании. Остальные должностные лица и сенат, который состоит из старых и умудренных опытом граждан, избираются ежегодно. Важные дела в Утопии решаются принцепсом с участием сената и народного собрания. К числу таких дел относятся: администрирование, составление хозяйственных планов, учет и распределение (с общественных складов) произведенной продукции.

Пользующаяся симпатией Т. Мора форма правления едва ли может быть отнесена лишь к какой-то одной традиционной форме: демократической, олигархической либо монархической. Это скорее некое «смешанное правление», которому надлежало вобрать в себя позитивные черты упомянутых выше традиционных форм. Впрочем, неоднозначным в целом ряде отношений, «смешанным» выступает весь социальный проект, предложенный Т. Мором.

В отличие от Мора Т. Кампанелла в «Городе Солнца» прямо и открыто не занимается бичеванием неприемлемых для него социально-экономических и политико-юридических порядков. Их острая критика дается итальянским социалистом как бы «за кадром», в подтексте. На первый план он выставляет панораму жизнеустройства города-государства соляриев. Сначала о системе публичной власти в нем. Она складывается из трех ветвей, создаваемых применительно к трем основным видам деятельности и «заведующих» каждой из них. Во-первых, военное дело; во-вторых, наука; в-третьих, воспроизводство населения, обеспечение его пищей и одеждой, а также воспитание

граждан. Ветвями (отраслями) власти руководят три правителя, именуемые соответственно: Мощь, Мудрость, Любовь. Им непосредственно подчинены три начальника, каждый из которых, в свою очередь, распоряжается тремя должностными лицами.

Венчает управленческую пирамиду верховный правитель — Метафизик, превосходящий всех сограждан ученостью, талантами, опытом, умением. Он—глава как светской, так и духовной власти, ему принадлежит право окончательного решения по всем вопросам и спорам. На посту верховного правителя Метафизик пребывает отнюдь не пожизненно, а лишь до тех пор, пока среди соляриев не появится человек, превосходящий его в знаниях, научных успехах, в способностях управлять государством. Коль скоро такой человек появился, Метафизик сам обязан отказаться от власти в его пользу. Метафизик осуществляет верховную власть, опираясь на трех высших своих советников, правителей: Мощь, Мудрость, Любовь. Они тоже обладают незаурядным умом, выдающимися организаторскими способностями, высокими моральными достоинствами.

Эти четверо — единственные из магистратов, которые не могут быть смещены по воле народа и на взаимоотношения, которых между собой народ не оказывает влияния. Остальные начальники и должностные лица, прежде чем попасть на тот или иной официальный пост, проходят процедуру избрания.

В «Городе Солнца», где нет более частной собственности, земледелие, ремесла и т. д. являются делом совместного труда соляриев, коим ведают правители с подчиненными им должностными лицами — специалистами. Сообща произведенное распределяется справедливо, по меркам необходимости. Все, в чем солярии нуждаются, «они получают от общины, и должностные лица тщательно следят за тем, чтобы никто не получал больше, чем ему следует». Не только обеспечение каждого солярия Требуемой долей материальных благ и попечение о его досуге, общении, здоровье входят в круг обязанностей должностных лиц «Города Солнца». Они также планомерно обучают и воспитывают членов общины, заботятся о состоянии их духа. Значительную роль отводит им Т. Кампанелла в заботе о продолжении рода соляриев. Государство вмешивается (конечно, в интересах общего блага) даже в творчество поэтов, предписывая им те формы, в которые они должны облекать свое вдохновение.

Содержание «Города Солнца» отчетливо демонстрирует присутствие в ранних социалистических доктринах двух практически несовместимых начал. Верная оценка интеллектуальных, нравственных и т. п. достоинств человека как факторов, призванных определять его положение в обществе, сплошь и рядом переплетается с установками на авторитарность, аскетизм, с небрежением отдельной человеческой личностью, с равнодушием к созданию соответствующих организационных и правовых условий для ее свободного всестороннего развития.

Вот один из самых разительных примеров указанного противоречия. Солярии участвуют в политическом процессе, но участвуют скорее в качестве статистов, поскольку голос их не решающий, а в лучшем случае лишь совещательный. Вершат же, по существу, все дела в государстве правитель-первосвященник (Метафизик) и помогающие ему три соправителя (Мощь, Любовь,

Мудрость). Жизнь соляриев, взятая фактически во всех ее проявлениях, заранее скрупулезно расписана. Каждый мало-мальски значимый шаг граждан «Города Солнца» направляется и контролируется. Даже имена подбираются «не случайно, но определяются Метафизиком». Солярии удовлетворены своим бытием: никто из них не терпит, по мнению Т. Кампанеллы, никакого недостатка ни в необходимом, ни в утехах. Они не ощущают — скажем от себя — сковывающего их духа однообразия. Этот дух царит над всем. У соляриев одинаковое жилье, одежда и пища, одинаковые занятия, развлечения, строй мыслей, обыкновения и проч. Неповторимость каждого отдельного человека, его самостоятельность, инициативность, наличие у него собственных своеобразных потребностей, стремлений в «Городе Солнца» особой ценности не имеют. Доминируют интересы государства, а интересы частных лиц — лишь постольку, поскольку они являются частями государства. Не раз повторится потом в политических доктринах социалистов такое оттирание на далекую периферию потребностей и интересов «частных лиц».

Типичная для политико-юридических воззрений социалистов рассматриваемого периода деталь. Справедливо уделяя пристальное нужное внимание вопросам законодательства, которое должно утвердиться в государственно-организованном обществе, базирующемся на общности имущества, на принципах коллективизма, они крайне скупо говорили (если говорили вообще) о правах и свободах индивида, о правовых связях гражданина и государства, о системе надежных гарантий таких прав и свобод и т. д. Это, кстати говоря, очень характерно и для последующих поколений социалистов.

15.	<p>Первой страной, успешно осуществившей революцию, была Голландия (Нидерланды, Республика Соединенных провинций), выдержавшая многолетнюю (1565-1609 гг.) освободительную войну против феодальной Испании, пытавшейся мечом и огнем искоренить распространившийся в Нидерландах кальвинизм.</p> <p><u>Учение Гроция о государстве и праве</u></p> <p>Гуго Гроций (1583-1645) - выдающийся голландский юрист и политический мыслитель, один из основателей школы естественного права. Гроцию суждено было с самого раннего возраста возбуждать всеобщее удивление своими редкими способностями.</p> <p>Г. Гроций - автор более 90 произведений. Его основной труд - "О праве войны и мира. Три книги, в которых объясняются естественное право и право народов, а также принципы публичного права" (1625), в котором ученые всех стран находили систематическое изложение всех основных начал правоведения.</p> <p>Учение о праве. Гроций являясь сторонником предложенного еще Аристотелем деления права на естественное и волеустановленное, считает, что в юриспруденции следует различать "естественную, неизменную часть" и "то, что имеет своим источником волю".</p> <p>Естественное право при этом определяется как "предписание здравого ума". Согласно этому предписанию то или иное действие - в зависимости от его соответствия или противоречия разумной природе человека - признается либо морально позорным, либо морально необходимым. Естественное право, таким образом, выступает в качестве основания и критерия для различения должного (дозволенного) и недолжного (недозволенного) по самой своей природе, а не в силу какого-либо волеустановленного (людьми или богом) предписания (дозволения или запрета).</p> <p>Позитивное (волеустановленное) право вытекает из естественного права и является правом постольку, поскольку не противоречит естественному праву. Позитивное право является средством реализации требований естественного права во внутригосударственной жизни и в международном общении. "Право не получает своего внешнего осуществления, если оно лишено силы для проведения в жизнь".</p> <p>Учение о государстве. Гроций является сторонником теории общественного договора. По его мнению, при переходе от "естественного состояния" к "гражданскому обществу" и государству следует, что в сфере политики к правовому принципу справедливости присоединяется политический принцип пользы (и целесообразности).</p> <p>Догосударственная стадия жизни людей характеризуется Гроцием как "естественное состояние". В этом состоянии отсутствовала частная собственность, люди пребывали в "великой простоте", находились между собой "в некоей чрезвычайной взаимной приязни" и пользовались "общностью имущества". Появление частной собственности, необходимость её защиты привели к тому, что "люди объединились в государство". Государство, следовательно, является, по Гроцию, чисто человеческим установлением, хотя оно и было, потом одобрено богом как благодетельное для человечества. "Государство же есть совершенный союз свободных людей, заключенный ради соблюдения права и общей пользы".</p> <p>Сущность государства состоит в том, что это - власть, действия</p>
-----	---



которой не подчинены никакой другой: власти и не могут быть отменены по усмотрению чужой власти. Общим носителем верховной власти (т. е. суверенитета) является государство в целом (как "совершенный союз"), носителем же власти в собственном смысле может быть одно или несколько лиц.

Форма правления не имеет существенного значения: "народ может избрать любой образ правления, ибо тот или иной правопорядок следует оценивать не с точки зрения преимуществ его формы, о чем суждения людей весьма расходятся, но с точки зрения осуществления в нем воли людей". Вместе с тем очевидны как его отрицательное отношение к тирании (которое основано на насилии и где отсутствует правопорядок), так и предпочтение, отдаваемое единоличной и аристократической формам правления.

Гроций не отрицает саму возможность суверенитета народа (принадлежности ему верховной власти), однако, в своих трудах опровергал, что "верховная власть всюду и без изъятия принадлежит народу, так что государей, которые злоупотребляют своей властью, следует низлагать и карать".

Права и свободы подданных прекращаются с заключением соглашения об учреждении государства и гражданской власти. Гроций допускает право подданных на сопротивление властям, но лишь в случае крайней необходимости и при условии, если вооруженное сопротивление подданных насилию начальствующих лиц не причинит величайшего потрясения государству или не приведет к гибели многих неповинных.

Война как таковая, согласно Гроцию, не противоречит естественному праву: "по природе каждый является защитником своего права, для чего нам и даны руки". Не запрещена война также божественными законами и правом народов. Но это вовсе не означает, что все войны справедливы. Различая войны справедливые и несправедливые, Гроций в духе своего юридического подхода к данной проблематике подчеркивал, что "справедливой причиной начала войны может быть не что иное, как правонарушение".

#### Учение Спинозы о государстве и праве.

Жизнь и деятельность Баруха Спинозы (1632 - 1677) протекали в условиях резкого обострения нападок кальвинистского духовенства на республиканское правительство, попыток дворянства установить монархию. Спиноза был современником революции в Англии. Острые противоречия эпохи нашли выражение в его учении. Его работы, посвященные политико-правовой проблематике: "Богословско-политический тракт" (1670) "Этика, доказанная геометрическим методом" (1675) "Политический трактат" (1677).

В основу исследований Б. Спинозы положен эмпирический метод. По мнению Спинозы, естественное право вытекает из природы. Естественное право - это законы природы "открытые естественным светом", т.е. человеческим разумом.

В естественном состоянии, согласно Спинозе, все (люди и другие природные существа, умные и глупые, сильные и слабые) равны в том смысле, что все они одинаково, по одному и тому же основанию имеют право на все по своему произволу и желанию, хотя реальное содержание и объем этих естественных прав разных людей (и других естественных существ) различны и зависят от размера их фактической

	<p>мощи (умственной и физической). Высший закон природы заключается в стремлении каждого к самосохранению. Однако в естественном состоянии, где отсутствует какое-либо общее для всех право, самосохранение людей, достижение ими своих желаний и безопасного существования не могут быть обеспечены.</p> <p>Поэтому необходимо образование государства, которое возникает вследствие заключения общественного договора. Согласно Спинозе, "естественное право каждого в гражданском состоянии не прекращается". Главное различие между естественным и гражданским состояниями заключается в том, что в гражданском состоянии возникает договорно-установленное высшее (суверенное) естественное право государства, т.е. здесь появляется общее для всех право и общий уклад, общий гарант и защитник безопасности, и все боятся одного и того же - верховной (суверенной) власти.</p> <p>Верховная власть, "не связывается никаким законом, но все должны ей во всем повиноваться".</p> <p>"Частное гражданское право", т.е. права гражданина в государстве - это разрешенные в условиях гражданского состояния естественные права индивида, т.е. дозволенная верховной властью часть естественного права.</p> <p>Критерием во взаимоотношениях индивида и государства является степень их разумности. Конечная цель государства - освободить каждого от страха, обеспечить его безопасность и возможность наилучшим образом удерживать свое естественное право на существование и деятельность без вреда себе и другим. "Цель государства в действительности есть свобода". Поэтому, несмотря на то, что все "обязаны безусловно исполнять все приказания верховной власти, хотя бы она повелевала исполнять величайшую нелепость", Спиноза признаёт естественное право народа на восстание, в случае нарушения государством условий общественного договора.</p> <p>Спиноза выделяет три формы государства - монархию, аристократию и демократию. При этом Спиноза является сторонником демократии. Однако он не отрицает приемлемость монархии и аристократии. Среди них Спиноза отдает свое предпочтение федеративной форме аристократической республики, в которой верховная власть сосредоточена во многих городах.</p> <p>Политико-правовое учение Спинозы было определенным шагом к постижению сущности государства и права. Его стремление освободить теорию политики от морализирования, привнесения в нее субъективных оценок предопределило отождествление силы и права, "мощи" и законов природы. Применительно к политике такое отождествление в концепции Спинозы стало средством обоснования "границ государственной власти", прогрессивных политико-правовых программных требований.</p> <p>Представление о силе как основе права было определенным выходом за рамки чисто рационалистических схем, ориентировало теоретический поиск основ и законов развития права и государства на отношения, лежащие за пределами договоров, соглашений, волеизъявлений отдельных и многих лиц, намечало путь углубления исканий в теории права и государства.</p>
16.	<p>Политико-правовая мысль США в рассматриваемый период представлена в двух направлениях:</p>

радикально-демократическом (Т. Джефферсон, Бенджамин Франклин) и в течение федералистов (Александр Гамильтон, Джеймс Медисон).

Радикально-демократическое направление.

Яркими представителями данного течения являются Томас Джефферсон (1743-1826) и Бенджамин Франклин (1706-1790).

Политико-правовые взгляды Джефферсона выразились в Декларации независимости США (1776), "Заметках о штате Вирджиния" (1785), Законе штата о религиозной свободе (1777) и в произведении "Общий обзор прав Британской Америки".

Т. Джефферсон провозглашает свободу, равенство, право на счастье, право народа на самоуправление. Говорит об обязанности народа на восстание: народ должен подняться против "плохого правителя". В своих работах он также отрицает идею вечности и неизменности конституции.

Джефферсон подразделяет права на личные и политические. Право частной собственности не относится к естественным правам. Америка должна быть страной средних собственников, где государство имеет право контролировать и регулировать распределение собственности.

Вопрос о рабстве - оно должно быть отменено, радикал-демократы считали его позорным с точки зрения естественного права. Джефферсон ратовал за постепенную отмену рабства, выступал против его резкой отмены: сначала следует освобождать новорожденных рабов, потом остальных - с наделением их землей. Предполагалось заселение рабами западных территорий США. При этом подчеркивается необходимость предварительного образования рабов. Однако сам Джефферсон, будучи президентом США, рабство не отменил, так как стремился к сохранению единства США, а отмена рабства чаще всего влечет за собой гражданскую войну.

Джефферсон является сторонником эгалитаризма (приоритет государственной собственности), США - страна среднего класса. При этом он выступает против промышленного капитализма, за аграрное развитие США. Противник идей коммунизма, социализма.

Среди форм правления Джефферсон признавал только республиканскую. Главный признак республиканской формы правления - всеобщее равное избирательное право, условием которого является образование и просвещение.

Формы демократии. Джефферсон подразделял демократию на представительную и прямую. При прямой демократии большое значение имеет развитие органов местного самоуправления. Демократия должна строиться на основе принципов народного суверенитета и разделения властей. Первоначально выступал за верховенство законодательной власти. В дальнейшем - за сильную эффективную исполнительную власть.

Джефферсон по праву считается основателем конституционализма. Конституция должна быть принята народом, а не парламентом. При этом ни одно поколение не должно связывать своими обязанностями следующее.

Александр Гамильтон (1757-1804 гг.) был одним из тех наиболее видных политических деятелей периода образования США, чьи теоретические воззрения и практическая деятельность оказали

	<p>решающее воздействие на содержание Конституции США 1787 г.</p> <p>Гамильтон принадлежал к числу наиболее влиятельных лидеров федералистов, считавших, что федеративное устройство преодолевает слабость конфедеративной организации США, закрепленной "Статьями конфедерации" 1781 г. Только сильная центральная власть, по их мнению, способна создать прочное государство и не допустить дальнейшего развития демократического движения масс, возросшего после победы в Войне за независимость. Федерация, утверждал Гамильтон, будет барьером, препятствующим внутренним раздорам и народным восстаниям.</p> <p>Федералисты фактически представляли интересы крупной торговой и промышленной буржуазии и плантаторов. Антифедералисты выражали устремления малоимущих и неимущих слоев населения - фермеров, мелких предпринимателей и торговцев, наемных рабочих.</p> <p>Политические позиции Гамильтона определились еще в период, предшествовавший Войне за независимость, когда он выступал за мирное урегулирование конфликта, компромисс с Англией. Его теоретические воззрения вполне совпадали с этой позицией. Они сложились под решающим воздействием теории разделения властей Монтескье, на которого, как известно, большое впечатление произвело конституционное устройство английской монархии. Это устройство Гамильтон и считал необходимым положить в основу Конституции США.</p> <p>Однако логика освободительной борьбы колоний вынудила Гамильтона признать возможность республиканского строя. Но обязательным условием этого он считал создание сильной президентской власти, мало чем отличающейся от власти конституционного монарха. Президент, по его мнению, должен избираться пожизненно и обладать широкими полномочиями.</p> <p>Сам парламент мыслился им как двухпалатный, создаваемый на основе избирательного права с высоким имущественным цензом. Деление людей на богатых и бедных, а соответственно на просвещенных и непросвещенных, способных и неспособных управлять делами общества имеет, по утверждению Гамильтона, естественное происхождение и неустранимо.</p> <p>Не все идеи Гамильтона были восприняты Конституцией США. Но как общая направленность, так и большая часть конкретных предложений Гамильтона были приняты Конституционным конвентом.</p>
17.	<p>В самом конце XVIII в. в Германии зародилось и в первой половине XIX в. сделалось весьма влиятельным в изучении права особое направление исследовательской мысли. В центр своих теоретико-познавательных интересов оно поставило вопрос о том, как право возникает и какова его история.</p> <p>Основоположником направления в юриспруденции, получившего наименование исторической школы права, является Г. Гуго (1764–1844) – профессор Геттингенского университета, автор "Учебника естественного права, как философии позитивного права, в особенности – частного права". Виднейшим представителем этой школы был К. Савиньи (1779-1861), изложивший свои взгляды в книге "Право владения", в брошюре "О призвании нашего времени к законодательству и правоведению" и в 6-томном сочинении "Система современного римского права". Завершает эту группу представителей</p>

исторической школы права Г. Пухта (1798–1846), основные произведения которого – "Обычное право" и "Курс институций".

Естественно-правовую доктрину и вытекавшие из нее демократические и революционные выводы историческая школа права избрала главной мишенью для своих нападков. Эта доктрина вызывала недовольство своих противников тем, что доказывала необходимость коренного изменения существующего со средних веков политико-юридического строя и принятия государством законов, которые отвечали бы "требованиям разума", "природе человека", а фактически – назревшим социальным потребностям, т. е. общественному прогрессу.

Теоретики исторической школы права взяли под обстрел прежде всего тезис о позитивном праве как об искусственной конструкции, создаваемой нормотворческой деятельностью органов законодательной власти. Они утверждали, что действующее в государстве право вовсе не сводится лишь к совокупности тех предписаний, которые навязываются обществу как бы извне: даются сверху людьми, облеченными на то специальными полномочиями. Право (и частное и публичное) возникает спонтанно. Своим происхождением оно обязано отнюдь не усмотрению законодателя. Г. Гуго принадлежит очень характерное сравнение права с языком. Подобно тому как язык не устанавливается договором, не вводится по чьему-либо указанию и не дан от бога, так и право создается не только (и не столько) благодаря законодательствованию, сколько путем самостоятельного развития, через стихийное образование соответствующих норм общения, добровольно принимаемых народом в силу их адекватности обстоятельствам его жизни. Акты законодательной власти дополняют позитивное право, но "сделать" его целиком они не могут. Позитивное право производно от права обычного, а это последнее произрастает из недр "национального духа", глубин "народного сознания" и т. п.

Представители исторической школы права верно подметили одну из существенных слабостей естественно-правовой доктрины – умозрительную трактовку генезиса и бытия права. В свою очередь, они попытались истолковать становление и жизнь юридических норм и институтов как определенный объективный ход вещей. Этот ход, полагал Г. Гуго, совершается произвольно, приноравливаясь сам собой к потребностям и запросам времени, поэтому людям лучше всего не вмешиваться в него, держаться исстари заведенных и освященных опытом столетий порядков.

К. Савиньи считал, что с движением национального духа стихийно эволюционирует и право. Динамика права всегда есть органический процесс в том смысле, что она сродни развитию организма из своего зародыша. Вся история права – медленное, плавное раскрытие той субстанции, которая, как зерно, изначально покоится в почве народного духа. На первом этапе своего развития право выступает в форме обычаев, на втором делается предметом обработки со стороны сословия ученых-правоведов, не теряя, однако, при этом связи со своим корнем – общим убеждением народа.

С точки зрения Г. Пухты, бессмысленно искусственно конструировать и в любое время предлагать людям ту или иную придуманную правовую систему. Созданная отдельно от самой истории жизни народного духа, не напоенная им, она не может привиться обществу. Как членам живого организма, как ветви целостной культуры народа

	<p>правовым установлениям свойственна органичность, которая выражается, помимо прочего, и в том, что стадии и ритмы развития права совпадают с ходом эволюции народной жизни. "...Этим органическим свойством право обладает также и в своем поступательном движении; органической является и преемственность правовых установлений. Выразить это можно одной фразой: право имеет историю".</p> <p>Идея "народного духа", которую насаждали в юриспруденции Г. Гуго, К. Савиньи, Г. Пухта, в те времена и позже в общем мало импонировала исследователям и нашла немного почитателей. Но в философско-юридических суждениях исторической школы положительное значение имела критика умозрительных представлений естественно-правового толка о вечности, неизменности и неподвижности права. Оставила свой след в истории юриспруденции и попытка этой школы трактовать правовые институты в качестве особых социальных явлений, исторически закономерно рождающихся, функционирующих и развивающихся в целостном едином потоке жизни каждого народа.</p>
18.	<p>Шарль Луи Монтескье (1689 - 1755) - выдающийся юрист и политический мыслитель. Основные произведения: "Персидские письма" (1721), "Размышления о причинах величия и падения римлян" (1734), "О духе законов" (1748).</p> <p>Задача, которую ставит перед собой Монтескье - поиск закономерного в законах. Общим понятием закона охватываются все законы - как неизменные законы, действующие в мире физическом, так и изменчивые законы, действующие в мире разумных существ. К естественным законам, по которым человек жил в естественном состоянии, он относит следующие свойства человеческой природы: стремление к миру, к добыванию себе пищи, к отношению с людьми на основе взаимной просьбы, желание жить в обществе.</p> <p>В естественном состоянии человек, по Монтескье, вначале слаб, крайне боязлив и стремится к равенству и миру с другими. Объединяясь в общество, люди утрачивают понимание своей слабости. Исчезает существовавшее между ними равенство, начинаются войны между отдельными лицами и между народами. "Появление этих двух видов войны - писал Монтескье- побуждает установить законы между людьми". Вследствие этого возникают законы, определяющие отношения между народами (международное право); законы, определяющие отношения между правителями и управляемыми (политическое право); законы, которые определяют отношения все граждан между собой (гражданское право).</p> <p>Образование государства также обусловлено потребностью в общих законах. При рассмотрении вопроса о происхождении государства Монтескье опирается на принцип историзма, критикуя теорию общественного договора. Монтескье считает, что государство возникает не одномоментно, а в результате длительного исторического процесса.</p> <p>На возникновение и развитие государства оказывают влияние моральные (образованность народа, религия, национальный дух) и географические (размер территории, климат, рельеф) факторы. Они определяют форму правления того или иного государства.</p> <p>Монтескье различает три формы правления: республика (бывает</p>

	<p>двух видов: демократия и аристократия), монархия и деспотия.</p> <p>Каждой форме правления соответствуют свои природа и принцип правления. "Различие между природой правления и его принципом в том, что природа его есть то, что делает его таким, каково оно есть; а принцип - это то, что заставляет его действовать. Первая есть его особенный строй, а второй - человеческие страсти, которые двигают им". Природой республики является правление всего народа (демократия), или его части (аристократия). Монархия - это правление одного человека, но посредством твердо установленных законов. В деспотии все определяется волей и произволом одного лица вне всяких законов и правил. Принципом республиканского правления является добродетель, в монархии - честь, в деспотии - страх.</p> <p>Монтескье - сторонник умеренного правления, под которым он понимает конституционную монархию. Умеренное правление означает наличие политической свободы и основано на законах. Монтескье выделяет два вида законов о политической свободе:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1) устанавливающие политическую свободу в её отношении к государственному устройству. Она обеспечивается принципом разделения властей.</li> <li>2) устанавливающие политическую свободу в её отношении к гражданину. Заключается в обеспечении безопасности, прежде всего путём доброкачества уголовных законов и судопроизводства.</li> </ol> <p>Разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную ветви необходимо во избежание злоупотребления властью. "Если власть законодательная и исполнительная будут соединены в одном лице или учреждении, то свободы не будет, так как можно опасаться, что этот монарх или сенат станет создавать тиранические законы для того, чтобы также тиранически применять их. Не будет свободы и в том случае, если судебная власть не отделена от власти законодательной и исполнительной если она соединена с законодательной властью, то жизнь и свобода граждан окажутся во власти произвола, ибо судья будет законодатель. Если судебная власть соединена с исполнительной, то судья получает возможность стать угнетателем. Все погибло бы, если бы в одном и том же лице или учреждении, составленном из сановников, из дворян или простых людей, были соединены эти три власти: власть создавать законы, власть приводить в исполнение постановления общегосударственного характера и власть судить преступления или тяжбы частных лиц".</p> <p>Законы, согласно Монтескье, прежде всего, должны соответствовать характеру и свойствам народа, для которого они установлены. Лишь в редких случаях законы одного народа могут оказаться пригодными также и для другого народа. Факторами, определяющими законы, являются форма правления, географические условия, образованность народа, религия, воля законодателя.</p>
19.	<p>Конец XIX в. был отмечен усилением интереса к философско-нравственному истолкованию смысла жизни.</p> <p>С. Н. Булгаков (1871—1944). Правовые взгляды Булгакова изложены в статье «О социальном идеале». Он отвергает позицию, которая отрицает роль правовых гарантий. В марксизме он видит «попытку отрывать мораль от социальной политики, принеся первую в жертву последней». В истолковании природы права Булгаков считал, что высшей нормой личной морали является заповедь любви к ближнему. Примененное в</p>

	<p>качестве критерия социальной политики это начало превращается в требование справедливости, признание за каждым его прав. Естественное право, как идеальная и абсолютная норма для оценки положительного права сводится, по Булгакову, к нескольким морально-правовым аспектам. Первая из них касается равенства людей. Человек для человека должен представлять абсолютную ценность. Идея равенства людей включает в себя идею свободы как норму человеческих отношений и идеал общественного устройства. Право есть свобода, обусловленная равенством.</p> <p>Н. А. Бердяев (1874—1948) был одним из авторитетных участников русского религиозного возрождения начала века. В 1922 г. он был выслан из РСФСР и жил во Франции. Свое политическое кредо Бердяев изложил в главе автобиографии, посвященной вопросам революции и социализма. «Все политическое устройство этого мира рассчитано на среднего, ординарного, массового человека, в котором нет ничего творческого. Социализм и анархизм в конце концов «доходят до небытия» в силу своей жажды равенства (социализм) либо в своей жажде свободы (анархизм). Более долговечную ценность представляют собой церковь (она призвана «охранять образ человека»), государство (оно «защищает образ человека от звериных стихий»), право (оно «охраняет свободу человека от злой воли людей и всего общества»), закон (он изобличает грех, «делает возможным минимум свободы в греховной человеческой жизни»).</p> <p>И. А. Ильин (1883—1954) приложил значительные усилия к прояснению взаимоотношений религиозной и правовой философии. Ильин считал, что авторитет права и создающей его власти покоится не только на общественном договоре и на признанных полномочиях законодателя, но также на духовной правоте. В отличие от всякой физической силы государственная власть есть волевая сила. Государственная власть должна применяться только на основе правового полномочия; она должна быть единой в пределах каждого политического союза; должна осуществляться лучшими людьми, удовлетворяющими этическому и политическому цензу. По мнению Ильина, правовое государство основывается на признании человеческой личности.</p>
20.	<p>Марксизм сложился как самостоятельная доктрина в 40-х гг. XIX в. Маркс писал, что решающие пункты нового мировоззрения были впервые научно изложены в работе "Нищета философии" и в "Манифесте коммунистической партии".</p> <p>Политико-правовая теория Карла Маркса (1818—1883) и Фридриха Энгельса (1820—1895) складывалась в процессе формирования марксистского учения в целом. Большое влияние на эту теорию оказали идеи французских социалистов и коммунистов.</p> <p>К основным полям марксизма относится учение о базисе и надстройке. Базис — экая структура общества, совокупность не зависящих от воли людей производственных отношений, в основе которых лежит та или иная форма собственности; эти отношения соответствуют определенной ступени развития производительных сил. На базисе возвышается и им определяется юридическая и политическая надстройка, которой соответствуют формы общественного сознания. Государство и право, как части надстройки всегда выражают волю и интересы класса, который эк-и господствует</p>



	<p>при данной системе производства.</p> <p>Обосновывая необходимость и близость насильственной коммунистической революции, Маркс и Энгельс утверждали, что в 40-е гг. XIX в. капитализм уже стал тормозом общественного развития. Силой, способной разрешить противоречие между растущими производительными силами и тормозящими их рост капиталистическими производственными отношениями, они считали пролетариат, который, осуществив всемирную коммунистическую революцию, построит новое, прогрессивное общество без классов и политической власти.</p> <p>Маркс и Энгельс всегда придавали большое значение раскрытию классовой сущности государства и права. По учению Маркса и Энгельса, право тоже носит классовый характер.</p> <p>Маркс назвал политическую власть рабочего класса диктатурой пролетариата.</p> <p>Учение марксизма содержит идею отмирания политической власти (гос-ва) в коммунистическом обществе, когда не будет классов с противоположными интересами. Эта идея особенно резко защищалась Энгельсом, называвшим гос-во злом, которое по наследству передается пролетариату.</p>
21.	<p>Свою концепцию Вебер называл «понимающей социологией». Социология анализирует социальное действие и пытается объяснить его причину. Понимание означает познание социального действия через смысл, который вкладывает в данное действие сам его субъект. Поэтому в социологии находят своё отражение всё многообразие человеческой культуры. В отличие от своих современников Вебер не стремился строить социологию по образцу естественных наук, относя её к гуманитарным наукам или, в его терминах, к наукам о культуре, которые как по методологии, так и по предмету составляют автономную область знания. Основные категории понимающей социологии — это поведение, действие и социальное действие. Поведение — наиболее общая категория деятельности, которая становится действием, если действующий связывает с ним субъективный смысл. О социальном действии можно говорить тогда, когда действие соотносится с действиями других людей и ориентируется на них. Сочетания социальных действий образуют «смысловые связи», на основе которых формируются социальные отношения и институты. Результат понимания по Веберу — гипотеза высокой степени вероятности, которая затем должна быть подтверждена объективными научными методами.</p> <p>Вебер выделяет четыре типа социального действия:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>целерациональное — когда предметы или люди трактуются как средства для достижения собственных рациональных целей;</li> <li>ценностнорациональное — определяется осознанной верой в ценность определённого действия независимо от его успеха;</li> <li>аффективное — определяется эмоциями;</li> <li>традиционное — определяется традицией или привычкой</li> </ul> <p>Социальное отношение по Веберу является системой социальных действий, к социальным отношениям относятся такие понятия как борьба, любовь, дружба, конкуренция, обмен и т. д. Социальное отношение, воспринимаемое индивидом как обязательное, обретает статус законного социального порядка. В соответствии с видами</p>

	<p>социальных действий выделяются четыре типа законного (легитимного) порядка: традиционный, аффективный, ценностно-рациональный и легальный.</p> <p>В социологии власти Вебер выделяется три типа легитимации власти (господства):</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>рациональный, основанный на вере в законность существующих порядков и законное право властвующих на отдачу приказаний;</li> <li>традиционный, основанный на вере в святость традиций и право властвовать тех, кто получил власть в соответствии с этой традицией;</li> <li>харизматический, основанный на веру в сверхъестественную святость, героизм или какое-то иное достоинство властителя и его власти.</li> </ul> <p>В этом контексте формулируется веберовская теория рациональной бюрократии, связанной с первым типом власти. В своём анализе демократии Вебер формулирует наличие двух видов этого типа правления: «плебесцитной вождистской демократии» и разнообразные формы «демократии без вождя», цель которой сведение к минимуму прямых форм господства человека над человеком благодаря выработке рациональных форм представительства, коллегиальности и разделения властей.</p>
22.	<p>Различение права естественного и права искусственного, проведенное древнегреческой мыслью, было затем поддержано многими авторами последующих эпох.</p> <p>Г. Кельзен (1881 — 1973) — австрийский философ права, написал работу «Чистая теория права» (1934 г.), где была изложена теория позитивного (т.е. существующего и действующего) права. Предметом изучения теории права, по Кельзену, являются законодательные нормы, их элементы, взаимоотношения, правопорядок и структура, отношения между различными видами правопорядка.</p> <p>Цель теории — снабдить юриста (правоведа и практика) пониманием и описанием позитивного права (законодательства) их страны. Такая теория выводит свои понятия исключительно из содержания позитивных законодательных норм. Эта теория не должна поддаваться влиянию мотивов и страстей, а также намерению законодательных властей или желаниям и интересам индивидов по отношению к содержанию закона.</p> <p>Согласно этой гипотезе универсальным логическим предположением значимости позитивного права является основная норма. Эта норма призвана вводить все официальные действия должностных лиц в контекст правопорядка, а также придавать правосоздающим актам должностных лиц и граждан общезначимый характер. Суть этой теоретической конструкции Кельзен передает при помощи аналогий. Так, основную норму можно представить, как «самую первую из конституций» (с учетом формулы «конституция как основной закон государства»).</p> <p>Различение права естественного и права искусственного было поддержано многими авторами. Так, в XX в. новый подход к этой теме был развит неокантианцами (Р. Штаммлером и др.), и толкование права стало включать в свой предмет присущее норме требование справедливости. Появилась концепция естественного права с исторически меняющимся содержанием.</p> <p>Согласно концепции Фуллера правовая норма как сочетание должной</p>

	<p>цели и должных средств представляет собой моральную ценность. Мораль приобретает в естественно-правовой концепции конкретный характер, в то время как для теории «чистого» права и «чисто юридической» трактовки событий и конфликтов мораль является характеристикой безразличной, несущественной. Фуллер не противопоставляет позитивное право и естественное право, а только право и неправое.</p> <p>Рональд Дворкин предложил другую характеристику моральности в праве. Так, позитивное право должно подвергаться оценке не только с инструментальной, но также и с моральной точки зрения. Фундаментальные субъективные права образуют принципы и критерии, которые должны братья за основу морального измерения права сточки зрения справедливости. Главным и определяющим принципом является право на равенство, по-другому — «право на равное уважение и обращение». В 1950-х гг. Артур Кауфман выступил против возведения в абсолют элемента исторической изменчивости в содержании права и подчеркнул, что естественно-правовое восприятие права основано на признании и допущении постоянного наличия и действия внепозитивных правовых принципов. Он соглашался с восприятием права как исторически меняющегося феномена, в содержание которого включаются некоторые внеюридические факторы. В конце XX в. с новыми толкованиями естественно-правовой традиции выступили Дж. Роулс и Дж. Финнис Дж. Роулс основывает теорию справедливости на аристотелевской концепции распределяющей справедливости, взятой в упрощенном виде (блага, существующие в обществе, должны распределяться на основании взаимных требований людей и на основании равенства). Роулс использует конструкцию-понятие «первичные блага, которые подлежат распределению». В их число он включает свободу, равные возможности, определенный уровень материального достатка.</p> <p>Концепция Дж. Финниса построена на идеях Августина, идеетеологизма. Смысл человеческого существования Финнис определяет как достижение человеком определенного блага или совокупности благ, которые он постигает, оценивает и обеспечивает с помощью разума. Перечень основных благ, или ценностей человеческой жизни, включает в себя</p>
23.	<p>С обоснованием абсолютизма и критикой монархомахов в период религиозных войн выступил Жан Боден (1530—1596). В сочинении "Шесть книг о государстве" Боден впервые в истории политико-правовой мысли сформулировал и широко обосновал понятие суверенитета как существенного признака государства: "Суверенитет — это абсолютная и постоянная власть государства... Абсолютная, не связанная никакими законами власть над гражданами и подданными". Власть государства постоянна и абсолютна; это — высшая и независимая власть как внутри страны, так и в отношениях с зарубежными державами: Выше носителя суверенной власти — только бог и законы природы.</p> <p>Суверенитет, по Бодену, означает прежде всего независимость государства от папы римского, от церкви, от германского императора, от сословий, от другого государства. Суверенитет как верховная власть включает права издавать и отменять законы, объявлять войну и заключать мир, назначать высших должностных лиц, осуществлять</p>

верховный суд, право помилования, права чеканить монету, устанавливать меры и веса, взимать подати.

Исходя из разработанной им концепции суверенитета, Боден ставил вопрос о сложных государствах. Он различал два вида государственных соединений. К соединениям, основанным на неравенстве, он относил государственные образования, включающие части, находящиеся в вассальной или иной зависимости от суверена, а также федерацию, которая, по мысли Бодена, основана на неравенстве, ибо суверенитетом обладает только союз в целом, а не отдельные его части (примером федерации он считал Священную Римскую империю германской нации). Второй вид соединений государств основан на равенстве — такова Швейцарская конфедерация, каждый из членов которой во времена Бодена сохранял суверенитет.

Основная заслуга Бодена — в изучении суверенитета как признака государства, главного качества верховной власти. Обоснованное Боденом понятие суверенитета сохраняет актуальность, хотя после XVI в. в отношениях между государствами многое изменилось. К тому же в политико-правовой идеологии и даже в законодательстве ряда стран термин "суверенитет" нередко использовался не как научное, а как идеологическое или даже публицистическое определение (суверенитет народа, суверенитет нации, суверенитет личности, суверенитет закона, суверенитет науки и т.п.). Кроме того, в науке о государстве суверенитет нередко отождествлялся с компетенцией государственных органов, их полномочиями, предметом ведения, источником власти и др.

Что касается суждений о "суверенитете личности", "суверенитете нации", то это не более чем публицистические метафоры, призванные подчеркнуть, в частности, право личности на индивидуальность и самобытное проявление, на свободу, права и обязанности в рамках закона либо право нации (этноса) на национально-культурную автономию, обеспечивающую сохранение языка, культуры, нравов, верований, обычаев» т.е. всего, что связано с существованием и сохранением данного этноса.

Во-вторых, суверенитет, по Бодену, неограничен. Как независимость государственной власти от всякой другой власти суверенитет либо есть, либо его нет; неограниченность нельзя ограничить. Формулировки об "ограниченности суверенитета", существовавшие в конституциях СССР и союзных республик, были основаны на смешении понятий "суверенитет" и "компетенция" (по существу речь шла о распределении компетенции между государственными органами СССР и союзных республик) и содержали внутреннее противоречие, которое в последнем варианте союзной Конституции (1977 г.) получило завершённое воплощение в формулировках, согласно которым на одной и той же территории одновременно существуют два суверенных государства — СССР и союзная республика.

В-третьих, Боден подчеркнул такое качество суверенитета, как его неделимость; именно на этом качестве суверенитета основано отмеченное Боденом различие между федерациями и конфедерациями как разновидностями сложных государств.

Теория народного суверенитета Руссо.

Социально-политические воззрения Жан-Жака Руссо (1712—

	<p>1778), народный суверенитет как основополагающий принцип республиканского строя. Эта идея вместе с принципами равенства и свободы составляет ядро его политической программы.</p> <p>Суверенитет народа проявляется в осуществлении им законодательной власти. Вступая в полемику с Монтескье и другими просветителями, Руссо доказывал, что политическая свобода возможна лишь в том государстве, где законодательствует народ. Свобода, по определению Руссо, состоит в том, чтобы граждане находились под защитой законов и сами их принимали. Исходя из этого он формулирует и определение закона. "Всякий закон, если народ не утвердил его непосредственно сам, недействителен; это вообще не закон".</p> <p>Механизм выявления интересов суверенного народа Руссо раскрывает с помощью понятия общей воли. В связи с этим он проводит различие между общей волей (<i>volonte generale</i>) и волей всех (<i>volonte de tous</i>). Согласно разъяснениям мыслителя, воля всех представляет собой лишь простую сумму частных интересов, тогда как общая воля образуется путем вычитания из этой суммы тех интересов, которые уничтожают друг друга. Иными словами, общая воля — это своеобразный центр (точка) пересечения волеизъявлений граждан.</p> <p>Народный суверенитет имеет, согласно учению Руссо, два признака — он неотчуждаем и неделим. Провозглашая неотчуждаемость суверенитета, автор "Общественного договора" отрицает представительную форму правления и высказывается за осуществление законодательных полномочий самим народом, всем взрослым мужским населением государства. Верховенство народа проявляется в том, что он не связан предшествующими законами и в любой момент вправе изменить даже условия первоначального договора.</p> <p>Подчеркивая неделимость суверенитета, Руссо выступил против доктрины разделения властей. Народоуправство, считал он, исключает необходимость в разделении государственной власти как гарантии политической свободы. Для того чтобы избежать произвола и беззакония, достаточно, во-первых, разграничить компетенцию законодательных и исполнительных органов (законодатель не должен, например, выносить решения в отношении отдельных граждан, как в Древних Афинах, поскольку это компетенция правительства) и, во-вторых, подчинить исполнительную власть суверену. Системе разделения властей Руссо противопоставил идею разграничения функций органов государства.</p>
24.	<p>Категории «общее благо», «высшая справедливость» в силу своей неопределенности уступают место как бы «классическим» признакам правового государства. Начало этому процессу, т.е. отказу от правового мифотворчества, положил известный государственный деятель, оратор, выдающийся юрист М.-Т. Цицерон. Государство (<i>respublica</i>) Цицерон определяет как дело, достояние народа (<i>respopuli</i>). Цицерон рассматривает государство не просто как выражение общего интереса, а как определенное правовое образование, как некий правопорядок. В основе права, по Цицерону, лежит справедливость, присущая не только природе в целом, но и человеческой в том числе. Цицерон всячески приветствует политическую активность граждан, справедливо полагая, что при защите свободы нет частных лиц. Цицерон стоит у истоков</p>

юридизации государства, которая затем трансформировалась в конструкцию правового государства.

С развитием государственно-правовых институтов, их теоретическим осмыслением, главным, сущностным вопросом правового государства становится проблема взаимоотношений власти и личности. Решение этого вопроса приводит к появлению идеи народного суверенитета, которая, по сути, и является главным признаком правового государства.

Суверенитет народа означает, что только народ – источник всей той власти, которой располагает государство. Эту очень смелую для своего времени мысль выдвинул известный ученый средневековья Марсилий Падуанский. Автор «Защитника мира» считал, что сувереном в государстве является народ-законодатель. Это было совершенно новое гуманистическое понимание человека – создателя и творца своей собственной судьбы.

Эта концепция была воспринята Ж.-Ж. Руссо и получила свое дальнейшее развитие. Руссоистская трактовка суверенитета основывается на том, что государство (республика) является результатом общественного договора. Суверенную власть следует понимать как выражение общественного интереса. В государстве каждый человек приобретает гражданскую свободу в обмен на свою собственную независимость. У Руссо «общая воля» неизбежно приобретает правовой характер и укладывается в рамки естественного права. Причем суверенная власть находится на службе у права, и государство как политический организм перестает существовать, если суверен не выражает более общей воли. Государственное управление должно быть легитимным

Одним из важных признаков демократического государства является разделение властей. Основателем концепции разделения властей обычно принято считать известного французского просветителя Ш.-Л. Монтескье, хотя до него подобные идеи высказывал Дж. Локк, еще ранее Полибий, и в принципе на начале разделения властей было основано государственное устройство Римской республики.

Важным признаком правового государства является реальное обеспечение прав и свобод личности. Права человека – это квинтэссенция правового государства, важнейший фактор в развитии общества в целом. Знаменитый софист Протагор (481–811 гг. до н. э.) вывел чрезвычайно важную для последующих эпох формулу: «Мера всех вещей – человек». Со временем пришло понимание того, что лучшей гарантией прав человека может быть закон, который охраняет важнейшие интересы личности, облеченные в форму прав.

В данной связи уместно вспомнить немецкого философа И. Канта (1724–1804 гг.), которого уже в первой трети XIX в. называли крупнейшим теоретиком правового государства. Канта отличает не политико-институциональное, а моральное обоснование права

Разновидностью теории правового государства является концепция «господства права», сложившаяся в основном в рамках либеральной парадигмы, свойственной прежде всего англосаксонской правополитической традиции. По справедливому замечанию известного специалиста в области сравнительного правоведения Р. Давида, общее право несет на себе известный отпечаток собственной истории

Одной из главных предпосылок формирования правового

	<p>государства справедливо называют наличие институтов гражданского общества. Феномен гражданского общества волнует человечество достаточно давно. Еще Аристотель, основатель политической науки, определял государство «как совокупность граждан, как гражданское общество». Теоретическая мысль и после Аристотеля долгое время не разделяла понятия «государство» и «общество», считая их тождественными. Подобный эклектизм был преодолен, как только актуализировались исследования проблем гражданского общества, как явления, отличного от государства. Многие ученые внесли свой посильный вклад в эту важную теоретическую категорию, но все-таки решающая заслуга принадлежит здесь одному из родоначальников немецкой классической философии Г.-В.-Ф. Гегелю. Опираясь на труды своих предшественников, Гегель первым в немецкой философии права указал на то, что между личностью и государством существует некая общественная среда (общество), имеющая значение как для личности, так и для государства.</p> <p>Гражданское общество, по Гегелю, представляет собой опосредованную трудом систему потребностей, которая покоится на двух составляющих – отношениях собственности и формальном равенстве людей. Гражданское общество, полагал Гегель, является продуктом современности, античность не знала ничего подобного. Если государство представляет собой единство различных лиц, то в гражданском обществе каждый для себя цель, все остальное для него ничто. Однако без соотношения с другими, считал Гегель, индивид не может достичь своих целей во всем их объеме: эти другие суть поэтому средства для цели особенного. В структуру гражданского общества входят также семья, право, корпорации, религия, культура, образование и т.д. Общество – очень сложный, самоуправляющийся организм. Корпорации, слои, страты, отдельные личности преследуют свои экономические, политические, духовные интересы. Таким образом, в обществе складываются самые различные социальные отношения, и прежде всего товарно-денежные, рыночные, влияние на них государства не является абсолютным.</p> <p>Правовое государство требует мощного экономического базиса, высоких стандартов жизни и доминирования «среднего» класса в социальной структуре общества. Власть при этом существует на деньги налогоплательщиков, которые в этой связи предъявляют к ней обоснованные претензии в случае каких-либо нарушений.</p>
25.	<p>Теория естественного права явилась классическим воплощением нового мировоззрения. Эта теория стала складываться в XVII в. и сразу же получила широкое распространение. Ее идейные истоки восходят к трудам мыслителей эпохи Возрождения, особенно к их попыткам построить политико-правовую теорию на исследовании природы и страстей человека.</p> <p>Теория естественного права основана на признании всех людей равными (от природы) и наделенными (природой же) естественными страстями, стремлениями, разумом. Законы природы определяют предписания естественного права, которому должно соответствовать положительное (позитивное, волеустановленное) право. Антифеодальный характер теории естественного права состоял уже в том, что все люди признавались равными, и это (естественное равенство людей) было возведено в обязательный принцип</p>

положительного, т.е. действующего, права.

Первым крупным теоретиком школы естественного права был нидерландский ученый Гуго Гроций (1583—1645). Он написал знаменитый трактат "О праве войны и мира. Три книги" (1625 г.).

Цель трактата — решение актуальных проблем международного права. Разбор теоретических проблем войны и мира потребовал решения более общих вопросов о праве, справедливости, их источниках, формах существования, методах изучения. В результате Гроцием была разработана политико-правовая доктрина, основанная на новой методологии, содержащая оригинальные решения ряда проблем общей теории права и государства, а также некоторые радикальные для того времени программные положения.

Исходный пункт учения Гроция — природа человека, социальные качества людей. Гроций различает право естественное и право волеустановленное.

Источником естественного права является человеческий разум, в котором заложено стремление к спокойному общению человека с другими людьми. На этой основе Гроций определяет предписания естественного права (требования разума), к которым относит "как воздержание от чужого имущества, так и возвращение полученной чужой вещи и возмещение извлеченной из нее выгоды, обязанность соблюдения обещаний, возмещение ущерба, причиненного по нашей вине, а также воздаяние людям заслуженного наказания".

Волеустановленное право (оно делится на человеческое и божественное) должно соответствовать предписаниям естественного права.

Противопоставление Гроцием требований естественного права нормам права волеустановленного, т.е. существовавшим в большинстве стран феодальным правовым институтам, явилось орудием критики феодального права и феодального строя в целом. Сам Гроций еще не делал из теории естественного права радикальных выводов; но теоретические основы для таких выводов заложены были Гроцием.

Согласно Гроцию некогда существовало "естественное состояние", когда не было ни государства, ни частной собственности. Развитие человечества, утрата им первоначальной простоты, стремление людей к общению, их способность руководствоваться разумом побудили их заключить договор о создании государства.

Видным теоретиком естественного права был голландский философ-материалист Бенедикт (Барух)

Под естественным правом Спиноза понимал необходимость, в соответствии с которой существуют и действуют природа и каждая ее часть. При этом, что важно для всего учения Спинозы, естественное право отождествлялось с "мощью" — способностью любой части природы к самосохранению: "Право каждого простирается так далеко, как далеко простирается определенная ему мощь". Человек такая же часть природы, как и всякая другая; стремление к самосохранению предопределяет все его страсти, аффекты, т.е. состояния тела и их осознание. На познании страстей (аффектов) Спиноза стремился построить свое учение о праве и государстве.

Спиноза, вслед за Гроцием и Гоббсом, считал необходимым "рассматривать человеческие действия и влечения точно так же, как если бы вопрос шел о линиях, поверхностях и телах". В его основном



	<p>произведении "Этика, доказанная в геометрическом порядке" (закончено к 1675 г.) философские, этические, правовые и политические понятия и категории изложены в форме аксиом, лемм, теорем, доказательств. "Я постоянно старался, — писал Спиноза, — не осмеивать человеческих поступков, не огорчаться ими и не клясть их, а понимать".</p> <p>Виднейший представитель современного томизма — французский философ и общественный деятель Жак Маритен (1882—1973). Главные его сочинения по проблемам социально-политической теории — "Интегральный гуманизм", "Права человека и естественный закон", "Человек и государство".</p> <p>Источником естественного закона, согласно концепции Маритена, является бог, который обладает абсолютным суверенитетом над своими созданиями и не несет перед ними моральных обязанностей. Маритен определял естественный закон как установленные божественным разумом "универсальные нормы права и долга". Бог — первый принцип естественного права. Человек же имеет естественные права и способен осознать их в силу своей сопричастности божественному разуму. "Личность обладает абсолютным достоинством, поскольку она состоит в прямых отношениях с Абсолютом". Как ревностный католик, Маритен был убежден, что верующие полнее и глубже ощущают веления естественного закона, чем атеисты. В его сочинениях подчеркивалась также роль католической церкви как хранительницы естественного права.</p> <p>Признавая существование вечного и неизменного закона, Маритен считал, что естественное право раскрывается людям постепенно, по мере развития культуры и приближения человека к богу. Каждая эпоха, полагал он, имеет свой "исторически конкретный идеал". В связи с этим Маритен оценивал как бесплодные попытки составить полный каталог естественных прав индивида на все времена. "Декларация прав человека никогда не будет исчерпывающей и окончательной. Она всегда будет зависеть от уровня сознания и от уровня цивилизации в данный период истории", — писал Маритен. Современная эпоха характеризуется, по мнению философа, стремлением расширить и обновить понимание естественного права, сложившееся в XVII столетии.</p> <p>Маритен предложил собственную классификацию прав человека, разделив их на три вида.</p> <p>Фундаментальные права личности (человека как такового) включают в себя: право на жизнь и личную свободу, право вступать в брак, право частной собственности, право на стремление к счастью и др. Эти права являются естественными в строгом значении слова, ибо коренятся в самой природе человека как свободного и духовного существа. Личность, писал Маритен, принадлежит миру высших ценностей.</p> <p>Политические права (или права гражданина) определяются законодательством страны, однако косвенно они зависят от естественного права и образуют его продолжение, ибо установления государственной власти становятся законом лишь в силу их соответствия естественному праву.</p>
26.	<p>Конституционализм — это идеал, к которому должно стремиться общество, идущее по пути свободы и социального прогресса. Данная</p>

концепция представляет собой не национальную или региональную, а универсальную, общечеловеческую идею, несмотря на специфику ее воплощения в тех или иных странах. В практическом же преломлении, несмотря на свою универсальность, конституционализм имеет ряд специфических черт, обусловливаемых историческим развитием конкретного общества и государства.

Конституционализм является многоаспектным понятием. Во-первых, его следует понимать как политико-правовую теорию, обосновывающую необходимость установления конституционного строя. Он также выступает в виде формально установленных, зафиксированных в важнейших конституционно-правовых актах конституционно-правовых принципов, норм и политических учреждений. В-третьих, это такое состояние общественных отношений, которое достигается в результате точного соблюдения конституционных предписаний, т.е. при построении конституционного строя. Первые два аспекта конституционализма являются одновременно его предпосылками, ибо конституционализм, как полноценное политико-правовое явление, достигается при наличии всех трех компонентов.

В развитии конституционализма в России можно выделить несколько этапов. Первый этап – монархический, на котором происходит становление и развитие конституционализма в России в условиях монархической формы правления. Следующий этап – это этап советский, на котором происходит отход от либеральной сущности конституционализма и развивается так называемый «социалистический конституционализм». И постсоветский этап, на котором происходит возврат к либеральным ценностям. В свою очередь в рамках каждого из вышеназванных этапов можно выделить еще несколько этапов, которые отличаются качественными характеристиками.

Конституционализм первоначально возник как политико-правовая теория, обосновывающая необходимость демократического устройства государства на основе конституции. Данное понятие охватывает конкретную реальность. Оно представляет собой правовую (политико-правовую) идеологию либерализма. Центральной же идеей либерализма со времени его возникновения является свобода, а системообразующим понятием – «права человека». Таким образом, либерализм подразумевает границы власти, в то время как демократия выступает как форма власти.

В развитии конституционализма в России как идеологии можно различить теоретико-концептуальный, программно-политический и актуализированный уровни. На первом уровне формировались основные положения, раскрывающие ценности и идеалы приверженцев либерально-демократического развития России. На втором уровне выработанные принципы и идеалы либерально-демократического развития России переводились в программы, лозунги и требования политической элиты и формировалась нормативная основа для принятия управленческих решений и стимулирования политического поведения граждан. Третий уровень отличает степень освоения населением России целей и принципов данной идеологии, что отражается в их участии в политической жизни. Данный уровень может характеризоваться довольно широким спектром вариантов осознания людьми идеологических установок: от незначительной смены (не

затрагивающих гражданские убеждения) политических позиций, до восприятия людьми своих политических привязанностей как глубинных мировоззренческих ориентиров.

На рубеже XIX-XX вв. в науке конституционного права России все активнее ставятся вопросы, связанные с конституционализмом. Они, в частности, получили разработку в трудах М. М. Ковалевского, Ф. Ф. Кокошкина, Н. И. Лазаревского, В. М. Гессена, П. Г. Виноградова, Н. И. Кареева, Б. А. Кистяковского, С. А. Котляревского<sup>1</sup>.

По существу главной теоретической проблемой указанного периода являлось обоснование концепции правового государства новейшего времени. Исследовались также проблемы становления и развития парламентаризма, хотя эти исследования, за редким исключением, строились главным образом на зарубежном материале<sup>2</sup>. Парламентаризм чаще всего рассматривался как одна из форм конституционного строя, воспринимавшаяся в то время в качестве последнего слова конституционно-правовой мысли.

Основные государственные законы от 23 апреля 1906 г. <sup>3</sup> были фактически первой конституцией России, хотя официально так не именовались.

Советский период в развитии конституционализма в России характеризуется отказом от его либеральной сущности. Отвергается принцип разделения властей, как крайне чуждый и несовместимый с социалистическим государством. Хотя вопросы, связанные с конституционализмом, продолжают привлекать научный интерес. В трудах Д. И. Курского, А. М. Малицкого, П. И. Стучки и других авторов Россия рассматривалась как правовое (конституционное) государство.

Но в конце 1920-х – начало 1930-х гг. проблематика конституционализма и конституционного строя надолго исчезает из отечественной научной литературы. Причины этого заключаются в утверждении административно-командной системы, установлении фактического и правового произвола, создании тоталитарного политического режима с присущим ему произволом властей.

## **Тема 9. Правовые учения Древнего мира**

### **Задание № 1**

Чем сократовский подход к вопросам государства и права принципиально отличался от подхода софистов?

### **Задание № 2**

Правовые учения в древней Индии

### **Задание № 3**

Правовые учения в древнем Китае

### **Задание № 4**

Правовые учения в древней Греции

Задание № 5  
Правовые учения в древнем Риме

**Тема 10. Правовые учения Средневековья**

Задание № 6  
Какова иерархия законов по учению Фомы Аквинского?

Задание № 7  
В чём суть кантовского подхода к пониманию феномена права?

Задание № 8  
Как в учении марксизма трактовалась природа права?

Задание № 9  
Как представители юридического позитивизма трактовали понятие права и как они относились к естественно-правовым теориям?

Задание № 10  
Раскройте смысл «железного закона олигархии» и назовите его автора.

Задание № 11  
Почему Кёльзен критиковал концепцию правового государства?

Задание № 12  
Охарактеризуйте виды права, в соответствии с теорией Петражицкого.

Задание № 13  
Политико-правовые идеи реформации

Задание № 14  
Политико-правовая идеология утопического социализма 16-17 вв.

Задание № 15  
Правовые учения в Голландии

**Тема 11. Правовые учения периода буржуазных революций**

Задание № 16  
Правовые учения в США в период борьбы за независимость

Задание № 17  
Историческая школа права в Германии в конце 18 века

Задание № 18

Политико-правовое учение Ш.Л. Монтескье

Задание № 19

Политико-правовые учения в России первой половины 20 в.

Задание № 20

К. Маркс и Ф. Энгельс о государстве и праве

Задание № 21

Политико-правовое учение М. Вебера

Задание № 22

Теория возрожденного естественного права

Задание № 23

Теория государственного и народного суверенитета в истории политико-правовой мысли Задание

Задание № 24

Теория правового государства в истории политико-правовой мысли

Задание № 25

Теория естественного права в истории политико-правовой мысли

Задание № 26

Теория конституционализма

## **2 ЭТАП – Промежуточная аттестация по итогам освоения дисциплины**

### **3.2. «Вопросы для проведения кандидатского экзамена по дисциплине «История и философия науки»:**

#### **А) Общие проблемы**

1. Предмет философии науки.
2. Многообразие форм знания. Научное и вненаучное знание.
3. Научное знание как система, его особенности и структура.
4. Наука и философия. Наука и искусство. Наука и религия.
5. Классификация наук.
6. Роль науки в современном образовании и формировании личности. Функции науки в жизни общества.
7. Эмпирический и теоретический уровни научного исследования, критерии их различия.
8. Структура эмпирического знания.

9. Структура теоретического знания.
10. Основания науки. Структура оснований.
11. Идеалы и нормы исследования и их социокультурная размерность.
12. Научная картина мира. Исторические формы и функции научной картины мира.
13. Философские основания науки. Роль философских идей и принципов в обосновании научных знаний и включения их в культуру.
14. Логика и методология науки. Методы научного познания и их классификация.
15. Главные характеристики постнеклассической науки.
16. Динамика научного знания: модели роста.
17. Формирование первичных теоретических моделей и законов.
18. Становление развитой научной теории.
19. Проблемные ситуации в науке.
20. Взаимодействие традиций и возникновение нового знания.
21. Научные революции как перестройка оснований науки.
22. Глобальные революции и смена типов научной рациональности.
23. Освоение саморазвивающихся «синергетических» систем и новые стратегии научного поиска.
24. Глобальный эволюционизм и современная научная картина мира.
25. Осмысление связей социальных и внутринаучных ценностей как условие современного развития науки.
26. Этические проблемы науки XXI века.
27. Постнеклассическая наука и изменение мировоззренческих ориентаций техногенной цивилизации.
28. Роль науки в преодолении современных глобальных кризисов.
29. Наука как социальный институт.

## **Б) История правовых учений**

1. Философские основы преподавательской деятельности. Уровни преподавания в высшей школе.
2. Понятие, предмет и методология истории политических и правовых учений. Периодизация истории политических и правовых учений.
3. Политико-правовые идеи брахманизма.
4. Основные политико-правовые идеи буддизма.
5. Политико-правовая идеология раннего даосизма.
6. Основные политико-правовые взгляды конфуцианства.
7. Основные политико-правовые идеи моизма.
8. Легисты Древнего Китая о праве и государстве.
9. Политико-правовая мысль раннего периода Древней Греции: Гомер и Солон
10. Политико-правовые учения Пифагора и Гераклита.
11. Период расцвета древнегреческой политико-правовой мысли: Сократ, Платон и Аристотель.

12. Политико-правовая мысль периода эллинизма Стоицизм.
13. Цицерон и Сенека о праве и государстве.
14. Политико-правовые взгляды Аврелия Августина.
15. Взгляды на законы и государство в работах Марсилия Падуанского.
16. Учение Фомы Аквинского о государстве и праве.
  17. Ирверий и школа глоссаторов о государстве и законах.
  18. Генри Брэктон и сторонники обычного права.
  19. Политико-правовые направления в исламе. Суннизм и шиизм.
  20. Аль-Фараби и проект идеального общества (города-государства).
  21. Концепция развития государства Ибн-Хальдуна.
  22. Концепция Русской земли.
  23. Политические идеи Владимира Мономаха.
  4. Н. Макиавелли о власти и государстве.
  25. Основные политические и правовые идеи Реформации в трудах М. Лютера и Ж. Бодена.
    26. Идеология раннего коммунизма: Т. Мор и Т. Кампанелла.
    27. Г. Гроций о праве и происхождении государства.
    28. Теории естественного права в трудах Т. Гоббса.
    29. Б. Спиноза о государстве и праве.
    30. Учение Дж. Локка.
    31. Политико-правовое учение Иосифа Волоцкого.
    32. Политическая теория Ивана Грозного.
    33. Вольтер о политике и праве.
    34. Политико-правовые идеи Ж.-Ж. Руссо.
    35. Основные политико-правовые взгляды. А. Гамильтона, Т. Джефферсона, Т. Пейна.
      36. Политические и правовые взгляды Екатерины II.
      37. Революционно-демократическое учение А.Н. Радищева.
      38. Учение И. Канта о праве и государстве.
      39. Гегель о государстве и праве.
      40. Политико-правовые воззрения Ф. Савиньи и Ф. Пухта.
      41. Констан о свободе и государства.
      42. Политико-правовое учение Огюста Конта.
      43. Сен-Симон и Фурье о праве и государстве.
      44. Взгляды И. Бентама на право и государство.
      45. Юридический позитивизм Дж. Остина.
      46. Идеи либерализма М. М. Сперанского.
      47. Политическая идеология Декабристов.
      48. Политико-правовое учение Р. Иеринга.
      49. Проблемы государства и права в социологии Г. Спенсера.
      50. Марксистское учение о государстве и праве.
      51. Проблемы права и государства в работах Ф. Лассалья.
      52. П. Прудон и М. А. Бакунин о государстве и праве.
      53. Политико-правовые идеи народничества.
      54. Государственно-правовая концепция Г. Еллинека.

55. Либеральные учения Б.Н. Чичерина, С.А. Муромцева и Г.Ф. Шершеневича.
56. Проблемы государства и права в произведениях Э. Бернштейна и К.Каутского.
57. Политическая теория большевизма.
58. Л. Дюги и солидаризм.
59. Теории "государства всеобщего благоденствия", плюралистической демократии, правового и социального государства.
60. Неоконсерватизм.
61. Фашизм, нацизм и неофашизм.
62. "Свободное право" Е. Эрлиха.
63. Социологическая теория права Р. Паунда.
64. "Реалистическая" теория права в США. К. Ллевеллин.
65. Политические и правовые теории радикализма.

### **В) Общие проблемы истории науки.**

1. Генезис науки и проблема периодизации в собственном смысле.
2. Культура античного полиса и становление первых форм теоретической науки.
3. Средневековая наука: сущность и специфика.
4. Становление опытной науки в новоевропейской культуре.
5. Наука в собственном смысле: главные этапы становления.
6. Формирование науки как профессиональной деятельности. Возникновение дисциплинарно-организованной науки.
7. Революция в естествознании конца XIX – начала XX в. и становление идей и методов неклассической науки.
8. Технологическое применение науки. Формирование технических наук.
9. Предпосылки возникновения экспериментального метода и его соединения с математическим описанием природы: Г. Галилей, Ф. Бэкон, Р. Декарт.
10. Философия русского космизма и учение В.И. Вернадского о биосфере, техносфере и ноосфере.
11. Зарождение и развитие синергетики.
12. Основные этапы развития философии науки.
13. Развитие философии науки во второй половине XX века.
14. Традиционный и техногенный типы цивилизационного развития и их базисные ценности. Рациональность как ценность.
15. Исторические формы научной картины мира.
16. Становление социальных и гуманитарных наук. Мироззренческие основания социально-исторического исследования.

### **Задания закрытого типа (Тестовые задания)**



## Общие критерии оценивания

№ п/п	Процент правильных ответов	Оценка
1	86 % – 100 %	5 («отлично»)
2	70 % – 85 %	4 («хорошо»)
3	51 % – 69 %	3 (удовлетворительно)
4	50 % и менее	2 (неудовлетворительно)

## Ключ ответов

№ вопроса	Верный ответ	№ вопроса	Верный ответ
1	4	6	3
2	4	7	3
3	3,4	8	3
4	1	9	3
5	2	10	1

## Задание № 1

Термин «философия» означает ...

- 1) рассуждение
- 2) компетентное мнение
- 3) профессиональная деятельность
- 4) любовь к мудрости

## Задание № 2

Ответы на философские вопросы ищут в ...

- 1) религиозных верованиях
- 2) мифологических представлениях
- 3) научных исследованиях
- 4) доводах и умозаклучениях разума

## Задание № 3

Укажите, какое суждение выражает точку зрения диалектического материализма (2 правильных ответа):

- 1) истина – это знание, верное всегда и во всех отношениях
- 2) все наши знания относительны, в них нет ничего абсолютного
- 3) в каждой относительной истине есть элементы абсолютной
- 4) истинность любого положения имеет пределы
- 5) истина есть обратная сторона заблуждения

## Задание № 4

Сциентизм – учение, утверждающее в качестве высшей ценности:

- 1) науку
- 2) религию
- 3) искусство
- 4) технику

Задание № 5

Учение об относительности всех наших суждений – это ...

- 1) догматизм
- 2) релятивизм
- 3) сенсуализм
- 4) эмпиризм

Задание № 6

Учение, согласно которому человеческий разум возникает и осуществляет всевиды своих действий на основе ощущений называется:

- 1) скептицизмом
- 2) агностицизмом
- 3) сенсуализмом
- 4) рационализмом.

Задание № 7

Философы, отрицающие (полностью или частично) принципиальную возможность познания бытия:

- 1) идеалисты
- 2) материалисты
- 3) агностики
- 4) сенсуалисты

Задание № 8

Теория познания как философская дисциплина – это...

- 1) онтология
- 2) антропология
- 3) гносеология
- 4) аксиология

Задание № 9

Гносеология как часть (раздел) философии, не занимается исследованием:

- 1) форм и закономерностей познавательной деятельности
- 2) границ познания, средств и методов обретения достоверного знания

- 3) ценностного отношения человека к окружающему миру
- 4) соотношения знания и реальности, знания и веры, субъекта и объекта познания

### Задание № 10

Абсолютизация устойчивости знания порождает:

- 1) догматизм
- 2) скептицизм
- 3) агностицизм
- 4) релятивизм

### Задания открытого типа (типовые задания, ситуационные задачи)

#### Ключ ответов к заданиям открытого типа

№ вопроса	Верный ответ
1.	<p>Философско-политическая теория Сократа была ориентирована против разрушительных тенденций софистики. В противоположность этико-правовому релятивизму софитов Сократ обосновывает принципы этического понимания проблем общества и государства, ставя во главу угла своей философии понятие добродетели. Он убежден в существовании абсолютной истины и соответствующего ей должного этико-политического порядка. Путь истинного познания — это путь познания добродетели; закон и справедливость отождествляются. Сократ настаивает на том, что справедливость и право носят объективный общеобязательный характер и являются разумными по своей сущности явлениями. Познание мира должно подчиняться не софической игре со словом, направленным на достижение выгоды, а поиску истины при помощи человеческого разума. Сократ создает важные предпосылки для формирования теоретического подхода к государству и праву в точном смысле этого слова, поскольку его мысль ориентируется на поиск и определение основных понятий. Сократом закладываются основания для понимания политики как профессии, являющейся достоянием не всех граждан, а определенной группы профессионалов — специально подготовленной политической элиты.</p>
2.	<p>Среди главных особенностей политической мысли Древней Индии следует назвать</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Её религиозный, духовный характер.</li> <li>2. Сосредоточенность на проблемах нравственного содержания.</li> <li>3. Главный фактор её развития - религия.</li> <li>4. Влияние мифологических представлений о государстве и праве.</li> </ol> <p>Выделялись две религии - брахманизм и буддизм. Это две противоположные религиозные концепции. Идейные расхождения между ними произошли на почве толкования мифов и правил поведения, которые освящала религия. Наиболее острые разногласия были связаны с трактовкой правил для варн - родовых групп, положивших начало кастовой организации индийского общества. В</p>

Древней Индии варн было четыре:

1. Варна жрецов (брахманы).
2. Варна воинов (кшатрии).
3. Варна землевладельцев, ремесленников и торговцев (вайшьи).
4. Низшая варна (шудры).

#### Брахманизм.

Данная религия направлена на утверждение верховенства знати.

Основное произведение - "Законы Ману".

Члены всех варн в принципе свободны, так как рабы - вне варн. Но сами варны и их члены - неравноправны: две первые варны - господствующие, две другие (вайшьи и шудры) - подчиненные.

Основные положения:

1. Многобожие.
2. Закон кармы (учение о переселении душ). Душа человека после его смерти будет блуждать по телам людей низкого происхождения, животных и растений, если он жил грешно или, если он провел праведную жизнь, возродится в человеке более высокого общественного положения или в небожителе.

3. Понятие дхармы. Дхарма - закон, долг, обычай, правило поведения, установленные богами для каждой варны.

4. Обоснование варн: они созданы богом.

5. Обосновывалось неравенство людей. Сословная принадлежность определялась по рождению и являлась пожизненной. Переход в высшие варны разрешался только после смерти, как награда за служение богам, терпение и покорность.

6. Наказание и принуждение как средства, обеспечивающие кастовые предписания. Внушение угнетенным мысли о бесплодности борьбы за улучшения условий жизни.

7. О государстве:

а) существуют два вида власти - духовная (осуществляется брахманами) и светская (осуществляется правителями - кшатриями).

б) верховенство духовной власти над светской, подчинение правителя жрецам (роль правителя принижается).

в) в каждом государстве существует семь элементов: царь, советник, страна, крепость, казна, войско, союзники (указаны в порядке их убывающего значения).

г) занятия правителя: война, расширение территории, защита, поддержание порядка, наказание преступников.

д) власть правителя - на совещательных началах с брахманами, приказы правителя имеют подзаконное значение (так как он правит на основании законов, установленных богами, и не вправе их изменять).

е) государство представляет собой сдерживающее начало.

ж) существует два вида наказания:

1. наказание царя,
2. наказание после смерти (переселение души).

#### Буддизм.

Основатель - принц Гаутама (Будда). В этой религии отвергалась мысль о боге как верховной личности и нравственном правителе мира, первоисточнике закона. Дела человеческие зависят от собственных усилий людей.

Основные идеи:

1. Признание нравственно - духовного равенства людей.

	<p>2. Критика системы варн и принципа их неравенства.</p> <p>3. Жизнь - это страдание, и источник этих страданий - сама жизнь. Страдания можно прекратить в этой земной жизни. Для этого необходимо следовать (благородному) пути (он включает в себя: правильные взгляды, правильную решимость, правильную речь, правильное поведение, правильный образ жизни, правильное усилие, правильное направление мысли, правильное сосредоточение). Постоянное следование этому пути приведёт человека к нирване.</p> <p>4. Дхарма - это управляющая миром природная закономерность, естественный закон.</p> <p>5. Ограничение роли и масштабов наказания.</p> <p>6. Не должно быть наказания без вины.</p> <p>7. В целом, невнимание к реальным политико-правовым явлениям, как к общей цепи земных несчастий.</p> <p>8. Буддизм сосредоточен на проблемах человека.</p> <p>Дальнейшая история индийской общественной мысли связана с возникновением и утверждением индуизма - религии, впитавшей элементы брахманизма, буддизма и ряда других верований. Буддизм получает распространение за пределами Индии. В первых веках н. э. буддизм становится одной из мировых религий.</p>
3.	<p>Расцвет общественно - политической мысли Древнего Китая относится к VI - III в. в. до н. э. В этот период в стране происходят глубокие экономические и политические изменения, обусловленные появлением частной собственности на землю. Рост имущественной дифференциации внутри общин повлек возвышение зажиточных слоев; ослабление патриархальных клановых связей; углубление социальных противоречий.</p> <p>Идет борьба между имущественной и наследственной аристократией. В стране - затяжной политический кризис.</p> <p>В поисках выхода из кризиса, в общественно - политической мысли складываются различные школы и направления. Наиболее влиятельными политическими учениями в Древнем Китае были конфуцианство, даосизм, легизм и моизм.</p> <p><u>Конфуцианство.</u> Родоначальник школы - Конфуций (551 - 479 г. г. до н. э.). Его взгляды изложены в книге ("Беседы и высказывания"), составленной его учениками. Конфуций традиционен и консервативен, стремился к сохранению существующего порядка. Его идеал - это глубокая древность Китая, его "золотое прошлое", к которому и необходимо стремиться.</p> <p>Основные положения и проблемы:</p> <p>1. Проблема государства. Развивал патриархально - патерналистскую концепцию государства. Государство - это большая семья. Власть императора подобна власти отца, а отношения правящих и подданных - семейным отношениям, где младшие зависят от старших. Конфуций выступал за аристократическую форму правления, так как народ отстранялся от участия в управлении государством. Управлять государством призваны благородные мужи во главе с государем - "сыном неба".</p> <p>2. Проблема этики. Благородный человек должен быть человеколюбивым, обязан трудиться, почитать старших: правителя и отца. Взаимоотношения должны быть основаны на почтительном отношении сына к отцу. Порядок в семье - основа порядка в</p>

государстве.

3. Проблема идеального правителя. Правитель должен любить людей, исполнять свой долг - трудиться (политический труд), заботиться о родителях и народе. Конфуций призывал правителей строить свои взаимоотношения с подданными на началах добродетели. Конфуций не одобряет насилие, он против бунтов и борьбы за власть.

4. Функции государства: социальная, нравственная, защитная.

5. Проблема: как накормить народ? Для этого необходимы:

а) забота о земледелии;

б) умеренность в налогах;

в) скромность государственных расходов (содержание двора);

г) воспитание народа;

д) правитель должен сам подавать пример народу своим примером.

6. Проблема войны. Конфуций отрицательно относился к завоевательным походам китайских царств друг против друга или против других народов.

7. Правовые взгляды Конфуция:

а) Главным средством воздействия на людей должна быть мораль.

б) Против правления законов. Он не считал принцип законности первостепенным. Говорил о вреде закона. Отрицательное отношение к позитивным законам - по причине их традиционно - наказательного значения и связи их на практике с жестокими наказаниями.

в) Законодательство должно играть вспомогательную роль.

Во II в. до н. э. конфуцианство было признано в Китае официальной идеологией и стало играть роль государственной религии.

Даосизм. Основатель - Лао-цзы (VI в. до н. э.). Основное произведение - ("Книга о дао и дэ").

Основные идеи:

1. Понятие "дао". Дао - это естественный ход вещей, естественная законность. Это сущность мира, первома́терия, из которой всё вышло и куда всё вернётся. Дао - бесконечная и непознаваемая суть мира. Дао определяет законы неба, природы и общества. Это высшая добродетель и справедливость. В отношении к дао все равны.

2. Противопоставление культуры (цивилизации) и природы. Дао и цивилизация несовместимы. Чем больше развивается человеческая культура, тем больше отрывается от дао. Все недостатки культуры, неравенство и бедность людей - это результат отклонения от подлинного дао.

3. Принцип политического искусства. Правление в государстве должно быть простым. Правитель не должен вмешиваться в естественный ход вещей (принцип воздержания от активных действий) - лучший правитель тот, о котором народ знает лишь то, что он существует. Призыв воздержаться от притеснений народа и оставить его в покое.

4. Отношение к войне. Осуждение всякого рода насилия, войн, армии.

5. Осуждение роскоши и богатства.

6. Представление об идеальном правителе:

а) Он должен быть умным.

б) Править с помощью метода "недеяния", то есть воздержания от активного вмешательства в дела членов общества.

	<p>в) Понимать дао.</p> <p>7. Восстановление порядков древности. Возврат к естественным основам жизни, к патриархальной простоте.</p> <p>8. Против правления законов.</p> <p><u>Моизм</u>. Основатель - Мо-цзы (479 - 400 г.г. до н. э). Произведение - "Мо-цзы". Основоположник радикально - демократической традиции в политико-правовой мысли Китая. Развивал идею естественного равенства всех людей и обосновал договорную концепцию происхождения государства.</p> <p>Основные положения концепции:</p> <p>1. Договорная концепция происхождения государства. В древности не было управления и наказания, у каждого было свое понимание справедливости. Поэтому все находилось в состоянии хаоса. Но поняв причину хаоса, люди выбрали самого добродетельного и мудрого человека, и сделали его своим правителем.</p> <p>2. Идея единой для всех справедливости и власти.</p> <p>3. Идеальная организация власти - мудрый правитель во главе и отлаженная система исполнительной службы. Для установления полного единства в государстве необходимо:</p> <p>а) насаждение единомыслия;</p> <p>б) искоренение вредных учений;</p> <p>в) поощрение доносов;</p> <p>г) поддержание социального равенства.</p> <p>4. Осуждалось замещение государственных должностей по принципам происхождения и родства. На государственную службу следует выдвигать наиболее мудрых, независимо от происхождения.</p> <p>5. Вред законов. Огромное значение предавалось принципу всеобщей равной любви.</p> <p>6. Государство должно заботиться о благе народа. Народ должен быть сыт. Эту проблему следует решать так - все должны заниматься физическим трудом.</p> <p>7. Признавалось право народа на восстание против несправедливой власти.</p> <p>В целом это учение занимает промежуточную ступень между конфуцианством и легизмом.</p> <p><u>Легизм</u>. Основатель легизма - Шан Ян (390 - 338 г. г. до н. э.). Его взгляды изложены в трактате ("Книга правителя области Шан"). Шан Ян был министром земледелия в период территориальной раздробленности, является инициатором реформ, узаконивших в стране частную собственность на землю. Ещё один теоретик легизма - Хан Фэй (III в. до н. э), создатель трактата "Об искусстве управления". Это учение существенно отличалось от предшествующих концепций. Легисты отказались от традиционных моральных трактовок политики и разрабатывали учение о технике осуществления власти. В целом, вся концепция пронизана:</p> <p>а) враждебностью по отношению к людям;</p> <p>б) уверенностью, что посредством насильственных мер, людей можно подчинить желательному порядку.</p> <p>Основные положения:</p> <p>1. Невозможность возврата к старине.</p> <p>2. Принцип этатизма: интересы государства превыше всего.</p> <p>3. Основное назначение государства - противостоять злumu</p>
--	---

	<p>началу (природе) человека. Человек - это источник социального зла.</p> <p>4. Понятие идеального государства включает в себя:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>а) сильную верховную власть;</li> <li>б) вооруженную на высшем уровне армию;</li> <li>в) централизованность государства;</li> <li>г) ограничение произвола чиновников и местных правителей;</li> <li>д) единый порядок и законы.</li> </ol> <p>5. Роль законов. Законы должны быть едиными и равными для всех. Люди должны быть равны перед законом. Закон - это наказание. Главный метод государственного управления - метод наказаний и поощрений. Наград должно быть мало, а наказаний много. Уголовный закон в государстве должен быть очень жестоким: широкое применение объективного вменения и смертной казни (в основном, необходимо использовать мучительные виды смертной казни).</p> <p>6. Осуждение милосердия и гуманизма.</p> <p>7. Отношение между властью и народом рассматривалось как противоборство враждующих сторон.</p> <p>8. Поощрение земледелия, и вообще - трудолюбия и бережливости, осуждение праздности и второстепенных занятий, таких как искусство и торговля.</p> <p>9. В образцовом государстве власть правителя опирается на силу, высшая цель деятельности государя - создание могущественной державы, способной объединить Китай путём захватнических войн.</p> <p>10. Образ идеального правителя. Идеальный правитель должен:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>а) внушать страх своему народу;</li> <li>б) быть таинственным;</li> <li>в) контролировать чиновников и никому не доверять;</li> <li>г) принимать политические решения, исходя из того, что никому нельзя доверять.</li> </ol> <p>Значение концепции легистов: многие их принципы были применены на практике. Положительный аспект этого - образование в Китае сильного централизованного государства, отрицательный - установление в стране деспотического правления.</p> <p>В II - I в.в. до н. э конфуцианство, дополненное идеями легизма, утверждается в качестве государственной религии Китая. Школа моистов отмирает. Даосизм переплетается с буддизмом, и его влияние на политическую идеологию постепенно убывает.</p>
4.	<p>Ранний период (9-6 вв. до н.э.) связан со временем возникновения древнегреческой государственности. В этот период наблюдается заметная рационализация политико-правовых представлений (в творчестве Гомера, Гесиода и особенно – знаменитых “семи мудрецов” Фалес, Питтак, Периандр, Биант, Солон, Клеобул и Хилон) и формируется философский подход к проблемам государства и права (Пифагор и пифагорейцы, Гераклит).</p> <p>На ранней стадии своего развития воззрения древних народов на мир носят мифологический характер. В эти времена политические и правовые взгляды ещё не выделились в самостоятельную область и представляют собой составную часть целостного мифологического мировоззрения. В мифе господствует представление о божественном происхождении существующих отношений власти и порядка. Право и закон ещё не выделились в особую сферу норм и существуют в виде аспекта религиозно одобряемого порядка частной, общественной и</p>



государственной жизни. В законах этого времени тесно переплетены мифологические, религиозные, нравственные, социально-политические моменты, и законодательство в целом возводится к божественному первоисточнику. Законы приписываются или прямо богам, или их ставленникам - правителям.

Политические и правовые учения появляются лишь в ходе довольно длительного существования раннеклассовых обществ и государств. Древние мифы теряют свой сакральный характер и начинают подвергаться этической и политико-правовой интерпретации. Особенно это проявляется в поэмах Гомера и Гесиода. Согласно их трактовке, борьба богов за власть над миром и смена верховных богов (Уран - Крон - Зевс) сопровождалась сменой принципов их правления и властвования, что проявлялось не только во взаимоотношениях между богами но и в их отношениях к людям, во всём порядке, формах и правилах земной общественной жизни.

Характерные для поэм Гомера и Гесиода попытки рационализации представлений об этическом, нравственно-правовом порядке в человеческих делах и отношениях получают дальнейшее развитие в творчестве семи мудрецов Древней Греции. К ним обычно причислялись Фалес, Питтак, Периандр, Биант, Солон, Клеобул и Хилон. В своих кратких изречениях (гномах) эти мудрецы сформулировали уже вполне рациональные и светские по своему духу этические и политические сентенции, максимирской практической мудрости. Мудрецы настойчиво подчёркивали основополагающее значение господства справедливых законов в полисной жизни. Многие из них сами были активными участниками политических событий, правителями или законодателями и приложили немало усилий для практической реализации своих политико-правовых идеалов. Соблюдение законов, по их мнению, - существенная отличительная черта благоустроенного полиса. Так, наилучшим государственным устройством Биант считал такое, где граждане боятся закона в той же мере, в какой боялись бы тирана.

С идеей необходимости преобразования общественных и политико-правовых порядков на философских основах выступили Пифагор, пифагорейцы (Архит, Лизис, Филолай и др.) и Гераклит. Критикуя демократию, они обосновывали аристократические идеалы правления "лучших" - умственной и нравственной элиты.

Определяющую роль во всём мировоззрении пифагорейцев играло их учение о числах. Число, по их представлениям - это начало и сущность мира. Исходя из этого они пытались выявить цифровые (математические) характеристики, присущие нравственным и политико-правовым явлениям. При освещении проблем права и справедливости пифагорейцы первыми начали теоретическую разработку понятия "равенство", столь существенного для понимания роли права как равной меры при регулировании общественных отношений.

Справедливость, согласно пифагорейцам, состоит в воздаянии равным за равное. Идеалом пифагорейцев является полис, в котором господствуют справедливые законы. Законопослушание они считали высокой добродетелью, а сами законы - большой ценностью.

Наихудшим злом пифагорейцы считали анархию. Критикуя её, они отмечали, что человек по своей природе не может обойтись без руководства, начальства и надлежащего воспитания.

	<p>Пифагорейские представления о том, что человеческие отношения могут быть очищены от распри и анархии и приведены в надлежащий порядок и гармонию, в дальнейшем вдохновляли многих приверженцев идеального строя человеческой жизни.</p> <p>Автором одной из таких идеальных моделей полиса был Фалей Халкедонский, который утверждал, что всякого рода внутренние беспорядки возникают из-за вопросов, касающихся собственности. Чтобы достигнуть совершенного устройства полисной жизни, необходимо уравнивать земельную собственность всех граждан.</p> <p>Мнения противоположного пифагорейскому придерживался Гераклит. Мир образовался не через слияние, а через разделение, не через гармонию, а через борьбу. Мышление, согласно Гераклиту, присуще всем, однако, большинство людей не понимают всеуправляющего разума, которому надо следовать. Исходя из этого он разделяет людей на мудрых и неразумных, лучших и худших.</p> <p>Социально-политическое неравенство оправдывается им как неизбежный, правомерный и справедливый результат всеобщей борьбы. Критикуя демократию, где правит толпа и нет места лучшим, Гераклит выступал за правление лучших. По его мнению, для формирования и принятия закона вовсе не обязательно всеобщее одобрение на народном собрании: главное в законе - его соответствие всеобщему голосу (всеуправляющему разуму), понимание чего одному (лучшему) более доступно, чем многим.</p> <p>Принципиально общим для подходов Пифагора и Гераклита, оказавших заметное влияние на последующих мыслителей, является выбор ими интеллектуального (духовного, а не природного) критерия для определения того, что есть “лучший”, “благородный”, “добронравный” и т.п. (всё это - символы “аристократа”). Благодаря такому переходу от аристократии крови к аристократии духа, сама она превращалась из замкнутой касты в открытый класс, доступ в который был поставлен в зависимость от личных достоинств и усилий каждого.</p>
5.	<p>В римском рабовладельческом обществе господствующее положение занимала землевладельческая аристократия. По мере укрепления своих позиций она оттесняла как старую наследственную знать, так и зажиточную верхушку торгово-промышленных слоев. Если в государствах-полисах политические конфликты среди свободных определялись главным образом столкновениями между родовитой знатью и лагерем демократии, то теперь, с утверждением частной собственности на землю, решающим становится противоборство крупных и мелких земельных собственников.</p> <p>Виднейшим идеологом римской аристократии в период республики был знаменитый оратор Марк Туллий Цицерон (106–43 гг. до н.э.). Свое политико-правовое 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.</p> <p>Цицерон исходит из общих для всех сторонников аристократии представлений о естественном происхождении государства. Следуя Аристотелю и стоикам, он утверждал, что гражданские общины возникают не по установлению, а от природы, ибо люди наделены богами стремлением к общению. Первой причиной для объединения</p>

людей в государство послужила “не столько их слабость, сколько, так сказать, врожденная потребность жить вместе”. В духе аристократических учений своего времени Цицерон настаивал на том, чтобы государственная власть была вручена мудрецам, способным приблизиться к постижению мирового божественного разума. Государство могло бы стать вечным, уверял мыслитель, если бы люди жили по заветам и обычаям отцов. Целью государства, согласно его концепции, является охрана имущественных интересов граждан.

Аналогичным образом решаются им и вопросы, касающиеся происхождения и сущности права. “Истинный и первый закон, способный приказывать и воспрещать, есть прямой разум всевышнего Юпитера”, – утверждал Цицерон. Этот высший, естественный и неписанный закон возникает задолго до того, как люди объединились в гражданские общины, и его нельзя изменить голосованием народа или решением судей (здесь – откровенный выпад против учений рабовладельческой демократии). Законы государства должны соответствовать установленному в природе божественному порядку – в противном случае они не имеют законной силы. На страже божественного естественного закона обязаны стоять жрецы. Возникновение права, подчеркивал Цицерон, “следует выводить из понятия закона. Ибо закон есть сила природы, он – ум и сознание мудрого человека, он – мерило права и несправия”. Права мудрых и достойных граждан, включая право собственности, вытекают непосредственно из природы, из естественного закона.

Сквозь этот строй типично аристократических представлений пробиваются вместе с тем ростки принципиально иной доктрины. В явном противоречии с собственными исходными положениями Цицерон утверждал, что государство является не только естественным организмом, но и искусственным образованием, “народным установлением”. Цицерон признает равенство всех людей от природы и возможность достижения мудрости каждым, кто получит образование. Имущественные и социальные различия между людьми, с этой точки зрения, возникают не от рождения, а в силу установившихся в обществе отношений. “Частной собственности, – заявлял Цицерон, полемизируя с последователями Аристотеля, – не бывает от природы”. Она возникает на основании либо давнишнего завладения, либо победы в войне, либо закона и соглашения. Положительно оценивая значение богатства и договоров в жизни общества, Цицерон приходит к выводу, что государство “держится на кредите”.

Эти и другие подобные им положения были заимствованы мыслителем из идеологии полисной демократии. Развивая их, Цицерон определяет государство как дело народа, где под народом понимается “соединение многих людей, связанных между собой согласием в вопросах права и общностью интересов”. В трактовке Цицерона право выступает основой государства, его определяющим началом. Государство в таком понимании оказывается уже не только моральным сообществом свободных граждан (каким оно представлялось Платону и Аристотелю), но и правовым сообществом. Предложенное Цицероном понятие государства сыграло значительную роль в последующем развитии политико-правовой теории.

Цицерон, говоря о народе в своем определении государства, имел в виду исключительно землевладельцев и крупных торговцев. Об этом

красноречиво свидетельствует приводимый в трактате “Об обязанностях” перечень занятий и профессий, не достойных свободного человека. Цицерон относит к числу презренных людей ростовщиков, мелких торговцев, владельцев ремесленных мастерских, а также всех трудящихся. С такими людьми, занятыми “грязным делом”, у достойных граждан не может быть никаких общих интересов.

Политический идеал Цицерона – аристократическая сенатская республика. В общетеоретическом плане он обосновывает свой идеал учением о смешанной форме правления. Ссылаясь на греческих мыслителей, Цицерон различает три основные формы государства: царскую власть — монархию, власть оптиматов – аристократию и власть народа – демократию. Среди них лучшей, по мнению Цицерона, является монархия. Каждая из этих простых форм власти неизбежно вырождается, что приводит к возникновению таких порочных состояний государства, как тирания, господство клики богатых и власть толпы (черни). Порочные состояния, собственно, не являются уже формами государства, поскольку там царят произвол и насилие, и, следовательно, распадается само государство как объединение свободных граждан.

Наиболее совершенной и устойчивой формой правления Цицерон считал смешанное государство, сочетающее начала монархии, аристократии и демократии. К такому строю, по его мнению, приближалась Римская республика во времена “отцов” и “дедов”. Монархические начала были представлены в ней властью консулов, аристократические – правлением сената, демократические - народным собранием и властью трибунов. В этой части учение Цицерона не выходило за рамки древнегреческих концепций круговорота государственных форм (Платон, Полибий) и политических идеалов знати, требовавшей реставрации староустойных порядков.

Цицерон творил в период становления Римской империи. Поддерживая и одобряя захватнические войны Рима, Цицерон отказывается от идеалов замкнутого, самодовлеющего полиса. Под влиянием стоиков он пропагандирует идеи космополитизма и мирового государства.

В правовой теории переход к империи нашел отражение в представлениях о составе и разновидностях права, действующего в римском государстве. Сочинения Цицерона являются самыми ранними произведениями римской литературы, где проводится различие между естественным правом, правом народов и правом римских граждан.

Правовые воззрения рабовладельческой аристократии получили свое практическое воплощение в деятельности римских юристов.

Светская юриспруденция как самостоятельная отрасль знаний сложилась в Древнем Риме во II–I вв. до н.э. По своему характеру и направленности она явилась специфическим порождением идеологии тех слоев рабовладельческой знати, которые были заинтересованы в усилении правовой охраны частной собственности и в то же время выступали против расширения законодательной деятельности государства в сфере имущественных отношений, полагаясь больше на советы и консультации немногих избранных юристов (“право мудрых”), чем на писанный закон.

Расцвет римской юриспруденции приходится на эпоху ранней империи (I в. до н.э. – III в. н.э.). В этот период императоры, стремясь

ограничить законодательную власть сената, предоставляют наиболее выдающимся юристам право давать разъяснения и толкования действующих правовых норм, обязательные для всех должностных лиц и судей. Разъяснения правоведов приравниваются тем самым к закону. Со второй половины III в., когда законодательная власть сосредоточивается в руках императоров, пожалование такой привилегии прекращается, и римская юриспруденция приходит в упадок.

К числу самых известных юристов периода ранней империи принадлежали Гай, Папиниан, Павел, Ульпиан и Модестин. Пространные выдержки из написанных ими сочинений содержат Дигесты Юстиниана.

Понятие права юристы выводили, подобно Цицерону, из стоической идеи мирового, всеобщего закона природы. Согласно определению Цельса, принятому многими римскими юристами, право – это искусство добра и справедливости. Правосудие, уточнял Ульпиан, есть “познание божественных и человеческих дел, наука о справедливом и несправедливом”.

Приведенные высказывания свидетельствуют, что юристы не отделяли еще право от нравственности. Как и другие последователи стоицизма, они считали источником права мировой божественный разум.

В составе права, действовавшего в Римской империи, юристы выделяли три части: естественное право, право народов и право граждан.

Естественное право, по их представлениям, распространяется как на людей, так и на животных. К его установлениям относятся брак, семья и воспитание детей. По естественному праву все рождаются свободными.

Право народов, в отличие от естественного, охватывает правила, которые мировой разум установил для людей. Римляне используют это право в своих отношениях с покоренными народами и соседними государствами. Правом народов введены война, рабство, основание царств, международная торговля и другие установления.

Право граждан, или гражданское право, регулирует отношения между свободными римлянами. Гражданское право, указывал Гай, является “собственным правом государства”. Источниками этого права Папиниан называл законы, решения плебеев, постановления сената, декреты принцепса и “мнения мудрых”.

Разграничение права народов и права граждан, проведенное в римской юриспруденции, имело цель оправдать рабство, агрессивные войны и неравенство завоеванных народов по отношению к римлянам.

Право в Древнем Риме делилось на частное и публичное. По знаменитой формуле Ульпиана, публичное право относится к положению государства, частное – к пользе отдельных лиц. Частное право, считал он, включает в себя предписания права естественного, предписания права народов и предписания права гражданского.

Основное внимание юристы уделяли частному праву. В их трудах были заложены основы теории гражданского права – цивилистики. Разрешая споры по гражданским делам, юристы разграничили виды сделок, выработали формулы исков, определили правомочия собственника и других субъектов права.

	<p>К изучению публичного права римская юриспруденция обратилась в I–II вв., когда правоведы, получившие привилегию официального толкования закона, выступили в поддержку императорского режима. В публичном праве они проводили идеи неограниченных полномочий принцепса, передачи ему законодательной власти.</p> <p>Вследствие рецепции римского частного права его принципы были усвоены теоретической юриспруденцией во многих странах континентальной Европы. Под влиянием римской цивилистики сложились классические правовые доктрины XVIII – XIX вв., наделившие собственника абсолютным правом распоряжаться принадлежащей ему вещью по своему усмотрению.</p>
6.	<p>Исходя из правовой и разумной сущности сотворенного Богом мира, Фома разрабатывает свою классификацию законов. Первый вид закона — это вечный закон, то есть высший план, по которому Бог творит мир. Он абсолютен и управляет всеобщей связью элементов и явлений мира. Далее естественный закон — реализация вечного закона в разуме человека, в соответствии с которым организуется сфера практического поведения человека, его инстинкты, устремления и склонности. Человеческий закон вытекает из естественного и конкретизирует его, вводя принуждения и санкции. Его необходимость обосновывается многообразием различий в качествах разных людей и порождаемых ими ситуаций, что требует обязательной фиксации общих принципов, которые бы задавали единые параметры социального общения. Цель закона — всеобщее благо людей. Для обеспечения действительности устанавливаемых законом норм он должен быть опубликован, то есть должен носить публичный характер. Божественный закон есть божественное откровение, то есть Библия. Он указывает конечные цели человеческого бытия, является высшим нравственным критерием и мерилom в спорах о должном и справедливом и регулирует внутренний духовный мир человека, который не относится к прерогативам позитивного закона. Фома Аквинский создает единую систему политической теологии, в которой социально-политический мир представлен как органическая часть единого богоустанавливаемого рационального миропорядка, основанного на принципах права и справедливости.</p>
7.	<p>Право по Канту — это совокупность условий, при которых произвол одного лица совместим с произволом другого с точки зрения всеобщего закона свободы. К таким условиям относятся: наличие всеобщих принудительных законов, равенство граждан перед такими законами, правовое гарантирование статуса частной собственности и личных прав гражданина, разрешение конфликтов через судебную систему. Общественный договор есть регулятивный принцип практического разума, своеобразный критерий права и несправедливости. Общая структура права по Канту имеет три уровня. Первый уровень — естественное право, источником которого являются априорные истины. Оно делится на две части: а) частное право, регулирующее отношения граждан между собой как самостоятельных частных собственников; б) публичное право, регулирующее отношения граждан, объединенных в политическое целое государство. Второй уровень — положительное право, источником которого является воля законодателя. Третий уровень — справедливость — совокупность притязаний личности,</p>

	которые не обеспечиваются законами и поэтому не имеют нормативно-принудительной силы.
8.	<p>Центральным положением марксизма является учение о базисе и надстройке, которое раскрывает суть историко-материалистического подхода к государству и праву. Базис — это целостная экономическая структура общества, понятая как совокупность независимых от воли людей производственных отношений. В основе производственных отношений лежит та или иная форма собственности. Производственные отношения соответствуют определенной ступени развития производительных сил. На основе этого экономического базиса структурируется надстройка — юридические и политические институты общества, которым соответствует определенный тип общественного сознания. Государство и право выступают в марксизме как надстроечные явления, детерминированные характером отношений собственности. Социальный конфликт разрешается путем революции, после которой все надстроечные структуры должны прийти в соответствие с новым базисом общества. Капитализм — это последняя формация, которая основана на отношениях частной собственности. Вторым фундаментальным положением марксистской теории является тезис о классовом характере государства и права. Согласно марксистской схеме, конечная цель исторического развития человечества — это коммунистическая формация, в которой отсутствуют отношения частной собственности. Если нет частной собственности, то отсутствует условие для структурирования социальных классов и конфликтов между ними, которые с необходимостью требовали введения института государства.</p>
9.	<p>Представителем юридического позитивизма был Джон Остин. Главной методологической особенностью юридического позитивизма было отрицание дуализма естественного и позитивного права, то есть представления о существовании рядом с позитивным правом более высокого по своему значению права естественного, требующего воплощения в конкретном законодательстве. Право отождествлялось с позитивным законом. От исторической школы права юридический позитивизм отличался тем, что предметом своего анализа он сделал не исторически сложившийся обычай, а закон как нормативный акт, установленный политической властью. Остин утверждал, что суверенная власть не связана никакими правовыми ограничениями и в любой момент может отказаться от них, так же как когда-то сама на себя их возложила. Сдерживать такую власть может только позитивная мораль. Целью правительства Остин считал не свободу, а общее благо и заявлял, что демократия не является необходимым условием его существования. Он отвергал деления права на публичное и частное, уголовное и гражданское. Остин предлагал деление на личное и вещное право. Личное право — это специальные права, обязанности и возможности определенных классов или категорий лиц. Оно делится на сферу частной жизни, сферу политической жизни и сферу исключительных обстоятельств. В целом для юридического позитивизма были характерны антиисторизм логический формализм.</p>
10.	<p>Автором «железного закона олигархии» являлся Роберт Михельс. Анализируя функционирование современных политических партий, Михельс рассматривает их как частный случай организации. Развитие организации подчинено своим внутренним законам,</p>

	<p>направленным на оптимизацию своих функций, экономию ресурсов и централизацию управленческих решений. Развитие любой организации претерпевает ряд перестроек. Применительно к политическим партиям необходимо говорить о постепенном переходе от демократического принципа устройства к иерархическому, выделению особого профессионального руководящего слоя — олигархии, который сосредотачивает все управление такой организацией в одних руках. Эту тенденцию постепенного сосредоточения функций управления политической организацией в руках узкой группы бюрократических функционеров Михельс называет «железным законом олигархии». Политические институты демократии невозможны без управленческого аппарата и профессионального лидерства вождей — харизматиков, что неизбежно ведет к закреплению постов и привилегий, превращению руководства в замкнутую микрогруппу со своими узкими интересами. Итогом развития теоретических взглядов Михельс стал отказ от принципов демократии, который он мотивировал фактом неизбежного перерождения любой внешне демократической структуры в тиранию функционеров.</p>
11.	<p>Кельзен определяет право как совокупность норм, осуществляемых в принудительном порядке, и этим оно отличается от религии и морали. По учению Кельзена, право старше государства и возникает еще в первобытную эпоху, когда появляются системы различных принуждающих запретов и табу. Впоследствии правовое общество перерастает в государство, где функции принуждения передаются централизованным органам власти. Важнейшей особенностью права является согласованность образующих его норм, которые составляют строго последовательную иерархию отдельных ступеней. Положения конституции — это вершина нормативной лестницы, далее следуют» общие нормы», установленные в законодательном порядке или путем обычая. Последнюю ступень занимают индивидуальные нормы, которые создаются решениями отдельных судов и административных органов. Основная норма стоит над конституцией. Кельзен отождествлял государство и право. Для него государство — это относительно централизованный правопорядок, поэтому Кельзен утверждает, что такое понятие, как правовое государство, представляет собой плеоназм, то есть оно в концептуальном плане избыточно, поскольку с юридической точки зрения любое государство предполагает наличие совокупности норм принуждения. Позже Кельзен внес в свою концепцию коррективы. Понятие «правовое государство», являясь теоретически избыточным, используется для обозначения особого типа государства» а именно такого, который отвечает требованиям демократии и правовой безопасности». Правовое государство<sup>2</sup> в этом специфическом смысле есть относительно централизованный правопорядок, в соответствии с которым отправление правосудия и управление основываются на законах, принимаемых избранным народом парламентом с участием или без участия главы государства; члены правительства ответственны за свои акты; суды независимы; а также гарантируются определенные гражданские свободы, в особенности свобода вероисповедания, свобода совести и свобода слова». Кельзен подчеркивал, что понятие правового государства описывает то, что считается и признается ценным для человека и общества в европейской культуре, а не вообще любой</p>



	<p>принудительный порядок централизованного насилия над людьми.</p>
12.	<p>Петражицкий выделял два вида права — позитивное и интуитивное. Позитивное право — это совокупность таких психических переживаний, которые содержат в себе представления о нормативных фактах и ориентируются на них. В отличие от позитивного права, соответствующего фиксированным юридическим нормам, интуитивное право — это комплекс психических переживаний, который непосредственно не зависит и не предполагает ссылок на внешние фиксированные авторитеты. Примером интуитивного права является вся нравственная сфера, которая четко и ясно не закрепляется в официальных законах, действуя помимо них. Соотношение выделенных видов права, утверждал Петражицкий, зависит от уровня развития культуры общества, состояния психики народа. Россия в этой перспективе представлялась ученому «царством интуитивного права по преимуществу», где сплошь и рядом действие законов подменяется реализацией интуитивно-правовых убеждений.</p>
13.	<p>Возрождение и Реформация - самые крупные и значительные события позднего западноевропейского Средневековья. Идеологи этого периода не просто черпали свои представления о государстве, праве, политике и законе из сокровищницы духовной культуры античности.</p> <p>Реформация была направлена на восстановление в изначальной чистоте христианской религиозности. Данный признак был свойственен всем направлениям реформационного вероучения; он присутствовал в институциональных механизмах осуществления Реформации; им должен был обладать идеальный, с точки зрения реформаторов, тип устройства посюстороннего мира. Сердцевина желаемого ими устройства заключалась в особой модели соотношения индивида и коллектива. Для Реформации очень показательна обязательность жестокого подчинения человека общине.</p> <p>Центром Реформации стала Германия, а теоретиком - немецкий священник Мартин Лютер (1483 - 1546).</p> <p>Основные произведения Лютера - "О свободе христианина" (протестантское вероучение).</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Христианин свободен в вере. Право на сомнение, право толковать священное писание, право общаться с богом без посредников.</li> <li>2. Возрождает равенство христиан. Отвергает деление на служителей церкви и мирян.</li> <li>3. Отвергает власть папы. "Папская власть - греховное установление". Папа не является посредником между богом и человеком. Единственный посредник - священное писание. <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Упразднение власти папы и епископата.</li> <li>2. Выборность священников.</li> <li>3. Упразднение монастырей.</li> <li>4. Конфискация имущества церкви.</li> <li>5. Упразднение канонического права и церковных судов.</li> <li>6. Реформа богослужения.</li> <li>7. Отмена безбрачия священников.</li> </ol> </li> </ol> <p>1. Свобода христианина касается только вопросов веры. В светской жизни главной обязанностью его является повиновение властям. Цель государства - сдерживание зла, присущего природе человека. Суть власти - насилие. Символ - меч. Реалистическое понимание власти.</p>

	<p>2. Отдавал предпочтение монархической форме правления. Церковь должна подчиняться светским законам. Верховенство государства.</p> <p>3. Утверждал, что государство не должно вмешиваться в вопросы веры, не преследовать инакомыслящих.</p> <p>Жан Кальвин, второе дыхание Реформации (1509 - 1564).</p> <p>В тот момент, когда лютеранство уже теряло свои силы, Жан Кальвин придал реформации новый импульс жизненной энергии. Его карьера проповедника началась в Париже, когда он впервые приобщился к идеям Лютера. Вынужденный год спустя, бежать из Франции, он опубликовал в изгнании свой главный труд "Наставление христианской вере".</p> <p>Основные идеи его учения:</p> <p>1. Возродил принцип абсолютного божественного предопределения. Все люди избранники или отверженные. Избранник: уверен в себе, имеет жизненный успех. Долг целиком посвящать себя своей профессии, быть максимально бережливым и рачительным хозяином, презирать наслаждение и расточительность.</p> <p>2. Довел до конца учение об организационных основах протестантской церкви, пресвитерианской церкви. Священники избираются, руководство осуществляет коллегиальный выборный орган - Синод, состоящий из выборных пресвитеров.</p> <p>3. Принцип взаимопомощи церкви и государства.</p> <p>Церковные общины стали возглавлять старшины (пресвитеры), избравшиеся обычно из наиболее богатых мирян, и проповедники, не имевшие специального священнического сана, исполнявшие религиозные функции как служебные обязанности.</p> <p>Однако сам Кальвин в вопросах о государстве был очень осмотрителен. Осуждая феодально-монархические круги за творимые ими насилия, произвол, беззакония и предрекая за это правителям божью кару, орудием которой могут стать их собственные подданные, он в то же время всякую власть объявлял божественной, требуя от христиан, выполняющих веления государства, думать, прежде всего, о боге.</p> <p>Сравнивая между собой традиционные со времен античности формы государства (монархию, аристократию и демократию), Ж. Кальвин отдает явное предпочтение аристократической организации. Это предпочтение он обосновывает тем, что преимущества аристократии, по его мнению, доказаны всем опытом истории и подтверждены волей бога.</p> <p>Отличительное свойство кальвинистской доктрины - заключающаяся в ней жестокая религиозная нетерпимость ко всяким иным воззрениям и установкам, в особенности к крестьянско-плебейским ересям. Зловещую суровость доктрины дополняла и завершала не менее свирепая практика Ж. Кальвина, который руководил Женевской консисторией (1541-1564). Эта консистория подчинила себе магистрат города. За горожанами была установлена слежка, чуть ли не всеобъемлющей регламентации подвергались самые разные стороны общественной жизни, за малейшее нарушение предписанных норм назначались тяжкие наказания, вошли в обыкновение казни тех, в ком усматривали еретиков.</p>
14.	Особый, антибуржуазный смысл разработка вопросов власти,

государства и права приобретает в рамках такого общественного движения, каким явился социализм. Именно в XVI—XVII вв. он стал занимать самостоятельное и достаточно заметное место в умственной жизни европейского общества.

Внутри этого движения, выражавшего извечные устремления общественных низов к социальной справедливости, складывались и циркулировали весьма разные взгляды и представления. Эти идеологические образования отличаются друг от друга не только в силу того, что неодинаковы защищаемые ими проекты организации публичной власти будущего. Различен и содержащийся в них принцип, в соответствии с которым должен создаваться и функционировать новый миропорядок. В одних случаях на передний край выдвигается и таким принципом признается рациональное в иных случаях — свобода, третьих — равенство и т. д.

Наиболее видными писателями социалистического направления в рассматриваемый период были Томас Мор (147?—1535) и Томмазо Кампанелла (1568—1639). Т. Мор — автор по-своему эпохального произведения «Утопия» (1516). Т. Кампанелла создал всемирно известный «Город Солнца» (1602, первая публикация — 1623 г.).

Сочинения подобного профиля обычно начинаются с резкой критики социальных и государственно-правовых порядков современной авторам цивилизации. Страницы таких произведений пронизывает ненависть к общественному устройству, политико-юридическим установлениям, порожденным частной собственностью и оберегающим ее. В ней видят корень всех социальных зол. Ей ставятся в вину нищета масс, преступность, всяческие несправедливости и т. д. Т. Мор утверждает в «Утопии», что, пока существует частная собственность, нет никаких шансов на выздоровление социального организма. Больше того «Где только есть частная собственность, там вряд ли возможно правильное и успешное течение государственных дел». Выход человечества один — «совершенное уничтожение частной собственности».

Общество, согласно Т. Морю, является результатом заговора богачей. Государство же — их простое орудие. Они его используют в целях угнетения народа, для защиты своих корыстных материальных интересов. Силой, хитростью и обманом богачи подчиняют себе бедный люд, обездоливают его. Делается это и с помощью законов, предписаний власти, которые навязываются народу от имени государства.

В укор тогдашнему реальному обществу Т. Мор рисует воображаемую страну (Утопию), которая сумела избавиться от частной собственности и сопутствующих ей пороков, и которая сумела вследствие этого зажить почти беспроblemной, блаженной жизнью. В Утопии нет частной собственности. Земля там — собственность общественная. Обществу принадлежит и вся производимая в нем продукция. Она вырабатывается семейно.

Каждая семья занимается определенным ремеслом. Семейно-ремесленная организация составляет производственную структуру утопийского общества. Сельскохозяйственные работы ведутся на началах трудовой повинности, которую обязаны отбывать все граждане. Рабочий день длится 6 часов. Особые должностные лица следят за тем, как работают утопийцы.

Утопийцы живут, не зная нужды; люди в Утопии пребывают в недостатке. Однако недостаток этот достигается весьма специфическим образом. Во-первых, принудительным привлечением к труду почти всех мужчин и женщин. Во-вторых (что очень важно заметить), сокращением потребностей, связанным с крайней невзыскательностью утопийцев; жители Утопии довольствуются простой и грубой, притом одинаковой для всех, одеждой, неведомы им никакие излишества и роскошь.

Парадоксальным представляется наличие в Утопии института рабства. По Т. Мору, в этой идеальной стране есть (и главное — должны быть) рабы, к тому же еще обязанные носить кандалы. Для автора «Утопии» было немыслимо, чтобы радость бытия утопийцев омрачалась необходимостью выполнять разные неприятные работы: забивать скот, вывозить нечистоты и т. п. Добровольцев на такие работы почти не находилось. Отсюда потребность в рабах, на плечи которых взваливался сей тяжкий непривлекательный труд. Рабами становились военнопленные, преступники, отбывающие наказание, а также люди, приговоренные к смерти в других государствах и выкупленные утопийцами. Рабство в Утопии не передается по наследству, сын раба — свободный человек. Да и сами рабы могли быть высвобождены из своего рабского состояния.

Господство общественной собственности, если верить Т. Мору, I. исключает те преступления, коими изобилует мир, построенный на частной собственности. Именно она, полагал писатель, питает такие дурные человеческие страсти, как алчность, жадность, всемерное стремление во что бы то ни стало увеличить свое богатство, эгоизм и проч. Преступность как таковая все же имеет место в Утопии, и борьба с ней есть, по убеждению Т. Мора, одна из главных забот государства.

Утопия — государственно-организованное общество. Правда, не совсем ясно показано Т. Мором, какой является утопийская государственность: федеративной или унитарной. Зато вполне обозначена им структура публичной власти и порядок ее формирования. Каждые 30 семейств избирают должностное лицо — филарха. 10 филархов — одного протофиларха. Филархи на 186 специальном собрании избирают тайным голосованием правителя государства (принцепса) из четырех кандидатов, названных народом. Принцепс избирается пожизненно. Но он может быть смещен, если будет заподозрен в стремлении к тирании. Остальные должностные лица и сенат, который состоит из старых и умудренных опытом граждан, избираются ежегодно. Важные дела в Утопии решаются принцепсом с участием сената и народного собрания. К числу таких дел относятся: администрирование, составление хозяйственных планов, учет и распределение (с общественных складов) произведенной продукции.

Пользующаяся симпатией Т. Мора форма правления едва ли может быть отнесена лишь к какой-то одной традиционной форме: демократической, олигархической либо монархической. Это скорее некое «смешанное правление», которому надлежало вобрать в себя позитивные черты упомянутых выше традиционных форм. Впрочем, неоднозначным в целом ряде отношений, «смешанным» выступает весь социальный проект, предложенный Т. Мором.

В отличие от Мора Т. Кампанелла в «Городе Солнца» прямо и открыто не занимается бичеванием неприемлемых для него социально-экономических и политико-юридических порядков. Их острая критика

дается итальянским социалистом как бы «за кадром», в подтексте. На первый план он выставляет панораму жизнеустройства города-государства соляриев. Сначала о системе публичной власти в нем. Она складывается из трех ветвей, создаваемых применительно к трем основным видам деятельности и «заведующих» каждой из них. Во-первых, военное дело; во-вторых, наука; в-третьих, воспроизводство населения, обеспечение его пищей и одеждой, а также воспитание граждан. Ветвями (отраслями) власти руководят три правителя, именуемые соответственно: Мощь, Мудрость, Любовь. Им непосредственно подчинены три начальника, каждый из которых, в свою очередь, распоряжается тремя должностными лицами.

Венчает управленческую пирамиду верховный правитель — Метафизик, превосходящий всех сограждан ученостью, талантами, опытом, умением. Он—глава как светской, так и духовной власти, ему принадлежит право окончательного решения по всем вопросам и спорам. На посту верховного правителя Метафизик пребывает отнюдь не пожизненно, а лишь до тех пор, пока среди соляриев не появится человек, превосходящий его в знаниях, научных успехах, в способностях управлять государством. Коль скоро такой человек появился, Метафизик сам обязан отказаться от власти в его пользу. Метафизик осуществляет верховную власть, опираясь на трех высших своих советников, правителей: Мощь, Мудрость, Любовь. Они тоже обладают незаурядным умом, выдающимися организаторскими способностями, высокими моральными достоинствами.

Эти четверо — единственные из магистратов, которые не могут быть смещены по воле народа и на взаимоотношения, которых между собой народ не оказывает влияния. Остальные начальники и должностные лица, прежде чем попасть на тот или иной официальный пост, проходят процедуру избрания.

В «Городе Солнца», где нет более частной собственности, земледелие, ремесла и т. д. являются делом совместного труда соляриев, коим ведают правители с подчиненными им должностными лицами — специалистами. Сообща произведенное распределяется справедливо, по меркам необходимости. Все, в чем солярии нуждаются, «они получают от общины, и должностные лица тщательно следят за тем, чтобы никто не получал больше, чем ему следует». Не только обеспечение каждого солярия Требуемой долей материальных благ и попечение о его досуге, общении, здоровье входят в круг обязанностей должностных лиц «Города Солнца». Они также планомерно обучают и воспитывают членов общины, заботятся о состоянии их духа. Значительную роль отводит им Т. Кампанелла в заботе о продолжении рода соляриев. Государство вмешивается (конечно, в интересах общего блага) даже в творчество поэтов, предписывая им те формы, в которые они должны облекать свое вдохновение.

Содержание «Города Солнца» отчетливо демонстрирует присутствие в ранних социалистических доктринах двух практически несовместимых начал. Верная оценка интеллектуальных, нравственных и т. п. достоинств человека как факторов, призванных определять его положение в обществе, сплошь и рядом переплетается с установками на авторитарность, аскетизм, с небрежением отдельной человеческой личностью, с равнодушием к созданию соответствующих организационных и правовых условий для ее свободного всестороннего

развития.

Вот один из самых разительных примеров указанного противоречия. Солярии участвуют в политическом процессе, но участвуют скорее в качестве статистов, поскольку голос их не решающий, а в лучшем случае лишь совещательный. Вершат же, по существу, все дела в государстве правитель-первосвященник (Метафизик) и помогающие ему три соправителя (Мощь, Любовь, Мудрость). Жизнь соляриев, взятая фактически во всех ее проявлениях, заранее скрупулезно расписана. Каждый мало-мальски значимый шаг граждан «Города Солнца» направляется и контролируется. Даже имена подбираются «не случайно, но определяются Метафизиком». Солярии удовлетворены своим бытием: никто из них не терпит, по мнению Т. Кампанеллы, никакого недостатка ни в необходимом, ни в утехах. Они не ощущают — скажем от себя — сковывающего их духа однообразия. Этот дух царит над всем. У соляриев одинаковое жилье, одежда и пища, одинаковые занятия, развлечения, строй мыслей, обыкновения и проч. Неповторимость каждого отдельного человека, его самостоятельность, инициативность, наличие у него собственных своеобразных потребностей, стремлений в «Городе Солнца» особой ценности не имеют. Доминируют интересы государства, а интересы частных лиц — лишь постольку, поскольку они являются частями государства. Не раз повторится потом в политических доктринах социалистов такое оттирание на далекую периферию потребностей и интересов «частных лиц».

Типичная для политико-юридических воззрений социалистов рассматриваемого периода деталь. Справедливо уделяя пристальное нужное внимание вопросам законодательства, которое должно утвердиться в государственно-организованном обществе, базирующемся на общности имущества, на принципах коллективизма, они крайне скупо говорили (если говорили вообще) о правах и свободах индивида, о правовых связях гражданина и государства, о системе надежных гарантий таких прав и свобод и т. д. Это, кстати говоря, очень характерно и для последующих поколений социалистов.

15.	<p>Первой страной, успешно осуществившей революцию, была Голландия (Нидерланды, Республика Соединенных провинций), выдержавшая многолетнюю (1565-1609 гг.) освободительную войну против феодальной Испании, пытавшейся мечом и огнем искоренить распространившийся в Нидерландах кальвинизм.</p> <p><u>Учение Гроция о государстве и праве</u></p> <p>Гуго Гроций (1583-1645) - выдающийся голландский юрист и политический мыслитель, один из основателей школы естественного права. Гроцию суждено было с самого раннего возраста возбуждать всеобщее удивление своими редкими способностями.</p> <p>Г. Гроций - автор более 90 произведений. Его основной труд - "О праве войны и мира. Три книги, в которых объясняются естественное право и право народов, а также принципы публичного права" (1625), в котором ученые всех стран находили систематическое изложение всех основных начал правоведения.</p> <p>Учение о праве. Гроций являясь сторонником предложенного еще Аристотелем деления права на естественное и волеустановленное, считает, что в юриспруденции следует различать "естественную, неизменную часть" и "то, что имеет своим источником волю".</p> <p>Естественное право при этом определяется как "предписание здравого ума". Согласно этому предписанию то или иное действие - в зависимости от его соответствия или противоречия разумной природе человека - признается либо морально позорным, либо морально необходимым. Естественное право, таким образом, выступает в качестве основания и критерия для различения должного (дозволенного) и недожного (недозволенного) по самой своей природе, а не в силу какого-либо волеустановленного (людьми или богом) предписания (дозволения или запрета).</p> <p>Позитивное (волеустановленное) право вытекает из естественного права и является правом постольку, поскольку не противоречит естественному праву. Позитивное право является средством реализации требований естественного права во внутригосударственной жизни и в международном общении. "Право не получает своего внешнего осуществления, если оно лишено силы для проведения в жизнь".</p> <p>Учение о государстве. Гроций является сторонником теории общественного договора. По его мнению, при переходе от "естественного состояния" к "гражданскому обществу" и государству следует, что в сфере политики к правовому принципу справедливости присоединяется политический принцип пользы (и целесообразности).</p> <p>Догосударственная стадия жизни людей характеризуется Гроцием как "естественное состояние". В этом состоянии отсутствовала частная собственность, люди пребывали в "великой простоте", находились между собой "в некоей чрезвычайной взаимной приязни" и пользовались "общностью имущества". Появление частной собственности, необходимость её защиты привели к тому, что "люди объединились в государство". Государство, следовательно, является, по Гроцию, чисто человеческим установлением, хотя оно и было, потом одобрено богом как благодетельное для человечества. "Государство же есть совершенный союз свободных людей, заключенный ради соблюдения права и общей пользы".</p> <p>Сущность государства состоит в том, что это - власть, действия</p>
-----	--

которой не подчинены никакой другой: власти и не могут быть отменены по усмотрению чужой власти. Общим носителем верховной власти (т. е. суверенитета) является государство в целом (как "совершенный союз"), носителем же власти в собственном смысле может быть одно или несколько лиц.

Форма правления не имеет существенного значения: "народ может избрать любой образ правления, ибо тот или иной правопорядок следует оценивать не с точки зрения преимуществ его формы, о чем суждения людей весьма расходятся, но с точки зрения осуществления в нем воли людей". Вместе с тем очевидны как его отрицательное отношение к тирании (которое основано на насилии и где отсутствует правопорядок), так и предпочтение, отдаваемое единоличной и аристократической формам правления.

Гроций не отрицает саму возможность суверенитета народа (принадлежности ему верховной власти), однако, в своих трудах опровергал, что "верховная власть всюду и без изъятия принадлежит народу, так что государей, которые злоупотребляют своей властью, следует низлагать и карать".

Права и свободы подданных прекращаются с заключением соглашения об учреждении государства и гражданской власти. Гроций допускает право подданных на сопротивление властям, но лишь в случае крайней необходимости и при условии, если вооруженное сопротивление подданных насилию начальствующих лиц не причинит величайшего потрясения государству или не приведет к гибели многих неповинных.

Война как таковая, согласно Гроцию, не противоречит естественному праву: "по природе каждый является защитником своего права, для чего нам и даны руки". Не запрещена война также божественными законами и правом народов. Но это вовсе не означает, что все войны справедливы. Различая войны справедливые и несправедливые, Гроций в духе своего юридического подхода к данной проблематике подчеркивал, что "справедливой причиной начала войны может быть не что иное, как правонарушение".

#### Учение Спинозы о государстве и праве.

Жизнь и деятельность Баруха Спинозы (1632 - 1677) протекали в условиях резкого обострения нападок кальвинистского духовенства на республиканское правительство, попыток дворянства установить монархию. Спиноза был современником революции в Англии. Острые противоречия эпохи нашли выражение в его учении. Его работы, посвященные политико-правовой проблематике: "Богословско-политический тракт" (1670) "Этика, доказанная геометрическим методом" (1675) "Политический трактат" (1677).

В основу исследований Б. Спинозы положен эмпирический метод. По мнению Спинозы, естественное право вытекает из природы. Естественное право - это законы природы "открытые естественным светом", т.е. человеческим разумом.

В естественном состоянии, согласно Спинозе, все (люди и другие природные существа, умные и глупые, сильные и слабые) равны в том смысле, что все они одинаково, по одному и тому же основанию имеют право на все по своему произволу и желанию, хотя реальное содержание и объем этих естественных прав разных людей (и других естественных существ) различны и зависят от размера их фактической



	<p>мощи (умственной и физической). Высший закон природы заключается в стремлении каждого к самосохранению. Однако в естественном состоянии, где отсутствует какое-либо общее для всех право, самосохранение людей, достижение ими своих желаний и безопасного существования не могут быть обеспечены.</p> <p>Поэтому необходимо образование государства, которое возникает вследствие заключения общественного договора. Согласно Спинозе, "естественное право каждого в гражданском состоянии не прекращается". Главное различие между естественным и гражданским состояниями заключается в том, что в гражданском состоянии возникает договорно-установленное высшее (суверенное) естественное право государства, т.е. здесь появляется общее для всех право и общий уклад, общий гарант и защитник безопасности, и все боятся одного и того же - верховной (суверенной) власти.</p> <p>Верховная власть, "не связывается никаким законом, но все должны ей во всем повиноваться".</p> <p>"Частное гражданское право", т.е. права гражданина в государстве - это разрешенные в условиях гражданского состояния естественные права индивида, т.е. дозволенная верховной властью часть естественного права.</p> <p>Критерием во взаимоотношениях индивида и государства является степень их разумности. Конечная цель государства - освободить каждого от страха, обеспечить его безопасность и возможность наилучшим образом удерживать свое естественное право на существование и деятельность без вреда себе и другим. "Цель государства в действительности есть свобода". Поэтому, несмотря на то, что все "обязаны безусловно исполнять все приказания верховной власти, хотя бы она повелевала исполнять величайшую нелепость", Спиноза признаёт естественное право народа на восстание, в случае нарушения государством условий общественного договора.</p> <p>Спиноза выделяет три формы государства - монархию, аристократию и демократию. При этом Спиноза является сторонником демократии. Однако он не отрицает приемлемость монархии и аристократии. Среди них Спиноза отдает свое предпочтение федеративной форме аристократической республики, в которой верховная власть сосредоточена во многих городах.</p> <p>Политико-правовое учение Спинозы было определенным шагом к постижению сущности государства и права. Его стремление освободить теорию политики от морализирования, привнесения в нее субъективных оценок предопределило отождествление силы и права, "мощи" и законов природы. Применительно к политике такое отождествление в концепции Спинозы стало средством обоснования "границ государственной власти", прогрессивных политико-правовых программных требований.</p> <p>Представление о силе как основе права было определенным выходом за рамки чисто рационалистических схем, ориентировало теоретический поиск основ и законов развития права и государства на отношения, лежащие за пределами договоров, соглашений, волеизъявлений отдельных и многих лиц, намечало путь углубления исканий в теории права и государства.</p>
16.	<p>Политико-правовая мысль США в рассматриваемый период представлена в двух направлениях:</p>

радикально-демократическом (Т. Джефферсон, Бенджамин Франклин) и в течение федералистов (Александр Гамильтон, Джеймс Медисон).

Радикально-демократическое направление.

Яркими представителями данного течения являются Томас Джефферсон (1743-1826) и Бенджамин Франклин (1706-1790).

Политико-правовые взгляды Джефферсона выразились в Декларации независимости США (1776), "Заметках о штате Вирджиния" (1785), Законе штата о религиозной свободе (1777) и в произведении "Общий обзор прав Британской Америки".

Т. Джефферсон провозглашает свободу, равенство, право на счастье, право народа на самоуправление. Говорит об обязанности народа на восстание: народ должен подняться против "плохого правителя". В своих работах он также отрицает идею вечности и неизменности конституции.

Джефферсон подразделяет права на личные и политические. Право частной собственности не относится к естественным правам. Америка должна быть страной средних собственников, где государство имеет право контролировать и регулировать распределение собственности.

Вопрос о рабстве - оно должно быть отменено, радикал-демократы считали его позорным с точки зрения естественного права. Джефферсон ратовал за постепенную отмену рабства, выступал против его резкой отмены: сначала следует освобождать новорожденных рабов, потом остальных - с наделением их землей. Предполагалось заселение рабами западных территорий США. При этом подчеркивается необходимость предварительного образования рабов. Однако сам Джефферсон, будучи президентом США, рабство не отменил, так как стремился к сохранению единства США, а отмена рабства чаще всего влечет за собой гражданскую войну.

Джефферсон является сторонником эгалитаризма (приоритет государственной собственности), США - страна среднего класса. При этом он выступает против промышленного капитализма, за аграрное развитие США. Противник идей коммунизма, социализма.

Среди форм правления Джефферсон признавал только республиканскую. Главный признак республиканской формы правления - всеобщее равное избирательное право, условием которого является образование и просвещение.

Формы демократии. Джефферсон подразделял демократию на представительную и прямую. При прямой демократии большое значение имеет развитие органов местного самоуправления. Демократия должна строиться на основе принципов народного суверенитета и разделения властей. Первоначально выступал за верховенство законодательной власти. В дальнейшем - за сильную эффективную исполнительную власть.

Джефферсон по праву считается основателем конституционализма. Конституция должны быть принята народом, а не парламентом. При этом ни одно поколение не должно связывать своими обязанностями следующее.

Александр Гамильтон (1757-1804 гг.) был одним из тех наиболее видных политических деятелей периода образования США, чьи теоретические воззрения и практическая деятельность оказали

	<p>решающее воздействие на содержание Конституции США 1787 г.</p> <p>Гамильтон принадлежал к числу наиболее влиятельных лидеров федералистов, считавших, что федеративное устройство преодолевает слабость конфедеративной организации США, закрепленной "Статьями конфедерации" 1781 г. Только сильная центральная власть, по их мнению, способна создать прочное государство и не допустить дальнейшего развития демократического движения масс, возросшего после победы в Войне за независимость. Федерация, утверждал Гамильтон, будет барьером, препятствующим внутренним раздорам и народным восстаниям.</p> <p>Федералисты фактически представляли интересы крупной торговой и промышленной буржуазии и плантаторов. Антифедералисты выражали устремления малоимущих и неимущих слоев населения - фермеров, мелких предпринимателей и торговцев, наемных рабочих.</p> <p>Политические позиции Гамильтона определились еще в период, предшествовавший Войне за независимость, когда он выступал за мирное урегулирование конфликта, компромисс с Англией. Его теоретические воззрения вполне совпадали с этой позицией. Они сложились под решающим воздействием теории разделения властей Монтескье, на которого, как известно, большое впечатление произвело конституционное устройство английской монархии. Это устройство Гамильтон и считал необходимым положить в основу Конституции США.</p> <p>Однако логика освободительной борьбы колоний вынудила Гамильтона признать возможность республиканского строя. Но обязательным условием этого он считал создание сильной президентской власти, мало чем отличающейся от власти конституционного монарха. Президент, по его мнению, должен избираться пожизненно и обладать широкими полномочиями.</p> <p>Сам парламент мыслился им как двухпалатный, создаваемый на основе избирательного права с высоким имущественным цензом. Деление людей на богатых и бедных, а соответственно на просвещенных и непросвещенных, способных и неспособных управлять делами общества имеет, по утверждению Гамильтона, естественное происхождение и неустранимо.</p> <p>Не все идеи Гамильтона были восприняты Конституцией США. Но как общая направленность, так и большая часть конкретных предложений Гамильтона были приняты Конституционным конвентом.</p>
17.	<p>В самом конце XVIII в. в Германии зародилось и в первой половине XIX в. сделалось весьма влиятельным в изучении права особое направление исследовательской мысли. В центр своих теоретико-познавательных интересов оно поставило вопрос о том, как право возникает и какова его история.</p> <p>Основоположником направления в юриспруденции, получившего наименование исторической школы права, является Г. Гуго (1764–1844) – профессор Геттингенского университета, автор "Учебника естественного права, как философии позитивного права, в особенности – частного права". Виднейшим представителем этой школы был К. Савиньи (1779-1861), изложивший свои взгляды в книге "Право владения", в брошюре "О призвании нашего времени к законодательству и правоведению" и в 6-томном сочинении "Система современного римского права". Завершает эту группу представителей</p>

исторической школы права Г. Пухта (1798–1846), основные произведения которого – "Обычное право" и "Курс институций".

Естественно-правовую доктрину и вытекавшие из нее демократические и революционные выводы историческая школа права избрала главной мишенью для своих нападков. Эта доктрина вызывала недовольство своих противников тем, что доказывала необходимость коренного изменения существующего со средних веков политико-юридического строя и принятия государством законов, которые отвечали бы "требованиям разума", "природе человека", а фактически – назревшим социальным потребностям, т. е. общественному прогрессу.

Теоретики исторической школы права взяли под обстрел прежде всего тезис о позитивном праве как об искусственной конструкции, создаваемой нормотворческой деятельностью органов законодательной власти. Они утверждали, что действующее в государстве право вовсе не сводится лишь к совокупности тех предписаний, которые навязываются обществу как бы извне: даются сверху людьми, облеченными на то специальными полномочиями. Право (и частное и публичное) возникает спонтанно. Своим происхождением оно обязано отнюдь не усмотрению законодателя. Г. Гуго принадлежит очень характерное сравнение права с языком. Подобно тому как язык не устанавливается договором, не вводится по чьему-либо указанию и не дан от бога, так и право создается не только (и не столько) благодаря законодательствованию, сколько путем самостоятельного развития, через стихийное образование соответствующих норм общения, добровольно принимаемых народом в силу их адекватности обстоятельствам его жизни. Акты законодательной власти дополняют позитивное право, но "сделать" его целиком они не могут. Позитивное право производно от права обычного, а это последнее произрастает из недр "национального духа", глубин "народного сознания" и т. п.

Представители исторической школы права верно подметили одну из существенных слабостей естественно-правовой доктрины – умозрительную трактовку генезиса и бытия права. В свою очередь, они попытались истолковать становление и жизнь юридических норм и институтов как определенный объективный ход вещей. Этот ход, полагал Г. Гуго, совершается произвольно, приноравливаясь сам собой к потребностям и запросам времени, поэтому людям лучше всего не вмешиваться в него, держаться исстари заведенных и освященных опытом столетий порядков.

К. Савиньи считал, что с движением национального духа стихийно эволюционирует и право. Динамика права всегда есть органический процесс в том смысле, что она сродни развитию организма из своего зародыша. Вся история права – медленное, плавное раскрытие той субстанции, которая, как зерно, изначально покоится в почве народного духа. На первом этапе своего развития право выступает в форме обычаев, на втором делается предметом обработки со стороны сословия ученых-правоведов, не теряя, однако, при этом связи со своим корнем – общим убеждением народа.

С точки зрения Г. Пухты, бессмысленно искусственно конструировать и в любое время предлагать людям ту или иную придуманную правовую систему. Созданная отдельно от самой истории жизни народного духа, не напоенная им, она не может привиться обществу. Как членам живого организма, как ветви целостной культуры народа

	<p>правовым установлениям свойственна органичность, которая выражается, помимо прочего, и в том, что стадии и ритмы развития права совпадают с ходом эволюции народной жизни. "...Этим органическим свойством право обладает также и в своем поступательном движении; органической является и преемственность правовых установлений. Выразить это можно одной фразой: право имеет историю".</p> <p>Идея "народного духа", которую насаждали в юриспруденции Г. Гуго, К. Савиньи, Г. Пухта, в те времена и позже в общем мало импонировала исследователям и нашла немного почитателей. Но в философско-юридических суждениях исторической школы положительное значение имела критика умозрительных представлений естественно-правового толка о вечности, неизменности и неподвижности права. Оставила свой след в истории юриспруденции и попытка этой школы трактовать правовые институты в качестве особых социальных явлений, исторически закономерно рождающихся, функционирующих и развивающихся в целостном едином потоке жизни каждого народа.</p>
18.	<p>Шарль Луи Монтескье (1689 - 1755) - выдающийся юрист и политический мыслитель. Основные произведения: "Персидские письма" (1721), "Размышления о причинах величия и падения римлян" (1734), "О духе законов" (1748).</p> <p>Задача, которую ставит перед собой Монтескье - поиск закономерного в законах. Общим понятием закона охватываются все законы - как неизменные законы, действующие в мире физическом, так и изменчивые законы, действующие в мире разумных существ. К естественным законам, по которым человек жил в естественном состоянии, он относит следующие свойства человеческой природы: стремление к миру, к добыванию себе пищи, к отношению с людьми на основе взаимной просьбы, желание жить в обществе.</p> <p>В естественном состоянии человек, по Монтескье, вначале слаб, крайне боязлив и стремится к равенству и миру с другими. Объединяясь в общество, люди утрачивают понимание своей слабости. Исчезает существовавшее между ними равенство, начинаются войны между отдельными лицами и между народами. "Появление этих двух видов войны - писал Монтескье- побуждает установить законы между людьми". Вследствие этого возникают законы, определяющие отношения между народами (международное право); законы, определяющие отношения между правителями и управляемыми (политическое право); законы, которые определяют отношения все граждан между собой (гражданское право).</p> <p>Образование государства также обусловлено потребностью в общих законах. При рассмотрении вопроса о происхождении государства Монтескье опирается на принцип историзма, критикуя теорию общественного договора. Монтескье считает, что государство возникает не одномоментно, а в результате длительного исторического процесса.</p> <p>На возникновение и развитие государства оказывают влияние моральные (образованность народа, религия, национальный дух) и географические (размер территории, климат, рельеф) факторы. Они определяют форму правления того или иного государства.</p> <p>Монтескье различает три формы правления: республика (бывает</p>

	<p>двух видов: демократия и аристократия), монархия и деспотия.</p> <p>Каждой форме правления соответствуют свои природа и принцип правления. "Различие между природой правления и его принципом в том, что природа его есть то, что делает его таким, каково оно есть; а принцип - это то, что заставляет его действовать. Первая есть его особенный строй, а второй - человеческие страсти, которые двигают им". Природой республики является правление всего народа (демократия), или его части (аристократия). Монархия - это правление одного человека, но посредством твердо установленных законов. В деспотии все определяется волей и произволом одного лица вне всяких законов и правил. Принципом республиканского правления является добродетель, в монархии - честь, в деспотии - страх.</p> <p>Монтескье - сторонник умеренного правления, под которым он понимает конституционную монархию. Умеренное правление означает наличие политической свободы и основано на законах. Монтескье выделяет два вида законов о политической свободе:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1) устанавливающие политическую свободу в её отношении к государственному устройству. Она обеспечивается принципом разделения властей.</li> <li>2) устанавливающие политическую свободу в её отношении к гражданину. Заключается в обеспечении безопасности, прежде всего путём доброкачества уголовных законов и судопроизводства.</li> </ol> <p>Разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную ветви необходимо во избежание злоупотребления властью. "Если власть законодательная и исполнительная будут соединены в одном лице или учреждении, то свободы не будет, так как можно опасаться, что этот монарх или сенат станет создавать тиранические законы для того, чтобы также тиранически применять их. Не будет свободы и в том случае, если судебная власть не отделена от власти законодательной и исполнительной если она соединена с законодательной властью, то жизнь и свобода граждан окажутся во власти произвола, ибо судья будет законодатель. Если судебная власть соединена с исполнительной, то судья получает возможность стать угнетателем. Все погибло бы, если бы в одном и том же лице или учреждении, составленном из сановников, из дворян или простых людей, были соединены эти три власти: власть создавать законы, власть приводить в исполнение постановления общегосударственного характера и власть судить преступления или тяжбы частных лиц".</p> <p>Законы, согласно Монтескье, прежде всего, должны соответствовать характеру и свойствам народа, для которого они установлены. Лишь в редких случаях законы одного народа могут оказаться пригодными также и для другого народа. Факторами, определяющими законы, являются форма правления, географические условия, образованность народа, религия, воля законодателя.</p>
19.	<p>Конец XIX в. был отмечен усилением интереса к философско-нравственному истолкованию смысла жизни.</p> <p>С. Н. Булгаков (1871—1944). Правовые взгляды Булгакова изложены в статье «О социальном идеале». Он отвергает позицию, которая отрицает роль правовых гарантий. В марксизме он видит «попытку отрывать мораль от социальной политики, принеся первую в жертву последней». В истолковании природы права Булгаков считал, что высшей нормой личной морали является заповедь любви к ближнему. Примененное в</p>

	<p>качестве критерия социальной политики это начало превращается в требование справедливости, признание за каждым его прав. Естественное право, как идеальная и абсолютная норма для оценки положительного права сводится, по Булгакову, к нескольким морально-правовым аспектам. Первая из них касается равенства людей. Человек для человека должен представлять абсолютную ценность. Идея равенства людей включает в себя идею свободы как норму человеческих отношений и идеал общественного устройства. Право есть свобода, обусловленная равенством.</p> <p>Н. А. Бердяев (1874—1948) был одним из авторитетных участников русского религиозного возрождения начала века. В 1922 г. он был выслан из РСФСР и жил во Франции. Свое политическое кредо Бердяев изложил в главе автобиографии, посвященной вопросам революции и социализма. «Все политическое устройство этого мира рассчитано на среднего, ординарного, массового человека, в котором нет ничего творческого. Социализм и анархизм в конце концов «доходят до небытия» в силу своей жажды равенства (социализм) либо в своей жажде свободы (анархизм). Более долговечную ценность представляют собой церковь (она призвана «охранять образ человека»), государство (оно «защищает образ человека от звериных стихий»), право (оно «охраняет свободу человека от злой воли людей и всего общества»), закон (он изобличает грех, «делает возможным минимум свободы в греховной человеческой жизни»).</p> <p>И. А. Ильин (1883—1954) приложил значительные усилия к прояснению взаимоотношений религиозной и правовой философии. Ильин считал, что авторитет права и создающей его власти покоится не только на общественном договоре и на признанных полномочиях законодателя, но также на духовной правоте. В отличие от всякой физической силы государственная власть есть волевая сила. Государственная власть должна применяться только на основе правового полномочия; она должна быть единой в пределах каждого политического союза; должна осуществляться лучшими людьми, удовлетворяющими этическому и политическому цензу. По мнению Ильина, правовое государство основывается на признании человеческой личности.</p>
20.	<p>Марксизм сложился как самостоятельная доктрина в 40-х гг. XIX в. Маркс писал, что решающие пункты нового мировоззрения были впервые научно изложены в работе "Нищета философии" и в "Манифесте коммунистической партии".</p> <p>Политико-правовая теория Карла Маркса (1818—1883) и Фридриха Энгельса (1820—1895) складывалась в процессе формирования марксистского учения в целом. Большое влияние на эту теорию оказали идеи французских социалистов и коммунистов.</p> <p>К основным полям марксизма относится учение о базисе и надстройке. Базис — экая структура общества, совокупность не зависящих от воли людей производственных отношений, в основе которых лежит та или иная форма собственности; эти отношения соответствуют определенной ступени развития производительных сил. На базисе возвышается и им определяется юридическая и политическая надстройка, которой соответствуют формы общественного сознания. Государство и право, как части надстройки всегда выражают волю и интересы класса, который эк-и господствует</p>

	<p>при данной системе производства.</p> <p>Обосновывая необходимость и близость насильственной коммунистической революции, Маркс и Энгельс утверждали, что в 40-е гг. XIX в. капитализм уже стал тормозом общественного развития. Силой, способной разрешить противоречие между растущими производительными силами и тормозящими их рост капиталистическими производственными отношениями, они считали пролетариат, который, осуществив всемирную коммунистическую революцию, построит новое, прогрессивное общество без классов и политической власти.</p> <p>Маркс и Энгельс всегда придавали большое значение раскрытию классовой сущности государства и права. По учению Маркса и Энгельса, право тоже носит классовый характер.</p> <p>Маркс назвал политическую власть рабочего класса диктатурой пролетариата.</p> <p>Учение марксизма содержит идею отмирания политической власти (гос-ва) в коммунистическом обществе, когда не будет классов с противоположными интересами. Эта идея особенно резко защищалась Энгельсом, называвшим гос-во злом, которое по наследству передается пролетариату.</p>
21.	<p>Свою концепцию Вебер называл «понимающей социологией». Социология анализирует социальное действие и пытается объяснить его причину. Понимание означает познание социального действия через смысл, который вкладывает в данное действие сам его субъект. Поэтому в социологии находят своё отражение всё многообразие человеческой культуры. В отличие от своих современников Вебер не стремился строить социологию по образцу естественных наук, относя её к гуманитарным наукам или, в его терминах, к наукам о культуре, которые как по методологии, так и по предмету составляют автономную область знания. Основные категории понимающей социологии — это поведение, действие и социальное действие. Поведение — наиболее общая категория деятельности, которая становится действием, если действующий связывает с ним субъективный смысл. О социальном действии можно говорить тогда, когда действие соотносится с действиями других людей и ориентируется на них. Сочетания социальных действий образуют «смысловые связи», на основе которых формируются социальные отношения и институты. Результат понимания по Веберу — гипотеза высокой степени вероятности, которая затем должна быть подтверждена объективными научными методами.</p> <p>Вебер выделяет четыре типа социального действия:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>целерациональное — когда предметы или люди трактуются как средства для достижения собственных рациональных целей;</li> <li>ценностнорациональное — определяется осознанной верой в ценность определённого действия независимо от его успеха;</li> <li>аффективное — определяется эмоциями;</li> <li>традиционное — определяется традицией или привычкой</li> </ul> <p>Социальное отношение по Веберу является системой социальных действий, к социальным отношениям относятся такие понятия как борьба, любовь, дружба, конкуренция, обмен и т. д. Социальное отношение, воспринимаемое индивидом как обязательное, обретает статус законного социального порядка. В соответствии с видами</p>



	<p>социальных действий выделяются четыре типа законного (легитимного) порядка: традиционный, аффективный, ценностно-рациональный и легальный.</p> <p>В социологии власти Вебер выделяется три типа легитимации власти (господства):</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>рациональный, основанный на вере в законность существующих порядков и законное право властвующих на отдачу приказаний;</li> <li>традиционный, основанный на вере в святость традиций и право властвовать тех, кто получил власть в соответствии с этой традицией;</li> <li>харизматический, основанный на веру в сверхъестественную святость, героизм или какое-то иное достоинство властителя и его власти.</li> </ul> <p>В этом контексте формулируется веберовская теория рациональной бюрократии, связанной с первым типом власти. В своём анализе демократии Вебер формулирует наличие двух видов этого типа правления: «плебесцитной вождистской демократии» и разнообразные формы «демократии без вождя», цель которой сведение к минимуму прямых форм господства человека над человеком благодаря выработке рациональных форм представительства, коллегиальности и разделения властей.</p>
22.	<p>Различение права естественного и права искусственного, проведенное древнегреческой мыслью, было затем поддержано многими авторами последующих эпох.</p> <p>Г. Кельзен (1881 — 1973) — австрийский философ права, написал работу «Чистая теория права» (1934 г.), где была изложена теория позитивного (т.е. существующего и действующего) права. Предметом изучения теории права, по Кельзену, являются законодательные нормы, их элементы, взаимоотношения, правопорядок и структура, отношения между различными видами правопорядка.</p> <p>Цель теории — снабдить юриста (правоведа и практика) пониманием и описанием позитивного права (законодательства) их страны. Такая теория выводит свои понятия исключительно из содержания позитивных законодательных норм. Эта теория не должна поддаваться влиянию мотивов и страстей, а также намерению законодательных властей или желаниям и интересам индивидов по отношению к содержанию закона.</p> <p>Согласно этой гипотезе универсальным логическим предположением значимости позитивного права является основная норма. Эта норма призвана вводить все официальные действия должностных лиц в контекст правопорядка, а также придавать правосоздающим актам должностных лиц и граждан общезначимый характер. Суть этой теоретической конструкции Кельзен передает при помощи аналогий. Так, основную норму можно представить, как «самую первую из конституций» (с учетом формулы «конституция как основной закон государства»).</p> <p>Различение права естественного и права искусственного было поддержано многими авторами. Так, в XX в. новый подход к этой теме был развит неокантианцами (Р. Штаммлером и др.), и толкование права стало включать в свой предмет присущее норме требование справедливости. Появилась концепция естественного права с исторически меняющимся содержанием.</p> <p>Согласно концепции Фуллера правовая норма как сочетание должной</p>

	<p>цели и должных средств представляет собой моральную ценность. Мораль приобретает в естественно-правовой концепции конкретный характер, в то время как для теории «чистого» права и «чисто юридической» трактовки событий и конфликтов мораль является характеристикой безразличной, несущественной. Фуллер не противопоставляет позитивное право и естественное право, а только право и неправое.</p> <p>Рональд Дворкин предложил другую характеристику моральности в праве. Так, позитивное право должно подвергаться оценке не только с инструментальной, но также и с моральной точки зрения. Фундаментальные субъективные права образуют принципы и критерии, которые должны братья за основу морального измерения права сточки зрения справедливости. Главным и определяющим принципом является право на равенство, по-другому — «право на равное уважение и обращение». В 1950-х гг. Артур Кауфман выступил против возведения в абсолют элемента исторической изменчивости в содержании права и подчеркнул, что естественно-правовое восприятие права основано на признании и допущении постоянного наличия и действия внепозитивных правовых принципов. Он соглашался с восприятием права как исторически меняющегося феномена, в содержание которого включаются некоторые внеюридические факторы. В конце XX в. с новыми толкованиями естественно-правовой традиции выступили Дж. Роулс и Дж. Финнис Дж. Роулс основывает теорию справедливости на аристотелевской концепции распределяющей справедливости, взятой в упрощенном виде (блага, существующие в обществе, должны распределяться на основании взаимных требований людей и на основании равенства). Роулс использует конструкцию-понятие «первичные блага, которые подлежат распределению». В их число он включает свободу, равные возможности, определенный уровень материального достатка.</p> <p>Концепция Дж. Финниса построена на идеях Августина, идеетеологизма. Смысл человеческого существования Финнис определяет как достижение человеком определенного блага или совокупности благ, которые он постигает, оценивает и обеспечивает с помощью разума. Перечень основных благ, или ценностей человеческой жизни, включает в себя</p>
23.	<p>С обоснованием абсолютизма и критикой монархомахов в период религиозных войн выступил Жан Боден (1530—1596). В сочинении "Шесть книг о государстве" Боден впервые в истории политико-правовой мысли сформулировал и широко обосновал понятие суверенитета как существенного признака государства: "Суверенитет — это абсолютная и постоянная власть государства... Абсолютная, не связанная никакими законами власть над гражданами и подданными". Власть государства постоянна и абсолютна; это — высшая и независимая власть как внутри страны, так и в отношениях с зарубежными державами: Выше носителя суверенной власти — только бог и законы природы.</p> <p>Суверенитет, по Бодену, означает прежде всего независимость государства от папы римского, от церкви, от германского императора, от сословий, от другого государства. Суверенитет как верховная власть включает права издавать и отменять законы, объявлять войну и заключать мир, назначать высших должностных лиц, осуществлять</p>

верховный суд, право помилования, права чеканить монету, устанавливать меры и веса, взимать подати.

Исходя из разработанной им концепции суверенитета, Боден ставил вопрос о сложных государствах. Он различал два вида государственных соединений. К соединениям, основанным на неравенстве, он относил государственные образования, включающие части, находящиеся в вассальной или иной зависимости от суверена, а также федерацию, которая, по мысли Бодена, основана на неравенстве, ибо суверенитетом обладает только союз в целом, а не отдельные его части (примером федерации он считал Священную Римскую империю германской нации). Второй вид соединений государств основан на равенстве — такова Швейцарская конфедерация, каждый из членов которой во времена Бодена сохранял суверенитет.

Основная заслуга Бодена — в изучении суверенитета как признака государства, главного качества верховной власти. Обоснованное Боденом понятие суверенитета сохраняет актуальность, хотя после XVI в. в отношениях между государствами многое изменилось. К тому же в политико-правовой идеологии и даже в законодательстве ряда стран термин "суверенитет" нередко использовался не как научное, а как идеологическое или даже публицистическое определение (суверенитет народа, суверенитет нации, суверенитет личности, суверенитет закона, суверенитет науки и т.п.). Кроме того, в науке о государстве суверенитет нередко отождествлялся с компетенцией государственных органов, их полномочиями, предметом ведения, источником власти и др.

Что касается суждений о "суверенитете личности", "суверенитете нации", то это не более чем публицистические метафоры, призванные подчеркнуть, в частности, право личности на индивидуальность и самобытное проявление, на свободу, права и обязанности в рамках закона либо право нации (этноса) на национально-культурную автономию, обеспечивающую сохранение языка, культуры, нравов, верований, обычаев» т.е. всего, что связано с существованием и сохранением данного этноса.

Во-вторых, суверенитет, по Бодену, неограничен. Как независимость государственной власти от всякой другой власти суверенитет либо есть, либо его нет; неограниченность нельзя ограничить. Формулировки об "ограниченности суверенитета", существовавшие в конституциях СССР и союзных республик, были основаны на смешении понятий "суверенитет" и "компетенция" (по существу речь шла о распределении компетенции между государственными органами СССР и союзных республик) и содержали внутреннее противоречие, которое в последнем варианте союзной Конституции (1977 г.) получило завершённое воплощение в формулировках, согласно которым на одной и той же территории одновременно существуют два суверенных государства — СССР и союзная республика.

В-третьих, Боден подчеркнул такое качество суверенитета, как его неделимость; именно на этом качестве суверенитета основано отмеченное Боденом различие между федерациями и конфедерациями как разновидностями сложных государств.

Теория народного суверенитета Руссо.

Социально-политические воззрения Жан-Жака Руссо (1712—

	<p>1778), народный суверенитет как основополагающий принцип республиканского строя. Эта идея вместе с принципами равенства и свободы составляет ядро его политической программы.</p> <p>Суверенитет народа проявляется в осуществлении им законодательной власти. Вступая в полемику с Монтескье и другими просветителями, Руссо доказывал, что политическая свобода возможна лишь в том государстве, где законодательствует народ. Свобода, по определению Руссо, состоит в том, чтобы граждане находились под защитой законов и сами их принимали. Исходя из этого он формулирует и определение закона. "Всякий закон, если народ не утвердил его непосредственно сам, недействителен; это вообще не закон".</p> <p>Механизм выявления интересов суверенного народа Руссо раскрывает с помощью понятия общей воли. В связи с этим он проводит различие между общей волей (<i>volonte generale</i>) и волей всех (<i>volonte de tous</i>). Согласно разъяснениям мыслителя, воля всех представляет собой лишь простую сумму частных интересов, тогда как общая воля образуется путем вычитания из этой суммы тех интересов, которые уничтожают друг друга. Иными словами, общая воля — это своеобразный центр (точка) пересечения волеизъявлений граждан.</p> <p>Народный суверенитет имеет, согласно учению Руссо, два признака — он неотчуждаем и неделим. Провозглашая неотчуждаемость суверенитета, автор "Общественного договора" отрицает представительную форму правления и высказывается за осуществление законодательных полномочий самим народом, всем взрослым мужским населением государства. Верховенство народа проявляется в том, что он не связан предшествующими законами и в любой момент вправе изменить даже условия первоначального договора.</p> <p>Подчеркивая неделимость суверенитета, Руссо выступил против доктрины разделения властей. Народоуправство, считал он, исключает необходимость в разделении государственной власти как гарантии политической свободы. Для того чтобы избежать произвола и беззакония, достаточно, во-первых, разграничить компетенцию законодательных и исполнительных органов (законодатель не должен, например, выносить решения в отношении отдельных граждан, как в Древних Афинах, поскольку это компетенция правительства) и, во-вторых, подчинить исполнительную власть суверену. Системе разделения властей Руссо противопоставил идею разграничения функций органов государства.</p>
24.	<p>Категории «общее благо», «высшая справедливость» в силу своей неопределенности уступают место как бы «классическим» признакам правового государства. Начало этому процессу, т.е. отказу от правового мифотворчества, положил известный государственный деятель, оратор, выдающийся юрист М.-Т. Цицерон. Государство (<i>respublica</i>) Цицерон определяет как дело, достояние народа (<i>respopuli</i>). Цицерон рассматривает государство не просто как выражение общего интереса, а как определенное правовое образование, как некий правопорядок. В основе права, по Цицерону, лежит справедливость, присущая не только природе в целом, но и человеческой в том числе. Цицерон всячески приветствует политическую активность граждан, справедливо полагая, что при защите свободы нет частных лиц. Цицерон стоит у истоков</p>

юридизации государства, которая затем трансформировалась в конструкцию правового государства.

С развитием государственно-правовых институтов, их теоретическим осмыслением, главным, сущностным вопросом правового государства становится проблема взаимоотношений власти и личности. Решение этого вопроса приводит к появлению идеи народного суверенитета, которая, по сути, и является главным признаком правового государства.

Суверенитет народа означает, что только народ – источник всей той власти, которой располагает государство. Эту очень смелую для своего времени мысль выдвинул известный ученый средневековья Марсилий Падуанский. Автор «Защитника мира» считал, что сувереном в государстве является народ-законодатель. Это было совершенно новое гуманистическое понимание человека – создателя и творца своей собственной судьбы.

Эта концепция была воспринята Ж.-Ж. Руссо и получила свое дальнейшее развитие. Руссоистская трактовка суверенитета основывается на том, что государство (республика) является результатом общественного договора. Суверенную власть следует понимать как выражение общественного интереса. В государстве каждый человек приобретает гражданскую свободу в обмен на свою собственную независимость. У Руссо «общая воля» неизбежно приобретает правовой характер и укладывается в рамки естественного права. Причем суверенная власть находится на службе у права, и государство как политический организм перестает существовать, если суверен не выражает более общей воли. Государственное управление должно быть легитимным

Одним из важных признаков демократического государства является разделение властей. Основателем концепции разделения властей обычно принято считать известного французского просветителя Ш.-Л. Монтескье, хотя до него подобные идеи высказывал Дж. Локк, еще ранее Полибий, и в принципе на начале разделения властей было основано государственное устройство Римской республики.

Важным признаком правового государства является реальное обеспечение прав и свобод личности. Права человека – это квинтэссенция правового государства, важнейший фактор в развитии общества в целом. Знаменитый софист Протагор (481–811 гг. до н. э.) вывел чрезвычайно важную для последующих эпох формулу: «Мера всех вещей – человек». Со временем пришло понимание того, что лучшей гарантией прав человека может быть закон, который охраняет важнейшие интересы личности, облеченные в форму прав.

В данной связи уместно вспомнить немецкого философа И. Канта (1724–1804 гг.), которого уже в первой трети XIX в. называли крупнейшим теоретиком правового государства. Канта отличает не политико-институциональное, а моральное обоснование права

Разновидностью теории правового государства является концепция «господства права», сложившаяся в основном в рамках либеральной парадигмы, свойственной прежде всего англосаксонской правополитической традиции. По справедливому замечанию известного специалиста в области сравнительного правоведения Р. Давида, общее право несет на себе известный отпечаток собственной истории

Одной из главных предпосылок формирования правового

	<p>государства справедливо называют наличие институтов гражданского общества. Феномен гражданского общества волнует человечество достаточно давно. Еще Аристотель, основатель политической науки, определял государство «как совокупность граждан, как гражданское общество». Теоретическая мысль и после Аристотеля долгое время не разделяла понятия «государство» и «общество», считая их тождественными. Подобный эклектизм был преодолен, как только актуализировались исследования проблем гражданского общества, как явления, отличного от государства. Многие ученые внесли свой посильный вклад в эту важную теоретическую категорию, но все-таки решающая заслуга принадлежит здесь одному из родоначальников немецкой классической философии Г.-В.-Ф. Гегелю. Опираясь на труды своих предшественников, Гегель первым в немецкой философии права указал на то, что между личностью и государством существует некая общественная среда (общество), имеющая значение как для личности, так и для государства.</p> <p>Гражданское общество, по Гегелю, представляет собой опосредованную трудом систему потребностей, которая покоится на двух составляющих – отношениях собственности и формальном равенстве людей. Гражданское общество, полагал Гегель, является продуктом современности, античность не знала ничего подобного. Если государство представляет собой единство различных лиц, то в гражданском обществе каждый для себя цель, все остальное для него ничто. Однако без соотношения с другими, считал Гегель, индивид не может достичь своих целей во всем их объеме: эти другие суть поэтому средства для цели особенного. В структуру гражданского общества входят также семья, право, корпорации, религия, культура, образование и т.д. Общество – очень сложный, самоуправляющийся организм. Корпорации, слои, страты, отдельные личности преследуют свои экономические, политические, духовные интересы. Таким образом, в обществе складываются самые различные социальные отношения, и прежде всего товарно-денежные, рыночные, влияние на них государства не является абсолютным.</p> <p>Правовое государство требует мощного экономического базиса, высоких стандартов жизни и доминирования «среднего» класса в социальной структуре общества. Власть при этом существует на деньги налогоплательщиков, которые в этой связи предъявляют к ней обоснованные претензии в случае каких-либо нарушений.</p>
25.	<p>Теория естественного права явилась классическим воплощением нового мировоззрения. Эта теория стала складываться в XVII в. и сразу же получила широкое распространение. Ее идейные истоки восходят к трудам мыслителей эпохи Возрождения, особенно к их попыткам построить политико-правовую теорию на исследовании природы и страстей человека.</p> <p>Теория естественного права основана на признании всех людей равными (от природы) и наделенными (природой же) естественными страстями, стремлениями, разумом. Законы природы определяют предписания естественного права, которому должно соответствовать положительное (позитивное, волеустановленное) право. Антифеодальный характер теории естественного права состоял уже в том, что все люди признавались равными, и это (естественное равенство людей) было возведено в обязательный принцип</p>

положительного, т.е. действующего, права.

Первым крупным теоретиком школы естественного права был нидерландский ученый Гуго Гроций (1583—1645). Он написал знаменитый трактат "О праве войны и мира. Три книги" (1625 г.).

Цель трактата — решение актуальных проблем международного права. Разбор теоретических проблем войны и мира потребовал решения более общих вопросов о праве, справедливости, их источниках, формах существования, методах изучения. В результате Гроцием была разработана политико-правовая доктрина, основанная на новой методологии, содержащая оригинальные решения ряда проблем общей теории права и государства, а также некоторые радикальные для того времени программные положения.

Исходный пункт учения Гроция — природа человека, социальные качества людей. Гроций различает право естественное и право волеустановленное.

Источником естественного права является человеческий разум, в котором заложено стремление к спокойному общению человека с другими людьми. На этой основе Гроций определяет предписания естественного права (требования разума), к которым относит "как воздержание от чужого имущества, так и возвращение полученной чужой вещи и возмещение извлеченной из нее выгоды, обязанность соблюдения обещаний, возмещение ущерба, причиненного по нашей вине, а также воздаяние людям заслуженного наказания".

Волеустановленное право (оно делится на человеческое и божественное) должно соответствовать предписаниям естественного права.

Противопоставление Гроцием требований естественного права нормам права волеустановленного, т.е. существовавшим в большинстве стран феодальным правовым институтам, явилось орудием критики феодального права и феодального строя в целом. Сам Гроций еще не делал из теории естественного права радикальных выводов; но теоретические основы для таких выводов заложены были Гроцием.

Согласно Гроцию некогда существовало "естественное состояние", когда не было ни государства, ни частной собственности. Развитие человечества, утрата им первоначальной простоты, стремление людей к общению, их способность руководствоваться разумом побудили их заключить договор о создании государства.

Видным теоретиком естественного права был голландский философ-материалист Бенедикт (Барух)

Под естественным правом Спиноза понимал необходимость, в соответствии с которой существуют и действуют природа и каждая ее часть. При этом, что важно для всего учения Спинозы, естественное право отождествлялось с "мощью" — способностью любой части природы к самосохранению: "Право каждого простирается так далеко, как далеко простирается определенная ему мощь". Человек такая же часть природы, как и всякая другая; стремление к самосохранению предопределяет все его страсти, аффекты, т.е. состояния тела и их осознание. На познании страстей (аффектов) Спиноза стремился построить свое учение о праве и государстве.

Спиноза, вслед за Гроцием и Гоббсом, считал необходимым "рассматривать человеческие действия и влечения точно так же, как если бы вопрос шел о линиях, поверхностях и телах". В его основном

	<p>произведении "Этика, доказанная в геометрическом порядке" (закончено к 1675 г.) философские, этические, правовые и политические понятия и категории изложены в форме аксиом, лемм, теорем, доказательств. "Я постоянно старался, — писал Спиноза, — не осмеивать человеческих поступков, не огорчаться ими и не клясть их, а понимать".</p> <p>Виднейший представитель современного томизма — французский философ и общественный деятель Жак Маритен (1882—1973).. Главные его сочинения по проблемам социально-политической теории — "Интегральный гуманизм", "Права человека и естественный закон", "Человек и государство".</p> <p>Источником естественного закона, согласно концепции Маритена, является бог, который обладает абсолютным суверенитетом над своими созданиями и не несет перед ними моральных обязанностей. Маритен определял естественный закон как установленные божественным разумом "универсальные нормы права и долга". Бог — первый принцип естественного права. Человек же имеет естественные права и способен осознать их в силу своей сопричастности божественному разуму. "Личность обладает абсолютным достоинством, поскольку она состоит в прямых отношениях с Абсолютом". Как ревностный католик, Маритен был убежден, что верующие полнее и глубже ощущают веления естественного закона, чем атеисты. В его сочинениях подчеркивалась также роль католической церкви как хранительницы естественного права.</p> <p>Признавая существование вечного и неизменного закона, Маритен считал, что естественное право раскрывается людям постепенно, по мере развития культуры и приближения человека к богу. Каждая эпоха, полагал он, имеет свой "исторически конкретный идеал". В связи с этим Маритен оценивал как бесплодные попытки составить полный каталог естественных прав индивида на все времена. "Декларация прав человека никогда не будет исчерпывающей и окончательной. Она всегда будет зависеть от уровня сознания и от уровня цивилизации в данный период истории", — писал Маритен. Современная эпоха характеризуется, по мнению философа, стремлением расширить и обновить понимание естественного права, сложившееся в XVII столетии.</p> <p>Маритен предложил собственную классификацию прав человека, разделив их на три вида.</p> <p>Фундаментальные права личности (человека как такового) включают в себя: право на жизнь и личную свободу, право вступать в брак, право частной собственности, право на стремление к счастью и др. Эти права являются естественными в строгом значении слова, ибо коренятся в самой природе человека как свободного и духовного существа. Личность, писал Маритен, принадлежит миру высших ценностей.</p> <p>Политические права (или права гражданина) определяются законодательством страны, однако косвенно они зависят от естественного права и образуют его продолжение, ибо установления государственной власти становятся законом лишь в силу их соответствия естественному праву.</p>
26.	<p>Конституционализм — это идеал, к которому должно стремиться общество, идущее по пути свободы и социального прогресса. Данная</p>



концепция представляет собой не национальную или региональную, а универсальную, общечеловеческую идею, несмотря на специфику ее воплощения в тех или иных странах. В практическом же преломлении, несмотря на свою универсальность, конституционализм имеет ряд специфических черт, обусловливаемых историческим развитием конкретного общества и государства.

Конституционализм является многоаспектным понятием. Во-первых, его следует понимать как политико-правовую теорию, обосновывающую необходимость установления конституционного строя. Он также выступает в виде формально установленных, зафиксированных в важнейших конституционно-правовых актах конституционно-правовых принципов, норм и политических учреждений. В-третьих, это такое состояние общественных отношений, которое достигается в результате точного соблюдения конституционных предписаний, т.е. при построении конституционного строя. Первые два аспекта конституционализма являются одновременно его предпосылками, ибо конституционализм, как полноценное политико-правовое явление, достигается при наличии всех трех компонентов.

В развитии конституционализма в России можно выделить несколько этапов. Первый этап – монархический, на котором происходит становление и развитие конституционализма в России в условиях монархической формы правления. Следующий этап – это этап советский, на котором происходит отход от либеральной сущности конституционализма и развивается так называемый «социалистический конституционализм». И постсоветский этап, на котором происходит возврат к либеральным ценностям. В свою очередь в рамках каждого из вышеназванных этапов можно выделить еще несколько этапов, которые отличаются качественными характеристиками.

Конституционализм первоначально возник как политико-правовая теория, обосновывающая необходимость демократического устройства государства на основе конституции. Данное понятие охватывает конкретную реальность. Оно представляет собой правовую (политико-правовую) идеологию либерализма. Центральной же идеей либерализма со времени его возникновения является свобода, а системообразующим понятием – «права человека». Таким образом, либерализм подразумевает границы власти, в то время как демократия выступает как форма власти.

В развитии конституционализма в России как идеологии можно различить теоретико-концептуальный, программно-политический и актуализированный уровни. На первом уровне формировались основные положения, раскрывающие ценности и идеалы приверженцев либерально-демократического развития России. На втором уровне выработанные принципы и идеалы либерально-демократического развития России переводились в программы, лозунги и требования политической элиты и формировалась нормативная основа для принятия управленческих решений и стимулирования политического поведения граждан. Третий уровень отличает степень освоения населением России целей и принципов данной идеологии, что отражается в их участии в политической жизни. Данный уровень может характеризоваться довольно широким спектром вариантов осознания людьми идеологических установок: от незначительной смены (не

затрагивающих гражданские убеждения) политических позиций, до восприятия людьми своих политических привязанностей как глубинных мировоззренческих ориентиров.

На рубеже XIX-XX вв. в науке конституционного права России все активнее ставятся вопросы, связанные с конституционализмом. Они, в частности, получили разработку в трудах М. М. Ковалевского, Ф. Ф. Кокошкина, Н. И. Лазаревского, В. М. Гессена, П. Г. Виноградова, Н. И. Кареева, Б. А. Кистяковского, С. А. Котляревского<sup>1</sup>.

По существу главной теоретической проблемой указанного периода являлось обоснование концепции правового государства новейшего времени. Исследовались также проблемы становления и развития парламентаризма, хотя эти исследования, за редким исключением, строились главным образом на зарубежном материале<sup>2</sup>. Парламентаризм чаще всего рассматривался как одна из форм конституционного строя, воспринимавшаяся в то время в качестве последнего слова конституционно-правовой мысли.

Основные государственные законы от 23 апреля 1906 г. <sup>3</sup> были фактически первой конституцией России, хотя официально так не именовались.

Советский период в развитии конституционализма в России характеризуется отказом от его либеральной сущности. Отвергается принцип разделения властей, как крайне чуждый и несовместимый с социалистическим государством. Хотя вопросы, связанные с конституционализмом, продолжают привлекать научный интерес. В трудах Д. И. Курского, А. М. Малицкого, П. И. Стучки и других авторов Россия рассматривалась как правовое (конституционное) государство.

Но в конце 1920-х – начало 1930-х гг. проблематика конституционализма и конституционного строя надолго исчезает из отечественной научной литературы. Причины этого заключаются в утверждении административно-командной системы, установлении фактического и правового произвола, создании тоталитарного политического режима с присущим ему произволом властей.

#### Задание № 1

Чем сократовский подход к вопросам государства и права принципиально отличался от подхода софистов?

#### Задание № 2

Правовые учения в древней Индии

#### Задание № 3

Правовые учения в древнем Китае

#### Задание № 4

Правовые учения в древней Греции

#### Задание № 5

Правовые учения в древнем Риме

Задание № 6

Какова иерархия законов по учению Фомы Аквинского?

Задание № 7

В чём суть кантовского подхода к пониманию феномена права?

Задание № 8

Как в учении марксизма трактовалась природа права?

Задание № 9

Как представители юридического позитивизма трактовали понятие права и как они относились к естественно-правовым теориям?

Задание № 10

Раскройте смысл «железного закона олигархии» и назовите его автора.

Задание № 11

Почему Кёльзен критиковал концепцию правового государства?

Задание № 12

Охарактеризуйте виды права, в соответствии с теорией Петражицкого.

Задание № 13

Политико-правовые идеи реформации

Задание № 14

Политико-правовая идеология утопического социализма 16-17 вв.

Задание № 15

Правовые учения в Голландии

Задание № 16

Правовые учения в США в период борьбы за независимость

Задание № 17

Историческая школа права в Германии в конце 18 века

Задание № 18

Политико-правовое учение Ш.Л. Монтескье

Задание № 19

Политико-правовые учения в России первой половины 20 в.

Задание № 20

К. Маркс и Ф. Энгельс о государстве и праве

Задание № 21

Политико-правовое учение М. Вебера

Задание № 22

Теория возрожденного естественного права

Задание № 23

Теория государственного и народного суверенитета в истории политико-правовой мысли Задание

Задание № 24

Теория правового государства в истории политико-правовой мысли

Задание № 25

Теория естественного права в истории политико-правовой мысли

Задание № 26

Теория конституционализма