История политических

и правовых учений

Софисты

5 в. До н.э. - укрепление и расцвет античной демократии. “Софос” - мудрый. Платные учителя мудрости, в т.ч. в вопросах государства и права. Не составляли единой школы, а развивали различные философские, политические и правовые взгляды. Различали 2 поколения софистов: старших (Протагор, Горгий, Продик, Гиппий, Антифонт и др.) и младших (Фрасимах, Калликл, Ликофрон и др.). Многие из старших софистов придерживались в целом демократических воззрений, среди младших встречаются приверженцы и аристократии и тирании.

Протагор (481-411 гг. до.н.э). правомерность и справедливость демократического строя, признавал равенство всех людей - по одинаковой причастности их к мудрости, добродетелям и искусству государственной жизни. Существование государства предполагает причастность всех его членов к человеческой добродетели, к которой он относит справедливость, рассудительность и благочестие.

Горгий (ок. 483-375 г.до.н.э.). приверженец писанных законов, но справедливость ставит выше их. Мир - друг прекрасного и хорошего.

Гиппий (460-400 г.до.н.э.). природа (вещей) в качестве естественного права противостоит ошибочному искусственному полисному закону. Закон, властвуя над людьми, принуждает ко многому, что противно природе.

Антифонт (ок. 400 г.до.н.э.). равенство всех людей по природе (эллинов и варваров, благородных и простых - те же естественные потребности) различает “законы полиса” и “законы природы” и предпочитает 2-е. Воспитание людей в духе требований природы.

Фрасимах. Политика - область проявления человеческих сил и интересов, сфера человеческого, а не божественного действования. Выгода сильнейшего. Власть устанавливает законы в свою пользу: демократия - демократические законы, тирания - тиранические и т.д. установив подобные законы, власти объявляют их справедливыми. Отметил роль насилия в деятельности государства.

Пол Агригентский. Интересовала практическая политика. Лучше самому творить несправедливость, реализуя свои желания и цели, чем претерпевать не справедливость от других. Оправдывал произвол тирана.

 Калликл. Законы устанавливают слабосильные. Сильный стоит выше слабого и им повелевает.

Ликофрон. Государственное общение - результат договора людей между собой о взаимном союзе. Закон - простой договор, гарантия личных прав. Основа - естественное равенство людей.

Алкидам Элейский (1 пол. 4 в.до.н.э.). равенство людей, включая рабов. Божество создало всех свободными, а природа никого не сотворила рабом.

 Политико-правовое учение Гоббса

Томас Гоббс (1588-1679). Выдающийся английский мыслитель, политико-юридическая доктрина которого содержится в его трудах: “Философское начало учения о гражданине”(1642 г.), “Левиафан, или Материя, форма и власть государства церковного и гражданского”(1651 г.).

Изначально все люди созданы равными в отношении физических и умственных способностей и каждый имеет наравне с другими одинаковое “право на все”. Но жадность и эгоизм человека приводят к неизбежной войне “всех против всех”. И это - “естественное состояние рода человеческого”. В природе людей заложены свойства, которые побуждает людей находить выход из естественного положения - страх смерти и инстинкт самосохранения, естественный разум.

Главный естественный закон гласит: необходимо стремиться к миру и следовать ему. Все остальное - средства для этого. Второй естественный закон - отказ каждого от своих прав в той мере, в какой этого требуют интересы мира и самозащиты. Право переносится по договору на определенное лицо или на группу лиц. Третий закон: люди обязаны выполнять заключенные ими соглашения, в противном случае последние не будут иметь никакого значения - источник и начало справедливости. Есть еще 16 естественных (неизменных и вечных) законов, которые можно свести к правилу: не делай другому того, чего бы ты не желал, чтобы было сделано по отношению к тебе.

Обмен и договор выступают предпосылками установления мира в человеческом общежитии.

Естественные законы сами по себе к исполнению не обязательны. Естественный закон - свобода что-либо делать или не делать, позитивный закон - предписание делать или не делать что-либо.

Абсолютная власть государства - гарант мира и реализации естественных законов. Она принуждает индивида выполнять их, издавая гражданские законы, которые опираются на силу.

Государство учреждается людьми для того, чтобы покончить с “войной всех против всех”. Путем взаимной договоренности между собой индивиды доверяют единому лицу (отдельному человеку или собранию людей) верховную власть над собой. Государство и есть это лицо, использующее силу и средства всех людей так, как оно считает необходимым для их мира и общей защиты. Носитель такого лица - суверен, который обладает верховной властью, а всякий другой является его подданным.

Однажды заключив договор, индивиды утрачивают возможность изменить избранную форму правления, высвободиться из-под действия верховной власти. Обладатель же верховной власти никаким договором со своим народом не связан и потому ответственности перед ним в принципе не несет.

Гоббс выделяет 2 пути возникновения государства: через добровольное согласие индивидов (основанные на установлении или политические государства), или приобретение верховной власти силой (основанные на приобретении).

Суверен сам издает и отменяет законы, объявляет войну и заключает мир, разбирает и разрешает споры, назначает всех должностных лиц и т.д. прерогативы суверена неделимы и не непередаваемые никому - Гоббс против разделения властей. Верховная власть не может быть по праву уничтожена людьми, согласившимися ее установить.

Государство выполняет полицейско-охранительные функции, поощряет развитие экономики, совершает воспитательно-просветительскую деятельность.

Свобода - право делать все то, что не запрещено гражданским законом. Единственное мерило добра и зла - гражданский закон, единственный судья - законодатель.

Долг суверена - хорошо управлять народом, ибо государство установлено не ради самого себя, а ради граждан.

Существует 3 форму государства: монархия, демократия (народоправство) и аристократия. Отличаются они друг от друга не природой и содержанием воплощенной в них верховной власти, а различиями в пригодности к осуществлению той цели, для которой они были установлены.

Народ имеет право на восстание тогда, когда суверен обязывает индивида убивать или калечить самого себя или запрещает защищаться от нападения врага. Защита своей собственной жизни опирается на высший закон всей природы - закон самосохранения. Этот закон не вправе преступать и суверен. Иначе он рискует потерять власть.

Локк о государстве и праве

Джон Локк (1632-1704) - идеолог социального компромисса, учение которого изложено в “Два трактата о государственном правлении”(1690).

Разделял идеи естественного права, общественного договора, народного суверенитета, неотчуждаемых свобод личности, сбалансированности властей, законности восстания против тирана. Но он дополнил ранее известные учения и создал доктрину раннебуржуазного либерализма.

До возникновения государства люди пребывают в естественном состоянии, не завися ни от чьей воли свободно распоряжаются своей личностью и своей собственностью, господствует равенство. Чтобы нормы (законы) общения, действующие в естественном состоянии, соблюдались, природа наделила каждого возможностью судить преступивших закон и подвергать их соответствующим наказаниям. Однако в естественном состоянии отсутствуют органы, которые могли бы беспристрастно решать споры между людьми. Все это порождает обстановку неуверенности. В целях надежного обеспечения естественных прав, равенства и свободы, защиты личности и собственности люди соглашаются образовать политическое сообщество, учредить государство.

 Государство представляет собой совокупность людей, соединившихся в одно целое под эгидой или же установленного общего закона и создавших судебную инстанцию, правомочную улаживать конфликты между ними и наказывать преступников. Государство воплощает политическую власть, то есть право во имя всеобщего блага создавать законы и право применять силу сообщества для исполнения этих законов и защиты государства от нападения извне.

Право на жизнь, владение имуществом, свободу и равенство человек не отчуждает никому и ни при каких обстоятельствах. Эти неотчуждаемые ценности - окончательные границы власти и действия государства, преступать которые ему заказано.

Главная цель политического сообщества - чтобы все и каждый могли обеспечивать, сохранять и реализовывать свои гражданские интересы: жизнь, здоровье, свободу и “владение такими внешними благами, как деньги, земли, дома, домашняя утварь и др. (Локк - “собственность”). Средства, призванные содействовать осуществлению данной цели - законность, разделение властей, оптимальная для нации форма правления, право народа на восстание в связи с злоупотреблением властью и др.

Титул закона имеет лишь тот акт, который указывает разумному существу поведение, соответствующее его собственным интересам и служащее общему благу. Закону обязательно должны быть присущи стабильность и долговременность действия.

Кто бы конкретно не обладал верховной властью в государстве, от должен управлять согласно установленным постоянным законам, провозглашенным народом, а не путем импровизированных указов.

Каждый человек, согласившись вместе с другими образовать единый политический организм, подвластный одному правительству, берет на себя обязательство подчиняться решению большинства и считать его окончательным.

Принцип разделения властей. Законодательная власть - представительное учреждение всей нации - парламент. Исполнительная - монарх, кабинет министров. Они ведают также сношениями с иностранными государствами - федеративная власть.

Принципы связи и взаимодействия отдельных ветвей власти: законодательная власть - верховная. Другие власти оказывают на нее активное влияние - с помощью комплекса официальных нормативно закрепляемых сдержек и противовесов.

Форма государства должна вырастать из общественного договора и добровольного согласия людей, иметь надлежащую структуру правления, охранять естественные права и свободы индивида, заботиться об общем благе всех. Локк отдавал предпочтение конституционной монархии.

Суверенитет народа выше суверенитета созданного им государства. Народ имеет право на восстание против нарушивших общественный договор правителей.

Европейское Просвещение

Специфику содержания Просвещения более всего характеризуют два момента. Во-первых, его социальный и нравственный идеал. Во-вторых, план осуществления этого идеала. Деятели Просвещения желали утвердить на земле “царство разума”, в котором люди будут совершенными во всех отношениях, восторжествует гармония интересов свободного индивида и справедливого общества, гуманизм станет высшей нормой социальной жизни.

Главная ставка делалась на энергичное распространение рационального знания, преодоление темноты и невежества масс, на внедрении в общественную жизнь ценностей, базирующихся на уважении человеческого достоинства. Исключительная роль отводилась процессу политического, морального, эстетического воспитания индивида, привития ему потребностей в добре, истине, красоте, качеств истинного человека и гражданина.

Политические и правовые взгляды Вольтера

Вольтер (1694-1778) - великий французский мыслитель и литератор.

Главным оплотом и виновником засилья невежества, предрассудков, суеверия, подавления разума является церковь и католицизм. Бог - тиран, сеющий злобу и слепой в своей ярости. Церковь умерщвляет жизненное начало всякой свободы - свободу совести и слова. Но Вольтер не отвергает религию, а считает, что религия должна оставаться необходимой уздой для народных масс.

У Вольтера свобода - свобода личности, индивида, частная свобода, а не свобода общества в целом. Стержень личной свободы - свобода слова, печати, труда (продавать свой труд тому, кто за него дает наибольшую плату, ибо труд есть собственность тех, кто не имеет никакой собственности.

Подлинная свобода наступает тогда, когда люди перестают быть формально зависимыми друг от друга, становятся автономными субъектами. Но отношения зависимости, определенной связанности действий индивидов остаются. Свобода в том, чтобы зависеть только от законов - идея господства права.

Вольтер не противопоставляет свободу и равенство друг другу. Свобода дополняется и подкрепляется равенством. Равенство людей - обретение всеми людьми одинакового статуса гражданина, одинаковая зависимость всех граждан от закона и одинаковая защита их законом.

Обладание имущества складывается на положении человека в обществе. Право голоса имеют лишь собственники.

Вольтер внес предложения по реформированию феодального общества: уничтожить сословные привилегии и упразднить церковные суды, аристократию заменить бюрократией. Надежды на проведение реформ возлагались на сильную и просвещенную государственную власть.

Из форм государственного устройства Вольтер предпочитает абсолютную монархию, но хочет сделать ее “просвещенной”. На троне должен быть “просвещенный” монарх - милостивый государь, внемлющий нуждам людей, своих подданных.

Вольтер первостепенное значение придавал не формам управления государства, конкретным институтам и процедурам власти, а принципам, реализуемым с помощью этих институтов и процедур - свободе, собственности, законности, гуманности.

Политико-правовое учение Монтескье

Шарль Луи Монтескье (1689-1755) - один из ярких представителей французского Просвещения, выдающийся юрист и политический мыслитель. Тремя основными его произведениями являются “Персидские письма” (1721), “Размышления о причинах величия и падения римлян” (1734) и “О духе закона” (1748).

Миром управляет не божественный промысел или фортуна, а действующие в любом обществе объективные общие причины морального и физического порядка, определяющие “дух народа”.

Главная ценность - политическая свобода, условия обеспечения которой - справедливые законы и надлежащая организация государственности.

Закон выражает присутствие разумного в отношениях. Общим понятием закона охватываются все законы - как неизменные законы, действующие в мире физическом, так и изменчивые законы, действующие в мире разумных существ. Человек управляется неизменными естественными законами, но нарушает как их, так и изменчивые человеческие законы. Естественные законы - стремление к миру, добыванию себе пищи, к отношению с людьми на основе взаимной просьбы, желание жить в обществе (из-за того, что человек вначале крайне боязлив). Как только люди соединяются в обществе, они утрачивают сознание своей слабости. Исчезает существовавшее между ними равенство, начинаются войны двоякого рода - между отдельными лицами и между народами. Появление этих двух видов войны побуждает установить законы между людьми. Появляются законы, определяющие отношения между народами (международное право), законы, определяющие отношения между правителями и управляемыми (политическое право), законы, которые определяют отношения всех граждан между собой (гражданское право).

Потребность людей, живущих в обществе, в общих законах обуславливает необходимость образования государства. Такое соединение силы отдельных людей предполагает наличие уже единства их воли, т.е. гражданское состояние.

Необходимым законообразующим фактором является характер и свойства народа, которым должен соответствовать закон, устанавливаемый для данного народа. Только в редких случаях законы одного народа могут оказаться пригодными для другого народа.

Положительные законы должны соответствовать природе и принципам установленного правительства (т.е. форме правления), географическим факторам и физическим свойствам страны, ее положению и размерам, климату, качеству почвы, образу жизни населения, его численности, богатству, склонностям, нравам и обычаям и т.д. особое внимание уделяется взаимосвязанности законов (системной целостности законодательства).

Монтескье различает 3 формы правления: республиканская (верховная власть в руках или всего народа (демократия), или его части (аристократия)), монархическая (правление одного человека посредством твердо установленных законов) и деспотическая (воля и произвол одного лица вне всяких законов и правил). Каждой форме правления присущ определенный принцип правления - то, что заставляет ее действовать - человеческие страсти. В республике это - добродетель, в монархии - честь, в деспотии - страх.

При демократии народ является государем только в силу голосований, которыми он изъявляет свою волю. В демократии основные законы - определяющие право голосования. Оно принадлежит только народу. Но кроме постоянных законов необходимы постановления сената - акты временного действия.

Основные законы аристократии - те, которые определяют право части народа издавать законы и следить за их исполнением.

В монархии основные законы те, которые определяют существование посредствующих, подчиненных и зависимых властей, их правомочий. Главная - власть дворянства.

Основной закон деспотического правления - наличие должности полновластного визиря.

Монтескье различает 2 вида законов о политической свободе: 1. Законы, устанавливающие политическую свободу в ее отношении к государственному устройству. 2. Законы, устанавливающие политическую свободу в ее отношении к гражданину.

Основная цель разделения властей - избежать злоупотребления властью, для чего существует система взаимного сдерживания властей.

Свобода есть право делать все, что дозволено законами. Личностный аспект свободы - в безопасности гражданина, средством которой является доброкачественность уголовных законов и судопроизводства.

Политическая свобода граждан в значительной степени зависит от соблюдения принципа соответствия наказания преступлению.

Для обеспечения свободы необходимы и определенные судебные формальности (процессуальные правила и нормы).

Разряды (типы) законов: естественное право, божественное право (право религии), церковным(каноническим) правом, международным правом (вселенским гражданским правом, по которому каждый народ есть гражданин вселенной), общим государственным правом, относящимся ка всем обществам, частным государственным правом, имеющим в виду отдельное общество, правом завоевания, гражданским правом отдельных обществ, семейным правом.

Правила составления законов:

Слог закона должен быть сжатым и простым. Слова закона должны быть однозначными. Законов не должны вдаваться в тонкости. Когда закон не нуждается в исключениях, ограничениях и видоизменениях, то лучше обходиться без них. Мотивировка закона должна быть достойна закона.

Политико-правовое учение Руссо

Жан-Жак Руссо (1712-1778) - один из ярких и оригинальных мыслителей во всей истории общественных и политических учений. Произведения: “Рассуждение по вопросу: способствовало ли возрождение наук и искусств очищению нравов?” (1750), “Рассуждение о происхождении и основаниях неравенства между людьми” (1754), “О политической экономии” (1755), “Суждение о вечном мире” (1782), “Об общественном договоре, или Принципы политического права” (1762).

Позиции обоснования и защиты принципа и идей народного суверенитета.

В естественном состоянии нет честной собственности, все свободны и раны. Неравенство обусловлено лишь природными различиями людей. Однако с появлением частной собственности и социального неравенства, противоречивших естественному равенству, начинается борьба между бедными и богатыми. Выход - в соглашении о создании государственной власти и законов, которым будут подчиняться все. Однако, потеряв свою естественную свободу, бедные не обрели свободы политической.

Должен быть создан Политический организм как подлинный договор между народами и правителями.

Каждый, передавая в общее достояние и ставя под единое высшее руководство общей води свою личность и все свои силы, превращается в нераздельную часть целого. Это - лицо юридическое, именуемое Республикой или Политическим организмом, называемым Государством когда он пассивен, Сувереном, когда он активен, Державою - при сопоставлении его с ему подобными. Члены ассоциации получают имя народа, в отдельности называются гражданами как участвующие в верховной власти и подданными как подчиняющиеся законам Государства.

Условия перехода к государству: от каждого по договору отчуждается естественное равенство и свобода и возмещается ему в виде договорно установленных (позитивных) прав и свобод. Происходит “обмен” естественного образа жизни людей на гражданский образ жизни.

Руссо выступает за относительное выравнивание имущественного положения граждан.

Руссо подчеркивает отличие общей воли от воли всех: первая имеет в виду общие интересы, вторая - интересы частные и представляет собой лишь сумму изъявленной воли частных лиц. Он критикует всевозможные частичные ассоциации, партии, группы и объединения. Их воля становится общей по отношению к своим членам и частной по отношению к государству. Это искажает процесс формирования подлинной общей воли граждан. Наличие сект и партий причиняет вред государству. Различие воли всех от общей воли имеет в виду раздвоение человека на члена гражданского общества и гражданина государства.

Обязательства, связывающие людей с общественным организмом (государством), непреложны лишь потому, что они взаимны, предусматривают равенство их прав и обязанностей.

Власть же суверена включает в себя его безусловное право на жизнь и смерть подданных. Гарантий прав индивидов в их взаимоотношениях с государственной властью нет. Есть лишь принудительный момент. Общественное соглашение дает государству неограниченную власть над всеми его членами.

Руссо отрицал как представительную форму власти, так и принцип и идеи разделения верховной, суверенной власти государства на различные власти.

Законодательная власть должна осуществляться только самим народом-сувереном непосредственно. Исполнительная власть выражается лишь в актах частного характера и не принадлежит ни всей массе народа, ни компетенции суверена. Исполнительная власть (правительство) создается не на основе общественного договора, а по решению суверена в качестве посредствующего организма для сношений между подданными и сувереном (приведение в действие законов, поддержание политической и гражданской свободы). “Сила” - законодательная власть, “Воля” - исполнительная власть.

Формы правления: демократия, аристократия, монархия. Во всех формах правления суверенитете и законодательная власть принадлежат всему народу. Демократическое правление наиболее пригодно для малых государств, аристократическое - для средних, монархическое - для больших. Всякое правление посредством законов - республиканское правление.

Для поддержания положений общественного договора и контроля за деятельностью исполнительной власти периодически должны созываться народные собрания. Народ имеет право не только изменить форму правления, но и вообще расторгнуть само общественное соглашение и вновь возвратить себе естественную свободу.

Руссо различает 4 вида законов: политические, гражданские, уголовные и нравы, обычаи, общественное мнение.

 Цель всякой системы законов - свобода и равенство. Законы - необходимые условия гражданской ассоциации и общежития. Но создание системы законов - дело великое и трудное, требующее больших знаний и проницательности, что порождает нужду в Законодателе. Законодатель - это учредитель государства, деятельность которого просвещает народ.

В случае, когда речь идет о спасении государственного строя и отечества, можно приостанавливать священную силу законов и учреждать диктатуру.

Учение И. Канта о государстве и праве

Иммануил Кант (1724-1804). Первый приступил к систематическому обоснованию либерализма. Труды: “Идеи всеобщей истории с космополитической точки зрения”, “К вечному миру”, “Метафизические начала учения о правде”.

Принцип социальных воззрений Канта: каждое лицо обладает совершенным достоинством, абсолютной ценностью; личность не есть орудие осуществления каких бы то ни было планов. Человек в своем поведении должен руководствоваться велениями нравственного закона. Закон этот априорен, не подвержен влиянию никаких внешних обстоятельств и потому безусловен. К человечеству следует относиться только как к цели, а не как к средству.

Разум спонтанно творит для себя собственный мыслимый мир определенных идей, к нему старается приблизить реальные условия.

Автономия воли ограждает личность как от собственного произвола, так и от тотального господства над нею общественного целого, обеспечивая ей осуществление свободы.

Проблема в том, что индивидуальная свобода сплошь и рядом перерастает в произвол. Совокупность условий, ограничивающих произвол одного по отношению к другим посредством объективного общего закона Кант называет правом. Право призвано регулировать внешнюю форму поведения людей, выражаемые вовне человеческие поступки. Субъективными мотивами, строем мыслей занимается мораль.

Призвание права - гарантировать морали то социальное пространство, где она могла бы нормально проявлять себя, в котором могла бы беспрепятственно реализоваться свобода индивида.

Общеобязательность права достигается принуждением. Государство - исконный и первичный носитель принуждения.

Государство - множество людей, подчиненных правовым законам. На государстве нет бремени забот о материальной обеспеченности граждан, об удовлетворении их социальных нужд, труде, здоровье, просвещении и т.д. благо и назначение государства - в совершенном праве, в максимальном соответствии устройства и режима государства принципам права (Кант - один из главных создателей концепции правового государства). Государству необходимо опираться на право, ориентироваться на него, согласовываться с ним.

Происхождение государства. Гипотеза естественного состояния, лишенного всякой гарантии законности. Нравственный долг, чувство уважения к естественному праву побуждают людей оставить это первоначальное состояние и перейти к жизни в гражданском обществе, что не случайно. Акт, посредством которого изолированные индивиды образуют народ и государство, есть договор. Условие заключения договора - обязательство любой создаваемой организации внешнего принуждения признавать в каждом индивиде лицо, которое безо всякого принуждени осознает долг “не делать другого средством для достижения своих целей” и способно данный долг исполнить. Все отдельные лица отказываются от своей внешней свободы, чтобы тотчас же снова обрести ее, однако уже в качестве членов государства. Свобода - свобода критики.

3 категории права: естественное право (источник - априорные принципы), положительное право (источник - воля законодателя), справедливость (притязание, не предусмотренное законом и не обеспеченное принуждением). Естественное право: частное право (регулирует отношения индивидов как собственников) и публичное право (определяет взаимоотношения между людьми, объединенными в союз граждан (государство), как членами политического целого.

Правопорядок опирается на общеобязательные законы. В частноправовых отношениях стороны равны. Объект частного права - не только вещи и поведение людей, но и сам человек (власть мужа над женой).

Народ участвует в принятии конституции, выражающей его волю. Граждане делятся на активных (имеющие избирательное право) и пассивные (низы общества).

Идея разделения властей. 3 власти: законодательная (принадлежащая только суверенной “коллективной воле народа”), исполнительная (сосредоточенная у законного правителя и подчиненная законодательной, верховной власти), судебная (назначаемая исполнительной властью).

Формы государства (по числу законодательствующих лиц): автократия (абсолютизм), аристократия, демократия. Республиканская форма правления - отделение исполнительной власти от законодательной. Деспотическая власть - их слияние.

Народ не вправе обсуждать вопрос о происхождении власти. “Всякая власть происходит от Бога”.

Государь, правитель получает только права, но не обязанности. Осуждается право наказывать главу, право восстания. Допускается лишь легальное сопротивление существующей власти.

Политико-юридические учреждения путем плавных реформ сверху.

Кант выдвигает проект установления “вечного мира” созданием всеохватывающей федерации самостоятельных равноправных государств, построенных по республиканскому типу. Это неминуемо.

Историческая школа права

Основоположником направления в юриспруденции, получившего наименование исторической школы права, является Г.Гуго (1764-1844) - профессор Геттингенского университета, автора “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”, “О призвании нашего времени к законодательству и правоведению”, в шеститомном сочинении “Система современного римского права”. Третий представитель этой школы - Г.Пухта (1798-1846), основные произведения которого - “Обычное право” и “Курс институций”.

Согласно учениям школы, право (и частное и публичное) возникает спонтанно. Своим происхождением оно обязано отнюдь не усмотрению законодателя. Гуго сравнивает право с языком, которое также возникает 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, которое производно от права обычного, а это последнее произрастает из недр “национального духа”, глубин “народного сознания”.

Становление и жизнь юридических норм и институтов происходит как объективный ход вещей, который совершается непроизвольно, приноравливаясь сам собой к потребностям и запросам времени, поэтому людям лучше всего не вмешиваться в него, держаться исстари заведенных и освященных опытом столетий порядков.

Савиньи считал, что право эволюционирует стихийно. На первом этапе оно выступает в форме обычаев, на втором делается предметом обработки со стороны ученых-правоведов, не теряя связи со своим корнем - общим убеждением народа.

Пухта считает, что стадии и ритмы развития права совпадают с ходом эволюции народной жизни. Право имеет историю.

Но историзм рассматриваемой школы - историзм ущербный. Он постулирует неизменность раз и навсегда данного самобытного народного духа. Развитие понимается не как цепь качественных преобразований, совершающихся в процессе исторической эволюции, а как простое, хронологически последовательной, механическое развертывание изначального содержания таинственного “духа” народа.

Назначение действующих в государстве юридических институтов в том, чтобы служить опорой внешнего порядка. Законы способны помочь упорядочению обычного права и политической структуры. Законодатель должен стараться максимально точно выражать “общее убеждение нации”, при этом условии правовые нормы будут обладать ценностью божественного и потому приобретут самодовлеющее значение.

Поэтому они выступали в защиту крепостничества, монархической государственности и феодального права. Они говорили о ненужности кодификации законодательства. Отвергали теорию договорного происхождения государства, не признавали права народа на революцию, отклоняли идею разделения властей.

Правовые институты - особые социальные явления, исторически закономерно рождающиеся, функционирующие и развивающиеся в целостном едином потоке жизни каждого народа.

Школа была ценна своими наблюдениями методологического характера.

Западно-европейская политическая мысль в 1 пол. 19 в.

В 1 пол 19 в. происходило утверждение и упрочение буржуазных порядков в Европе. Наиболее значительные идеологические течения самоопределялись через свое отношение к этому историческому процессу.

Комплекс идей, в котором выражено желание реставрации старого добуржуазного порядка, называется консерватизм. Он не имел строго очерченного концептуального ядра. Представители - Жозеф де Местр, Луи де Бональд, Людвиг фон Галлер, Адам Мюллер.

Социальный лагерь состоял из пролетаризирующейся массы тружеников, разорявшихся мелких собственников. Для них спасение было в тотальном отказе от мира цивилизации, установлении общности имуществ. Течение называлось социализм.

Анархисты были против государства вообще, против капиталистической государственности, буржуазного законодательства.

Капиталистический строй обрел свою идеологию в либерализме. Социальная база - предприниматели, часть чиновников, лица свободных профессий, университетская профессура.

Два основных тезиса либерализма - 1. Личная свобода, свобода каждого индивида и частная собственность - наивысшие социальные ценности. 2. Реализация данных ценностей обеспечивает не только раскрытие всех творческих потенций личности и ее благополучие, но одновременно ведет к расцвету общества в целом, его государственной организации. Кроме того, представления о рациональном устройстве мира и прогрессе в истории, об общем благе и праве, конкуренции и контроле, идеи правового государства, конституционализма, разделения властей, представительства, самоуправления.

Иеремия Бентам

Иеремия Бентам (1748-1832) - родоначальник теории утилитаризма. Основные произведения: “Принципы законодательства”, “Фрагмент о правительстве”, “Руководящие начала конституционного кодекса для всех государств”, “Деонтология, или Наука о морали”.

4 основных ее постулата: 1. Получение удовольствия и исключение страдания составляют смысл человеческой деятельности. 2. Полезность, возможность быть средством решения какой-либо задачи - самый значительный критерий оценки всех явлений. 3. Нравственность создается всем тем, что ориентирует на обретение наибольшего счастья (добра) для наибольшего количества людей. 4. Максимизация всеобщей пользы путем установления гармонии индивидуальных и общественных интересов есть цель развития человечества.

Бентам ведет речь не о свободе отдельного человека, а о интересах и безопасности личности. Для него нет принципиальной разницы между свободой и своеволием. Он не признавал права человека. Не различал право и закон. Не разделял теорию договора.

Бентам стоял на демократических позициях, являлся сторонником республиканского устройства государства, в котором 3 основные ветви власти (законодательная, исполнительная, судебная) должны быть разделены, но работать в кооперации, взаимной зависимости.

Бентам ратовал за всемерное расширение избирательного права, предоставляя его и женщинам. Хотел упростить и усовершенствовать законодательный процесс, сделать защиту в суде доступной беднякам.

Назначение правительства - гарантировать безопасность и собственность подданных государства - охранительные функции. Нежелательно вмешиваться государству в экономику.

Бенжамен Констан

Бенжамен Констан (1767-1830) - духовный отец либерализма в Европе. Произведения - “Курс конституционной политики”.

Стержень его теории - проблема индивидуальной свободы (для европейца - личная независимость, самостоятельность, безопасность, право влиять на управление государством). Правовая защищенность частной собственности. Этим целям должны быть подчинены цели и устройство государства. Границы народного суверенитета кончаются там, где начинается “независимость частного лица и собственная жизнь”.

Государство должно быть конституционной монархией, имеющей “нейтральную власть” в лице конституционного монарха. Его власть не зависит от трех “классических” властей (законодательной, исполнительной, судебной), обязана обеспечивать их единство, кооперацию, нормальную деятельность.

Право - гарант индивидуальной свободы, опирающийся на свободу печати. Право противостоит произволу. Центральная задача деятельности политических институтов - соблюдение права.

Алексис де Токвиль

Алексис де Токвиль (1805-1859). Произведения - “О демократии в Америке”, “Старый режим и революция”.

Стремился обеспечить индивидуальную свободы всеми правомерными средствами для ее полнокровного осуществления и прочной защиты.

Демократия - строй, который противоположен феодальному и не знает границ между высшими и низшими классами общества. Современная демократия возможна лишь при тесном союзе равенства и свободы.

Свобода и равенство - явления разнопорядковые. Радости, доставляемые равенством, не требуют ни жертв, ни специальных усилий. Существование в условиях свободы требует от человека напряжения, больших усилий, связанных с необходимостью быть самостоятельным, делать всякий раз собственный выбор, отвечать за свои действия и их последствия. Поэтому демократические народы с большим пылом и постоянством любят равенство, нежели свободу. Нет ничего труднее, чем учиться жить свободным. Поэтому свобода обладает величайшей социальной ценностью. Избавляться от всего, мешающего установлению разумного баланса равенства и свободы приемлемо для современной демократии, с другой стороны - развивать политико-юридические институты, которые обеспечивают создание и поддержание такого баланса.

Одна из самых серьезных помех демократии и свободе - чрезмерная централизация государственной власти. Ряд политических установлений демократического профиля работает в пользу индивида и общества. Это - разделение властей, местное самоуправление - истоки народного суверенитета. Свобода печати, религии, суд присяжных, независимость судей.

Токвиля мало занимает вопрос политического устройства. Важна лишь представительная форма правления.

Либерализм должен пойти навстречу демократии.

Политические взгляды О. Конта

Огюст Конт (1798-1857) - основатель философии позитивизма, известной под названиями “социальная физика” и “социология”. Основной труд - шеститомный “Курс положительной философии”.

История развития мышления представлена в 3 стадиях - теологической, метафизической и позитивной.

Источник морального и политического кризиса в обществе - “глубокое разногласие умов и отсутствие общих идей”.

Организация людей - ассоциация, корпоративная по своему духу и порядку. Духовный авторитет принадлежит философам, власть и материальные возможности - капиталистам, пролетариату вменяется обязанность трудиться. Различаются законы функционирования и законы развития общества.

Подчиненность нравственных и общественных явлений неизменным законам не противоречит свободе человека. Истинная свобода - в возможно беспрепятственном следовании познанным законам, соответствующих данному явлению. За человеком следует признать право только исполнять свой долг.

В идеальном строе желательно полное исчезновение среднего класса при сохранении богатого патрициата и остальной части, именуемой пролетариатом.

Каждая категория законов базируется на предшествующей, и возрастает по сложности.

Тремя источникам общественных изменений являются раса, климат и “собственно политическая деятельность, рассматриваемая во всей полноте ее научного развития.

Отверг религию христианского бога и провозгласил религию Человечества - совокупности прошлых, будущих и настоящих людей, которые способствуют усовершенствованию всеобщего порядка.

Марксистская концепция государства и права

Карл Маркс (1818-1883) и Фридрих Энгельс (1820-1895).

Государство возникает как результат естественного развития первобытного общества (в 1 очередь - экономического), которое не только обеспечивает материальные условия возникновения государства и права, но и определяет социальные изменения общества, которые также представляют собой важные причины и условия возникновения государства и права.

Государство и право - надстройка по отношению к экономической структуре общества. Базис - производственные отношения лежат в основании политической и юридической надстройки и образуют ее условие, определяют ее саму. В надстройке повторяются признаки, присущие базису. Определяющая роль экономки - в социальных закономерностях, взаимоотношениях классов, историческом опыте и традициях культуры, внешнеполитических условиях.

Надстройка относительно самостоятельна и постоянно активна (государство и право в особенности).

В условиях разделения общества на классы, надстройка реализует интерес господствующего класса - в выполнении сугубо принудительных акций, обусловленных наличием классовых антагонизмов. Классовая борьба - закономерность бытия общества. Из-за этого аппарат государства - учреждение, легитимно осуществляющий целенаправленное насилие в обществе.

Государство - переходящее учреждение для подавления своих противников в борьбе. Классовая борьба необходим ведет к диктатуре пролетариата. Насилие -до тех пор, пока не будет устранена старая организация общества.

Любое общество нуждается в публичной власти.

Три периода после свержения буржуазии: 1. Переход от капитализма к социализму. 2. Социализм. 3. Высшая фаза коммунизма.

1. Государство - орудие диктатуры пролетариата, решает задачи классовой борьбы, исключает частную собственность.

2. Средства производства принадлежат обществу. Нет эксплуататорских классов - насилие не нужно. Государство сохраняется.

3. Классовое господство пролетариата закончится, так как он победит. Государственность утратит свой политический смысл. Государство отомрет.

Коммунизм - “союз свободных людей”. Руководит им публичная власть - система соответствующих учреждений, связей и процедур. Участие в труде по управлению делами превращается в долг, социальную обязанность каждого трудоспособного человека.

История политических и правовых учений. Учебник под ред. В.С. Нерсесянца. М.: 1995. - 736 с.