

Министерство образования и науки Российской Федерации

Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«Оренбургский государственный университет»

Г. И. Завьялова

ФИЛОСОФИЯ ПРАВА

Рекомендовано Ученым советом федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Оренбургский государственный университет» в качестве учебного пособия для студентов, обучающихся по программам высшего профессионального образования по направлению подготовки 030100.62 Философия

Оренбург
2013

УДК 101.1:340.12 (075.8)
ББК 87я73167.00я73
313

Рецензент - профессор, доктор философских наук П. А. Горохов

Завьялова, Г. И.

З 13 «Философия права»: Учебное пособие / Г. И.Завьялова;
Оренбургский гос. ун-т. - Оренбург : ОГУ, 2013. - 120 с.

В учебном пособии рассмотрены основные темы по курсу «Философия права». Изучение курса разделено на 4 модуля, каждый из которых включает в себя содержание лекций, вопросы для самоконтроля и тестовые задания. В конце приводится краткий словарь терминов.

Учебное пособие предназначено для студентов направления подготовки 030100.62 Философия. Данное пособие может быть использовано бакалаврами и магистрантами.

УДК 101.1:340.12 (075.8)
ББК 87я73167.00я73

© Завьялова Г. И., 2013

© ОГУ, 2013

СОДЕРЖАНИЕ

Введение.....	4
1 Модуль первый.....	7
1.1 Темы и содержание лекций.....	7
1.2 Вопросы для самоконтроля.....	35
2 Модуль второй.....	36
2.1 Темы и содержание лекций.....	36
2.2 Вопросы для самоконтроля	59
3 Модуль третий.....	60
3.1 Темы и содержание лекций.....	60
3.2 Вопросы для самоконтроля	73
4 Модуль четвертый.....	74
4.1 Темы и содержание лекций.....	74
4.2 Вопросы для самоконтроля	81
5 Итоговые тесты по курсу «Философия права».....	82
6 Литература, рекомендуемая для изучения дисциплины	102
6.1 Основная литература.....	102
6.2 Дополнительная литература.....	102
7 Краткий словарь терминов.....	106

Введение

Данное учебное пособие рассматривает проблематику философии права как отдельной самостоятельной научной и учебной дисциплины, в то же время настолько тесно связанной с социально-философским знанием, что эта теснейшая связь позволяет многим исследователям относить философию права к составной части не только социальной философии, но и юриспруденции.

Цель курса в полной мере сообразована с природой философского мышления о предмете. Философия права начинается с возникновения идей об объективной, независимой от официально - властного усмотрения и произвола, природе и смысле права. Как отмечает В. С. Нерсисянц, эти идеи стали зародышем всех последующих, включая и современные, представления и концепции о внутренней взаимосвязи и единстве права, свободы и справедливости, о правах и свободах человека, о господстве права о правовом законе и правовом государстве. И в том, что эти правовые идеи стали общепризнанными современным мировым сообществом, - великая и неоспоримая заслуга философии права. Все это определяет основополагающее место и значение философии права в системе философских и юридических дисциплин. В современных условиях радикальных преобразований в стране и становления правовых начал и правовой государственности существенно возрастает роль философии права в системе вузовского образования, значение этой дисциплины во всем процессе формирования и утверждения в нашем обществе ценностей права, свободы и справедливости.

На удовлетворение этих потребностей и направлен настоящий курс. В нем - с учетом сложившегося положения дел в этой отрасли знаний и актуальных задач высшего образования - изложение общих проблем философии права сочетается с освещением основных этапов, направлений и

концепций всемирной и отечественной истории развития философско-правовой мысли.

В результате освоения дисциплины студент должен:

Знать:

- основные философско-правовые закономерности и философско-правовые категории;
- основания философско-правового осмысления правовой реальности;
- принципы профессионального мышления современного юриста;
- основы правовой культуры.

Уметь:

- дискутировать, отстаивать свои мысли;
- обосновывать свои аргументы на семинарских занятиях и диспутах.

Владеть:

- основными навыками философско-правового анализа;
- методами обнаружения и сопоставления, важнейших философско-правовых идеологий;
- приемами методологий правовой науки.

Структура и содержание дисциплины: «Философия права» состоит из 4 модулей:

Модуль 1

Модульная единица 1: Предмет философии права, особенности философии права как науки и как учебной дисциплины.

Модульная единица 2: Философско-методологические основания познания права и общества.

Модульная единица 3: Основные темы и проблемы античной философии права.

Модульная единица 4: Особенности философии права средневековья и эпохи Возрождения.

Модуль 2

Модульная единица 5: Особенности философии права на рубеже Нового времени.

Модульная единица 6: Философия права эпохи Просвещения.

Модульная единица 7: Формирование классической философии права в немецкой философии.

Модуль 3

Модульная единица 8: Возникновение и особенности философии права в России.

Модульная единица 9: Особенности западной современной философии права.

Модуль 4

Модульная единица 10: Понятие и сущность права.

Модульная единица 11: Проблематика взаимоотношений личности, прав и свобод человека и государства в философии права.

Кандидат философских наук,
доцент кафедры
социальной философии ОГУ
Г. И. Завьялова

1 Модуль первый

1.1 Темы и содержание лекций

1.1.1 Предмет философии права, особенности философии права как науки и как учебной дисциплины

В современной России в обстановке социального кризиса закономерно должно повыситься значение философии. Давно уже было подмечено, что человек философствует и размышляет чаще всего тогда, когда ему плохо, когда потрясены глобальные основания его бытия - тогда, когда, говоря словами Гамлета, «распалась связь времен».

Философия права - составная часть социальной философии, представляющая собой общетеоретическое учение о праве. Право - это совокупность этических общностных ценностей (справедливость, порядок, нравственность, правдивость, верность, надежность и т. д.), первоначально покоящихся на идее равенства: равным обязанностям должны соответствовать равные права. Суть философии права - в философско-понятийном осмыслении сущности права и закономерностей его возникновения. Осмыслению подвергается соизмеримость сформулированных и кодифицированных правовых положений с лежащими в их основе идеями и нравственными целями. В частности, философия права рассматривает право с логической, гносеологической, психологической, социологической и этической точек зрения. Различные по содержанию направления философии права объясняются различиями в мировоззрениях, лежащих в их основе, и в том историческом состоянии права, с которым связано его философское осмысление.

Философия права - это отдельная, самостоятельная научная дисциплина, которая имеет давние богатые традиции (они восходят к истокам философии и сопровождают их историю вплоть до современности).

Философия права является высшей духовной формой познания права, постижением и утверждением его смысла, ценности и значения в жизни людей. За истоки философии права можно принять возникновение идей об объективной, независимо от официальной власти, природе и подлинном смысле права, понимаемом как высшая идея справедливости.

Рассматривая право как важнейший фактор существования и развития государства и общественной жизни, можно выделить ряд его составляющих:

- правовое сознание (теоретическое и практическое);
- правовая деятельность;
- правовые отношения;
- правовые нормы;
- правовые институты, которые взаимосвязаны между собой.

Реальное действенное право не может существовать без соблюдения норм права.

Осмысление правовой жизни с философской точки зрения является необходимой предпосылкой творческого развития юридической науки, совершенствования далеко не идеального нашего законодательства, его укрепления (скорее - восстановления законности). Конечно, это лишь красивые слова, но в идеале на основе философии действительно могут быть вскрыты сущность права и государства, определенные закономерности их трансформации, механизма функционирования, формы регулирующего воздействия на общественные отношения. На базе философии должны разрабатываться и уточняться основные категории, доставшиеся в наследство от марксистско-ленинской юриспруденции.

Объем работ по философии права и истории ее развития в целом невелик. В правовой литературе философию права часто сравнивали с

нитью Ариадны, с помощью которой можно было избрать правильный путь в лабиринте правоправедения. Философию права трактовали либо как метафизическое (сверхопытное) учение о праве, либо сводили ее к гносеологическим проблемам правоправедения. С другой стороны, философия права не только отождествлялась с естественно - правовой доктриной, но этот термин использовался и представителями юридического позитивизма, которые рассматривали отказ от решения онтологических, гносеологических и аксиологических проблем как новый путь в юридической науке.

Для усвоения настоящего курса целесообразно использовать работы ведущих специалистов, занимающихся проблемами философии права, и труды теоретиков права. Назовем и охарактеризуем некоторые из них.

Заслуживают внимания работы Валерия Петровича Малахова. Его курс «Философия права» (М., Екатеринбург: Академический проект, 2002) базируется на двух концептуальных идеях, развертывание которых возможно только при помощи диалектики: 1) выразить природу, содержание и логику правосознания в предельной глубине можно только средствами самого правосознания; 2) правовая реальность должна предстать как следствие сложных процессов объективации глубинного содержания правосознания, сконцентрированного в идее права.

Известны работы Владика Сумбатовича Нерсисянца «Философия права» (2-е изд., М.: Норма, 2006), «Юриспруденция. Введение в курс общей теории права и государства» (М., 1998). В. С. Нерсисянец писал, что философия права занимается исследованием смысла права, его сущности и понятия, его оснований и места в мире, его ценности и значимости, его роли в жизни человека, общества и государства, в судьбах народа и человечества.

Хорошо известный своими работами по философско-правовой тематике С. С. Алексеев (Философия права. М., 1997) полагает, что «философия права предстает как научная дисциплина, которая призвана дать мировоззренческое объяснение права, его смысла и предназначения,

обосновать его под углом зрения сути человеческого бытия, существующей в нем системы ценностей». Близкое данному пониманию толкование предмета философии права дает Ю. Г. Ершов (Философия права. Материалы лекций. Екатеринбург, 1995): «наука о познавательных, ценностных и социальных основах права».

В новом учебном пособии «Основы философии права» Г. И. Иконниковой и В. П. Лященко (М., 2001) философия права трактуется как «философская дисциплина, исследующая наиболее общие принципы жизненного мира человека и его познания, принципы взаимодействия повседневной реальности человека с системным миром, всеобщие принципы существования, познания и преобразования правовой реальности». Фактически, это определение охватывает всю социальную реальность.

Ю. В. Тихонравов в работе «Основы философии права» (М., 1997) дает такое определение: «Философия права есть учение о смысле права, то есть о том, в результате каких универсальных причин и ради каких универсальных целей человек устанавливает право».

Философию права справедливо можно назвать нравственным стержнем законодательства. Ее считают методологической базой юриспруденции. Как составная часть философии, философия права не отличается от целого ни по своим функциям, ни по методам. По отношению к комплексу юридических наук философия права решает те же общенаучные проблемы, что и философия в отношении всех отраслей человеческого знания. Общетеоретическая задача философии права, как считают многие ученые, состоит в исследовании глобальных государственно-правовых категорий, которые лежат в основе всех юридических наук.

«В современной философской культуре проблемы права преданы забвению: их оставляют юристам и судьям». С таким выводом известного французского философа Поля Рикера вполне можно согласиться.

Великие философские системы прошлого включали философию права. Уже в античной философии (Сократ, Платон, Аристотель) поднимались такие проблемы, как соотношение права и справедливости, права и закона, права и силы, о месте права в иерархии социальных ценностей (они относятся непосредственно к философско - правовым). Наследие И. Канта, Г. Лейбница, И. Фихте, Г. Гегеля имеет непреходящее значение, несмотря на то, что между реалиями нашей эпохи и проблемами, волновавшими, скажем, Гегеля в его «Философии права», пролегла пропасть веков. С конца XIX века философия права понималась в более узком значении как автономная дисциплина, отличная от общей теории права и государства, и призванная изучать не само действующее право и реальный правовой порядок, а идеальные, духовные начала, лежащие якобы в основе права. Проблемы правосудия перестали подвергаться философскому рассмотрению потому, что право стало позитивной наукой. Произошло определенное сближение морали с политикой, но без посредства права.

«Нам не хочется впадать в грех «квасного патриотизма», но представляется, что диалектическое мышление русских ученых во многом превосходит уровень воззрений на философские основы государства и права, изложенных в соответствующих трудах зарубежных авторов XIX - XX в.в.».¹

В российской правовой науке преобладает тезис о том, что философия права занимается выработкой общего мировоззрения на основании выводов отдельных наук, как философских, так и юридических. Современная отечественная наука философии права в целом солидаризируется с научными воззрениями предшественников. В частности, Д. А. Керимов полагает, что «философия права есть не что иное, как интеграция всей совокупности принципов познания, выработанных ею самою, общей философией и комплексом юридических наук... она исторически возникла не сама по себе и не из самой себя, но в результате изучения конкретных

¹ Горохов, П. А. Правовой нигилизм: опыт философского анализа. Оренбург, 2000. С. 7.

проявлений права... Философия права - продукт общей философии и всего комплекса юридических наук. Ее назначение состоит в том, чтобы вооружать все отраслевые юридические науки методологическим инструментарием».¹

На деле, к сожалению, юристы занимались и занимаются изучением права в его фактическом состоянии, не задаваясь мыслью о том, каким оно может или должно быть, а философы создают и создавали идеальное право, не зная, что такое право в действительности, и как применяются его нормы.

На практике сохраняется то положение вещей, которое еще в начале XX века Г. Ф. Шершеневич охарактеризовал такими словами: «Философы не желают сходить с неба на землю, а юристы не хотят поднять своих глаз от земли повыше».

1.1.2 Философско-методологические основания познания права и общества

Хотя философия права имеет давнюю и богатую историю, однако сам термин «философия права» возник сравнительно поздно, в конце XVIII в. До этого, начиная с древности, проблематика философско - правового профиля разрабатывалась - сперва в качестве фрагмента и аспекта более общей темы, а затем и в качестве отдельного самостоятельного предмета исследования - по преимуществу как учение о естественном праве (в рамках философии, юриспруденции, политической науки, теологии). У И. Канта философия права представлена в виде метафизического учения о праве.

Философия права - это одна из областей общетеоретических правовых знаний. Но она не является частью или простым продолжением теории права - ни первичных обобщенных данных юридической догматики,

¹ Там же. С. 8.

ни данных правовой теории, осмысливающей логику права (хотя всецело опирается на эти данные, особенно по логике права, активно использует их в философских разработках). Философия права - это новая, наиболее высокая ступень осмысления права, в известном смысле вершина обобщенных юридических знаний. Затрагивая проблемы историко-логического порядка, историю формирования и развития понятий о праве отражающих реальные общественные отношения, надо не упускать из поля зрения тот качественный новый поворот в самом подходе к праву, который характерен для этой, философской, области научных знаний о праве.

Первоначально термин «философия права» (вместе с определенной концепцией философии права) появляется в юридической науке. Его автором является немецкий юрист Г. Гуго, основоположник исторической школы права. Выражение «философия права» Гуго использовал для более краткого обозначения «философии позитивного права», и разрабатывал ее как «философскую часть учения о праве»¹.

Гуго считал, юриспруденция состоит из трех частей: юридической догматики, философии права (философии позитивного права) и истории права. Для юридической догматики, занимающейся позитивным правом и представляющей собой «юридическое ремесло», согласно Гуго, достаточно эмпирического знания. Что же касается философии права и истории права, то они составляют соответственно «разумную основу научного познания права» и образуют «ученую, либеральную юриспруденцию».

Юристы, занимающиеся философским анализом права, используют следующую классификацию школ (типов) правопонимания: естественно - правовая, историческая, социологическая, психологическая, нормативистская и марксистская. Их различие обусловлено различием исходных позиций в отношении к праву, тем, что стоит на первом месте - человек, государство или общество. Однако если понятие права для

¹¹ Нерсесянц В. С. Философия права. М., 2006. С. 13.

философии права связано с вопросом об истине права, то следует отдать предпочтение подходу В.С. Нерсисянца. Опираясь на принцип различения права и закона, он выделяет два противоположных типа правопонимания: юридический (jus - право) и легистский (lex - закон). Для юридического объяснения права естественно-правовая концепция служит частным случаем. Иначе говоря, Нерсисянец отдает должное естественно - правовым идеям, но стремится диалектически преодолеть их в своей теории. Он трактует право как объективное и самостоятельное явление, которому присуща своя, не зависящая от воли законодателя природа, свой принцип формального равенства. Право является всеобщей и необходимой формой свободы людей. Свобода в социуме возможна лишь в форме права. Право является исходной основой законодательства и критерием его оценки.

С этой точки зрения, можно сказать, что законодательство при социализме является не правовым, так как отсутствует правовой принцип формального равенства и свободы индивидов. Социалистическое право трактовалось как совокупность правил поведения, выражающих волю господствующего класса и закрепляющих общественные отношения, выгодные господствующему классу.

Предмет философии права в широком смысле составляет сущность и наиболее общие связи, отношения правовой реальности, формулируемые в философских, философско - антропологических, философско - социологических и собственно философско - правовых понятиях. К таким понятиям, в частности, относятся: «природа права», «правовое бытие», «философское правопонимание», «правовая теория и практика», «рефлексия права» и др.

Обобщенная трактовка объекта и предмета философии права в широком смысле слова, как правило, не вызывают принципиальных разногласий. Она в равной мере применима к различным философско-правовым учениям, концепциям, теориям.

Общим моментом, имеющим предметообразующее значение для всей философии права (для всех ее концепций, направлений, версий и вариантов), является понимание права в целом как сущности и как явления, т. е. теоретическое различие и соотношение особой правовой сущности объективного характера (т. е. сущности права, независимой от воли законодателя) и официально - обязательного явления (закона), зависящего от субъективного фактора (от воли и мнения законодателя, усмотрений или произвола официальной власти и т. д.).

Собственно этот момент различения или отождествления права и закона и обозначает принципиальное отличие между двумя противоположными типами правопонимания, которые можно назвать соответственно **юридическим** (от ius - право) и **легистским** (от lex - закон). По существу именно для юридического правопонимания вопрос «что такое право?» является подлинным вопросом, действительной проблемой. Для легистского же подхода такого вопроса в подлинном смысле не существует, поскольку для него право - это уже официально данное, действующее, позитивное право. Выделение на основе различения права и закона двух типов правопонимания (юридического и легистского), которые охватывают все возможные трактовки права, включая и различные прежние и современные философско - правовые концепции понятия права, не означает, конечно, отрицания значительных различий между разными подходами и концепциями внутри самих этих типов правопонимания.

Под всем этим терминологическим разнообразием лежит идея, смысл которой мы формулируем как различие и соотношение права и закона. Речь при этом идет не только о терминологической унификации понятийного словаря разных подходов к праву, но и, что более существенно, о переосмыслении этих разных подходов с новой позиции, под новым углом зрения и в новом их качестве - как различных вариантов одного (юридического) типа правопонимания, как специфических концепций (частных случаев) в рамках общей для них всех теории

различия и соотношения права и закона, как отдельных направлений разработки по существу единого предмета философии права.

1.1.3 Основные темы и проблемы античной философии права

Философско-правовые проблемы волновали мыслителей фактически со времени возникновения философии как науки. Великие философские системы прошлого, начиная с античности, включали философию права. Само понятие закона как космологической категории было впервые выработано античной философией, став впоследствии достоянием христианства и всей последующей философии и науки.

Система философско-правовых понятий присутствует в философии Гераклита из Эфеса, Платона, софистов, Аристотеля, стоиков и Цицерона. Пытаясь разрешить вопросы о том, что есть право и справедливость, мыслители прошлого неизбежно ставили и решали проблемы неприятия права и закона, и их отрицания в рамках соответствующих мировоззренческих систем.

Одним из первых идею *естественного права* выдвинул **Пифагор**. Наихудшим злом он считал анархию в обществе, поэтому говорил, что человек не может обходиться без воспитания и руководства, пальма первенства в которых должна принадлежать закону.

Первые писанные законы появились в Греции в VII - V вв. до н. э. Именно тогда возникли и первые философские учения. Философы начали рассуждать о Космосе как идеальном порядке, о его вечности и бесконечности, почитая это лучшими характеристиками. Потому и законодатели были озабочены в первую очередь тем, чтобы их предписания были нерушимы, а законы вечны. Есть занятная и поучительная легенда, над которой стоило бы призадуматься многим нашим современным

законодателям - прожектерам в парламенте. Согласно этой легенде одни из первых законодателей - Зелевк и Харонд - постановили следующее: тот, кто хочет внести какие - либо изменения в законы, должен явиться в народное собрание с накинутой на шею петлей. Если то, что он предлагает, не будет поддержано народом, то прожектер должен будет немедленно повеситься. Легенда гласит, что в законодательство Зелевка и Харона было внесено очень мало изменений за триста лет.

Человеческие законы зачастую считались порождением воли богов. **Гераклит** писал: «Все человеческие законы питаются единым божественным».¹ Основатель античной диалектики проводил идею о необходимости повиновения законам государства («И воле одного повиноваться - закон», и в то же время обосновывал идею осознанного соблюдения народом законов: «Народ должен бороться за закон, как за свои стены». Философ считал, что допускать народ к управлению государством нельзя, выступая в целом против демократического устройства рабовладельческого государства, и призывал гасить своеволие «скорее, чем пожар».²

Значение господства справедливых законов в полисе всячески подчеркивали и семь мудрецов, среди полуполюгендарных имен которых были и законодатели и философы. До нас дошли несколько изречений, касающихся в той или иной мере правовой сферы. Фалес, к примеру, говорил: «Поручись и пострадаешь», Биант из Приены - «Лучшие всегда в меньшинстве», а следующие изречения соответственно Периандра из Коринфа, Питтака из Метилены и Солона из Афин могут быть расценены как советы собирающимся совершить преступление: «Обдумывай все заранее», «Тщательно учитывай время» и «Никогда слишком».

Философами античности поднималась проблема справедливости закона и возможности, а зачастую, и целесообразности нарушения закона

¹ Там же. С. 14.

² Фрагменты Гераклита приводятся по кн.: Материалисты Древней Греции. М., 1955. С. 39-52.

несправедливого. Эту тему особенно плодотворно разрабатывали софисты. **Гиппий** утверждал: «Закон... будучи тираном людей, часто действует насильственно, против природы».¹ В законах видели нарушение естественной свободы человека, вмешательство в человеческое бытие. Софист **Антифонт** писал: «Справедливость [заключается в том, чтобы] не нарушать законы государства, в котором состоишь гражданином. Так, человек будет извлекать для себя наибольшие пользы из применения справедливости, если он в присутствии свидетелей станет соблюдать законы, высоко их чтя, оставаясь же наедине, без свидетелей [будет следовать] законам природы. Ибо предписания законов произвольны (искусственны), [веления же] природы необходимы».² Не правда ли, это своеобразная форма правового нигилизма? **Антифонт** продолжает: «И [сверх того], предписания законов суть результат соглашения (договора людей), а не возникшие сами собой [порождения природы]; веления же природы суть самовозникшие (врожденные начала), а не продукт соглашения [людей между собой]. Итак, тот, кто нарушает законы, если это остается тайным от [остальных] участников соглашения, свободен от позора и наказания; если же [его противозаконный поступок] открывается, то его постигает позор и кара. Но если кто-нибудь попытается насильственно нарушить что -нибудь из коренящихся в самой природе [естественной возможности], то, если это и остается скрытым от всех людей, бедствие [от этого для него самого] будет ничуть не меньшим и несколько не большим, чем в том случае, если это все увидят. Ибо [в этом случае] вред причиняется не вследствие мнения [людей], но по истине. Вообще же рассмотрение этих [вопросов] приводит к выводу, что многие [предписания, признаваемые] справедливыми по закону, враждебны природе [человека]... Что же касается полезных [вещей], то те из них, которые установлены [в качестве полезных] законами, суть оковы [для

¹ Антология мировой философии. М., 1969. Т. 1. Ч. 1. С. 321.

² Там же. С. 321.

человеческой] природы, те же, которые определены природой, приносят [человеку] свободу».¹

Нечто подобное высказывал и **Эпикур**: «Если действия, признанные справедливыми, при перемене обстоятельств оказываются на практике не согласными с естественным представлением о справедливости, то эти действия несправедливы»². Людские законы он обозначал понятием «справедливость» и давал ей такое определение: «Справедливость сама по себе не есть нечто, но в сношениях людей друг с другом в каких бы то ни было местах всегда она есть некоторый договор о том, чтобы не вредить и не терпеть вреда». Если же договор - закон перестал устраивать людей, то его можно нарушить. Философ говорил: «Законы изданы ради мудрых - не для того, чтобы они не делали зла, а для того, чтобы им не делали зла».³

Сократ в истории философии справедливо признается первым мудрецом, павшим от рук законов родного государства. Будучи формально обвинен в совращении молодежи и введении новых богов, Сократ практически не предпринял никаких попыток защитить себя и спастись. Мужество, с которым он встретил приговор и смерть, характеризует его как мужественного человека, - мыслителя, одного из немногих, кто делом доказал свою приверженность собственному учению. Сократ считал, что разумное, справедливое и законное тождественны, а современная ему афинская демократия как власть неумного большинства была глубоко чуждым разумному устройству дел образованием.

Платон рассматривал законы в рамках своего понимания идеального государства, смысл и цель которого состояли, по его мнению, в том, чтобы охранять меру счастья каждой общественной группы, поддерживать установившиеся отношения между группами людей, не допускать перехода человека из одной касты в другую. Философ весьма скептически относился

¹ Там же. С. 320.

² Материалисты Древней Греции. М., 1955. С. 219.

³ Там же. С. 224.

к возможности безукоризненного соблюдения созданных людьми законов, считая, что «богатые сперва изобретают себе расходы и для того изменяют законам, которым не повинуются не сами они, ни жены их».¹

Платон неоднократно подчеркивал необходимость властного законодательного ограничения прав и свобод, полагая, что «излишняя свобода естественно должна приводить как частного человека, так и город ни к чему другому, как к рабству».²

Аристотель впервые обобщил грандиозный политический опыт древних греков в своем учении о государстве, сущность которого он видел в политическом общении людей, соединившихся для достижения какого-либо блага. Право мыслитель считал продуктом государственной власти и настаивал на необходимости соблюдения законов. Он писал в «Политике»: «Человек, живущий вне закона и права, занимает жалчайшее место в мире. Ибо опирающееся на вооруженную силу бесправие тяжелее всего... Понятие справедливости связано с представлением о государстве, так как право, служащее критерием справедливости, является регулирующей нормой политического общения».³

Несоблюдение законов и отрицание права ученый выводил из человеческой природы, из людских пороков, таких как негодование и зависть, ненависть и высокомерие, интриги и честолюбие. Недаром в «Этике» он пишет: «Зло беспредельно, а добро ограничено» и «совершенные люди однообразны, порочные разнообразны»⁴. Кроме этого Аристотель видел и чисто политические причины для нарушения законов и нигилистического отношения к праву, называя среди них имущественное неравенство. Благодаря резкому различию в материальном благополучии одни в обществе счастливы, другие несчастны, одни имеют «больше, чем то вызывается необходимостью», живут «в радости, среди наслаждений, без

¹ Нерсесянц В. С. Платон. М., 1984. С.223.

² Там же. С. 224.

³ Аристотель. Политика. М., 1911. С. 26.

⁴ Аристотель. Этика. СПб., 1908. С. 91.

горестей», другие прибегают к грабежу от бедности. Аристотель понимал, что «когда в государстве много лиц лишено политических прав, когда в нем много бедняков, тогда такое государство неизбежно бывает переполнено враждебно настроенными элементами».¹

В «Политике» ученый ставил возможность создания идеального права в зависимость от размеров государства, для коего это право предназначается: «Хороший закон, очевидно, должен иметь в виду дать хороший порядок; а разве в чрезмерно большое количество может быть введен какой-нибудь порядок?». ² Философ видел несовершенство законов, считая это обстоятельство одной из причин отрицания государственной воли народом. Не закрывал он глаза и на злоупотребления властью и нарушения справедливости со стороны государственных деятелей. Он писал в «Этике»: «...понятие справедливости многому противоречит, например, если должностное лицо побьет кого-либо, то его нельзя также побить, а если кто побил должностное лицо, то такого должно не только побить, но и наказать строго».³

Познавательная модель Аристотеля, включавшая в себя и методы изучения права и законов, получила господство на Западе и как парадигма мыслительного постижения мира вошла в контекст философии Нового времени. Эта модель оказала решающее воздействие на формирование западноевропейского рационализма в целом, где разум, как активно-преобразующая сила, воздействующая на рождение правовых установлений и служащая своеобразным гарантом от возможных злоупотреблений правом, получил безусловное господство.

После упадка греческих полисов и возвышения Рима, впитавшего в себя все лучшее, что дала греческая культура, в пределах *orbis Romanum* стало распространяться римское право и вместе с ним специфический вид

¹ Там же. С. 102.

² Аристотель. Политика. М., 1911. С. 76.

³ Аристотель. Этика. СПб., 1908. С. 112.

философско - правовой культуры. Недаром говорят, что Рим трижды завоевал мир: своими легионами, христианством и римским правом. Римское право просуществовало одиннадцать столетий и в какой - то мере живо до сих пор, ибо явилось основой для права многих европейских государств.

Фундамент правовой культуры заложили древнеримские юристы, повседневно сталкивавшиеся с решением конкретных проблем пестрой общественной жизни римской империи. Ими были переработаны и слиты в единое целое разнообразнейшие правовые нормы римских провинций и регионов, в результате чего возникла универсальная правовая система.

На наш взгляд, именно *универсальной* римская правовая система стала по двум причинам:

1) в ней впервые были детально разработаны все нюансы, касающиеся права частной собственности;

2) именно римляне разработали абстрактное право, частное право, право абстрактной личности, что и позволило применять это право на протяжении веков к любым отношениям, могущим возникнуть на частной собственности.

Структурной единицей римского права является *закон*. Римляне разработали ту теоретическую структуру, которая до сих пор лежит в основе при изучении любого закона. В законе они различали *три* части:

1) автора (инициатора);

2) нормативное предписание (рогацио);

3) последствия нарушения (санкцио).

Эти три части существуют и поныне как структурные элементы современной правовой нормы: гипотеза, диспозиция, санкция.

Следует особо подчеркнуть, что на развитие римского права оказал существенное влияние весь комплекс политико - правовых идей античной

философии. Греческая философия достаточно рельефно обозначила проблему различия между правом, понимаемом как всеобщая идея добра и справедливости, и правом писаным, зафиксированным в законах, зависящих от человеческого произвола.

Существенное влияние на развитие римского права оказала античная философия. Как уже отмечалось, греческая философия достаточно глубоко поставила вопрос о различии между условным, произвольным, зафиксированным в обычаях и «выкристаллизованным» в законах, «природным», навязанным природой и в соответствии с универсальным кодом, смягченным в веках правилами, созданными человеком. Эта общая идея была воспринята стоиками, учение которых состояло в том, что люди должны жить в соответствии с природой, то есть в соответствии с разумом, который природа укоренила в человеке, и в соответствии с более широким разумом, который одушевляет мир во всей совокупности.

Кроме того, в эллинистический период философии появились всевозможные учения, исходившие из идеи субстанциального единства рода человеческого и долга монарха защищать и служить интересам своих подданных как Спасителя и Благодетеля и объединять все народы под такого типа правления. При этом предполагалось, что у природы существуют свои законы, источником которых является внутренне присущий природе разум. Эти законы вне человека и превыше его.

Со своей стороны, римляне пришли к понятию, появившемуся в результате их контактов с другими народами. Это понятие - *«право людей»*, первоначально не написанное, но от этого не менее реальное.

Римские юрисконсульты были людьми, образованными с широкими знаниями в области литературы и философии. Многих из них привлекал стоицизм, существенно влиявший на нормы поведения. И именно эти люди начали отождествлять *«право людей»* с *«законом природы»* и полагать, что первое было лишь несовершенным приближением ко второму и что задача

человеческого права состояла в том, чтобы приблизиться к его объективному прототипу, заключенному в законах природы, основанных на разуме, но не воле одного какого-то человека или нации, а человека как части природы. Такова была мысль римских юристов на протяжении более двухсот лет.

В своем кропотливом созидании права юристы как нормой и идеальным образом руководствовались естественным правом, объективным благом, более широким и возвышенным, чем любое человеческое изобретение, и свой долг, как юристы, так и философы видели в том, чтобы открыть это идеальное естественное право и воплотить в законах Римской империи, сделав его естественным для них.

Задачу систематизации права ставил перед собой и **Цицерон**, когда создавал диалог «О законах». Поскольку законы управляют государством, а задача состоит в том, чтобы государство сохранить и продлить, необходимо установить, какие законы хороши для этого, какие из них соответствуют общему строю Вселенной.

Римский государственный деятель, философ, юрисконсульт, Цицерон в своем творчестве уделял большое внимание юридической и политической проблематике, о чем свидетельствуют даже названия его работ: «Об обязанностях», «О государстве», «О законах».

Законов в Риме во времена Цицерона было очень много, и зачастую они противоречили друг другу. Цицерон поставил перед собой цель - внести в скопище законов необходимый порядок.

Еще в диалоге «Об ораторе» Цицерон высказал пожелание создать единый свод законов, собрать в нем отдельные положения римского права и классифицировать, как советовал Аристотель, по родам и видам. В этом случае римское гражданское право превратится в своего рода искусство, правилам которого можно будет обучать, как обучают геометрии или риторике. Но с чего начать? Как внести разумный порядок в скопление законов,

созданных не одним законодателем, а выраставших в течение столетий из повседневной практики? Римские законы, пишет Цицерон, похожи на дерево, которое растет само по себе, не подчиняясь никаким правилам, а значит, и создавать их систему следует исходя из их «природы». В этом и состоит основная мысль трактата.

Начинает свой трактат Цицерон с утверждения, что слово «закон» неоднозначно. Есть два рода законов: вселенский Закон, являющийся разумом, происшедшим из природы, побуждающим к честным делам и отвращающим от преступления, разумом, который начинает быть законом не только тогда, когда он уже записан, но и тогда, когда он возник; и есть законы писанные, выражающие волю законодателя в виде определенных распоряжений или запрещений. Первый тип законов присущ природе, естественному ходу и положению вещей. Его Цицерон считает «прямым разумом всевышнего Юпитера». Людской закон может отражать волю Провидения, поскольку вселенский Разум живет не только в божественных предначертаниях, но и в разумной деятельности человека. Из этого рассуждения Цицерон делает важный вывод философского характера: если Закон одноприроден с Разумом, а последний присущ и людям, и богам, значит, боги и люди едины в своем подчинении общему Закону, они едины единством права.

Так - через право, через анализ природы законов - Цицерон формулирует важнейшее философское положение - *постулат о единстве мира*. Этот постулат Цицерон развивает в полном соответствии с правилами диалектики, которую усвоил в молодости, слушая великого диалектика и геометра Диодота. Влияние стоической философии на юридические идеи проявились и в том, что образ Вселенского Града, Града Мудрых, которым Цицерон завершает ход своих мыслей о праве и государстве, - это образ стоический.

Рассуждая о законах, Цицерон плавно подходит к разговору «О государстве», подчеркивая, что оно должно быть устроено так, чтобы существовать вечно. В отличие от своих предшественников, Цицерон не считает неизбежной смерть государства. Он считает, что государства умирают лишь тогда, когда управляются дурными законами. Хорошие же законы могут создавать лишь такие законодатели, которые совмещают силу теоретической мысли с опытом и мудростью политической практики.

Цицерон отмечал, что иногда законами называют частные предписания, не связанные со всей совокупностью правовых норм. По мнению Цицерона, такие законы не заслуживают этого названия, поскольку «не входят в систему вечных начал права и не связаны между собой». И если Рим вырос, укрепился и смог распространить свою власть на весь известный мир, то это, по мнению Цицерона, произошло потому, что, создавая законы, законодатели не только учитывали каждый раз конкретное положение, но и рассматривали его в свете вечных философских принципов Справедливости и Права и, стремясь к сегодняшней пользе, поскольку видели и самое отдаленное будущее. Из изложенного видно, что юридические размышления Цицерона представляют собой диалектический синтез практических соображений и философской метафизики.

1.1.4 Особенности философии права средневековья и эпохи Возрождения

Время Средних веков - это период *обычного права*. В это время не существовало аппарата государства, независимого от хозяйственной системы. Преобладало частное право. Все права коренились в собственности, договоре и наследстве. Каждый человек зависел от своего господина, и эта зависимость получила правовое обоснование. Это происходило в процессе слия-

ния римских законов с варварскими. Однако возрождение права в Европе начинается лишь в XII в., а до этого общество в строгом смысле слова было «бесправным». Отброшен был сам идеал общества, основанного на праве. Христианское общество в большей степени основывалось на идеях братства и милосердия. «Во мраке позднего Средневековья, - пишет французский юрист Р. Давид, - общество вернулось к более примитивному состоянию». Правда, продолжали существовать институты, которые были призваны создавать право, но господство права ушло в прошлое. Споры теперь разрешались по праву сильного и произвольной властью господина. Такое положение дел одобряли отцы церкви. Так, например, Святой Павел в своем первом послании коринфянам рекомендовал верующим подчиниться посредничеству своих пасторов, а не обращаться в суды. Тех же взглядов придерживался Августин Блаженный. И вообще считалось, «юристы - плохие христиане, а само право - плохая вещь».

В XII в. вновь осознается необходимость права. В обществе возникает осознание того, что только право может обеспечить порядок и безопасность, который требует божественный замысел и который необходим для прогресса. Был отброшен идеал христианского общества, основанного на милосердии, отброшена идея создания на Западе «града божьего», которую проповедовал Августин Блаженный в своей работе «О граде земном и граде небесном».

Среди самих служителей церкви появилось более отчетливое различие «суда совести и правосудия», общества верующих и светского общества. Более того, сама церковь в это время создает каноническое частное право.

В XIII в. уже больше не смешивали религию и мораль с гражданским порядком и правом. Право приобретает собственную роль и автономию, которые отныне, «стали характерными для западных образа мысли и цивилизации».

Более того, такие католические философы, как Фома Аквинский, старались подвести религиозно - философское основание под новое понимание права. В своей многотомной «Теологической сумме» он отмечал, что все законы неразрывно связаны между собой иерархически. Наверху этой пирамиды находится вечный божественный закон, управляющий мирозданием. Естественный закон, по мнению Аквината, является отражением в человеческом разуме этого вечного божественного закона. Позитивные законы, призванные обеспечить порядок в обществе, являются конкретизацией естественного закона. В разных странах и у разных народов эти законы проявляются по - разному. Общее, существующее во всех этих законах, Фома Аквинский называл «*правом народов*». По его мнению, акты светской власти, которые противоречили бы положениям естественного закона, например, императивам семейной жизни, самосохранения или поиска истины, не попадали под категорию закона.

В предшествующий Фоме Аквинскому период резкой критике в Европе подвергалось римское право, несмотря на то, что оно было основой канонического права. Аквинат положил конец этой критике. В своих работах, в которых он очень часто ссылается на Аристотеля, он показал, что античная философия, основывающаяся на разуме, в значительной степени соответствует божественному закону. Его философская концепция означала решительный отказ от попыток построить гражданское общество по апостолическому образцу, основанному на милосердии. С трудами Фомы Аквинского исчезли последние препятствия на пути возрождения изучения римского права и развития права вообще.

Местом развития права в эпоху зрелого Средневековья стали университеты. Именно в университетах особенно явно прослеживалась связь между правом и философией.

«Практическое право» там не преподавали. Университетский профессор учил методу, позволявшему создавать самые справедливые нормы, соответствующие морали и благоприятствующие нормальной жизни общества.

В университетах того периода право рассматривалось как модель социальной организации. Его изучение оставляло в стороне процессуальные процедуры, доказательства, способы исполнения. Университетская наука была обращена к праву в его связи с философией, теологией и религией, указывая судьям, как решать дела на основе справедливости, формулируя правила социального поведения добропорядочных людей. Преподавание права в университетах было проникнуто мыслью, что право, как и мораль, это должное, а не сущее, это парадигма общественного поведения.

Возвращение Европы к «чувству права»

Возрождение идеи права - один из аспектов эпохи Возрождения, истоки которой восходят к событиям предшествующего периода. Так, в 1215 г. решение IV Вселенского собора в Латране запретило церковникам принимать участие в судебных процессах, где применялись ордалии (инквизиционная система доказательств), что явилось четким выражением новых идей и требований. Возникает идея для создания основы нового права. Университеты в качестве решения предлагали вновь ввести в действие римское право, способствуя тем самым возрождению его изучения. Это не означало, что римское право было принято на практике. Возвращение к нему означало прежде всего возвращение Европы к «чувству права», к уважению права и пониманию его значения для развития общества. С римским правом была возрождена концепция, видевшая в праве основу *гражданского* порядка.

Кроме того, это означало возрождение терминов римского права, его структуры, его понятий, деления права на публичное и частное, понятий пользования, сервитута, давности, представительства, найма и др. Вместе с

тем в течение XIII - XIV вв. римское право было очищено и переработано, в результате чего, в конечном счете, возродена величественная доктрина *естественного права*. Все относившиеся к нему школы стремились, опираясь на римские тексты, найти самые справедливые нормы, соответствующие общественному порядку, отвечающему самой природе вещей.

Н. Макиавелли первым применил термин «государство» (по-итальянски *stato*) для определения политически организованного общества. Он более широк, абстрактен, а, следовательно, и точен, нежели полис, и позволяет отличать его от страны, общества, институтов власти. Макиавелли этих разграничений не проводил, но заложил для этого основу. Слово «государство» вошло во все языки, что говорит о его нужности и точности. Что же касается форм государства, до Макиавелли все пользовались терминами «монархия», «аристократия», «демократия». Он же первым дал родовое название для демократии и аристократии - республика.

В «Государе» Макиавелли подразделяет формы правления на две группы: республики и принципаты, где власть принадлежит одному человеку. Это не помешало ему в «Рассуждениях» представить традиционную для античных авторов систему из шести форм: трех правильных и трех неправильных. Демократией он называет правильную форму правления, форму правления большинства, а для извращенной формы он подбирает особое название - *licenza* (распушенность). Макиавелли очень четко связывает формы правления и их смену с соотношением социальных сил. Правда, наилучшей формой Макиавелли считает смешанную, в которой сочетались бы элементы монархии, аристократии и демократии. Ее можно характеризовать как умеренную демократию.

Но славу автору принесла постановка в «Государе» вопроса о соотношении политики и морали. Именно решение этого вопроса получило

название макиавеллизм. Его наиболее лаконичное выражение дается формулой «цель оправдывает средства». Макиавелли дает государю индульгенцию на нарушение нравственных заповедей. Он считает, что государь должен, когда обстоятельства не дают ему другого выбора, прибегать к безнравственным средствам, при этом стараясь доказать, что его поведение безупречно и добродетельно. Тот, кто не поступает таким образом, обрекает себя на верную гибель, поскольку он не сумеет бороться с теми, кто наверняка применит против него предосудительные средства. Следует казаться хорошим, но не бояться быть плохим. Правитель окружен врагами, внутренними и внешними, он не может никому доверять и вынужден использовать насилие и хитрость.

Законодательству и праву Макиавелли придавал большое, но весьма своеобразное значение. Ненарушимость законов он связывал с обеспечением безопасности, а тем самым спокойствия народа: «Когда народ увидит, что никто ни при каких обстоятельствах не нарушает законов, он очень скоро начнет жить жизнью спокойной и уверенной».¹ Но для Макиавелли право - это орудие власти, которым она должна умело пользоваться. Для властителя право, также как и мораль, не должны быть руководством к действию. Во всех государствах основой власти «служат хорошие законы и хорошее войско. Но хороших законов не бывает там, где нет хорошего войска, и наоборот, где есть хорошее войско, там хорошие законы».²

Важным средством политики Макиавелли считал религию. Это, рассуждал Макиавелли, - могучее средство воздействия на умы и нравы людей. Именно поэтому все основатели государства и мудрые законодатели ссылались на волю богов. Там, где хорошая религия, легко создать хорошую армию. При этом Макиавелли порицал католическую церковь и духовенство: «дурные примеры папской курии лишили нашу страну всякого благочестия и всякой религии». Таким образом, рассматривая

¹ Макиавелли Н. Избранное. М., 1999. С. 204.

² Там же. С. 261.

религию как одно из средств управления людьми Макиавелли допускал преобразование христианства так, чтобы оно служило прославлению и защите отечества.

Виднейший представитель гуманизма в Северной Европе - Эразм Роттердамский. Он пытался связать христианскую философию с античным представлением о человеке. Важнейшим в его самом знаменитом труде «Похвала глупости» является тезис о непонимании людьми того значения, которое идеалы, социальные нормы и ценности, имеют для гармоничного развития общества. Если Н. Макиавелли, раскрыв роль силы в политических отношениях, просто констатировал это как факт, то Эразм Роттердамский понимал силу и угрозу ее применения как «способы существования глупости». Соответственно противоположным был и подход голландского гуманиста к международным отношениям. Он считал возможным ограничить в них роль насилия установлением международных законов, которые были бы приняты всеми государствами на основе соблюдения ими во внешней политике тех же социально - этических норм, на которых основывается внутренняя жизнь государства. Осуждая развязывание войн «недостаточно просвещенными государями» и считая справедливыми лишь оборонительные войны, Эразм просто и ясно говорил, что мир - это «источник, отец, кормилец, умножитель и защитник всего самого лучшего, что когда-либо существовало на земле». Знаменитой стала его фраза о том, что «нет такого худого мира, который был бы хуже самой удачной войны».¹

В трактате «Жалоба мира» он, пожалуй, первым из мыслителей того времени, предложил договорным порядком закрепить существовавшие тогда границы. Роттердамский предложил преодолеть «естественное состояние» международных отношений, состояние анархическое и перевести их в стабильное положение.

¹ Роттердамский Э. Философские произведения. М., 1986. С.111.

Эразм Роттердамский не создал законченного политико-правового учения о государстве или межгосударственных отношениях, тем более что во всех своих рассуждениях он исходил из анализа положения индивидуума, а не социальных или политических общностей.

Другой выдающийся философ Возрождения - Томас Мор - известен главным образом благодаря своей книге «Утопия», где изложен проект идеального государства, построенного на религиозной терпимости, всеобщей эдемонии и отмене частной собственности.

Впервые в истории человечества Томас Мор изобразил общество, где ликвидирована частная и личная собственность, обобществлены производство и быт, введено равенство потребления, а привилегированное положение занимают люди образованные и добродетельные. Труд в Утопии составляет обязанность всех граждан, рабочий день сокращен до шести часов, а наиболее тяжелые работы возложены на плечи преступников. Политический строй Утопии основан на принципах выборности и старшинства. Семья организована не столько на родственных, сколько на производственных началах. Какой - либо революционный путь достижения своего идеала Томас Мор отрицал - он был противником народных движений, видя в них разрушительное начало и анархию. «Власть, основанная на любви народа к диктатору - слабая власть, ибо зависит от народа, власть, основанная на страхе народа перед диктатором - сильная власть, ибо зависит только от самого диктатора».¹

Школа естественного права победила в европейских университетах в XVII - XVIII вв. Эта доктрина отказалась от схоластического метода, стала подражать точным наукам, видеть в праве логическую аксиоматизированную систему. Она отходит от идеи естественного порядка вещей, основанного на воле Бога, ставит в центр любого общественного строя человека, настаивая на его неотъемлемых «естественных правах». В юридической мысли воцаряется идея субъективного права.

¹ Соколов В.В. Европейская философия XV-XVII вв. М., 1984. С. 346.

Это явилось результатом сложного взаимодействия различных факторов - экономических, философских, религиозных, политических, идеологических, общекультурных, сложными коллизиями которых был отмечен путь европейского общества, путь западной цивилизации к гражданскому обществу и правовому государству.

Происшедшие во всех общественных структурах сдвиги привели к формированию в области философии Возрождения и Нового времени идеи *самоценности личности*, идеи индивидуальной свободы, идеи неотчуждаемых прав человека на жизнь, свободу и собственность.

Эти принципы заложили основы для формирования и институционализации новых форм договорных и собственнических отношений. Правовой статус отдельного человека отделился от его социально-экономического, конфессионального, культурного статуса в обществе, он превратился одновременно в частное лицо и гражданина.

Представители доктрины естественного права отныне видели в праве не продиктованную Богом природу вещей, а творение человеческого разума, признанного в Новое время единственной силой, направляющей право.

Дальнейшее развитие права идет рука об руку с развитием философии, которой, перед лицом все более нараставшей дифференциации знания, удалось сохранить статус дисциплины, разрабатывающей *общие* контуры мировоззрения. А потому и юристы, позиции которых во многом определялись позициями представителей господствовавшего в тот или иной период философского течения, в эпоху Просвещения вдохновлялись идеей универсализма и стремились к созданию таких норм справедливости, которые образуют всеобщее неизменное для всех времен и народов право.

1.2 Вопросы для самоконтроля

1. Объект и предмет философии права. Её задачи и функции.
2. Философия права в системе наук.
3. Философия права как система знания. Эмпирический и теоретический уровни: их соотношение в системе права.
4. Методология научного познания общества и его феноменов. Общество как система отношений, его субстанциональный характер.
5. Специфика общества как объекта познания. Объективные законы и сознательная деятельность людей.
6. Диалектика развития общества: формационный, цивилизационный и социокультурный подходы к анализу общества. Достоинства и ограниченность.
7. Типология правопонимания.
8. Особенности методологии познания права.
10. Единство исторического и логического в отображении сущности развивающегося предмета права.
11. Учение о праве и государстве Фомы Аквинского.
12. Становление философских оснований права в гуманистической философии Возрождения.
13. Учение Макиавелли о понятии «человеческой природы», эгоистических интересов, необходимости фортуны и свободы.
14. Эразм Роттердамский. Критика схоластики и трактовка свободы.
15. Гуманистический идеал бесклассового и справедливого общества Т. Мора.

2 Модуль второй

2.1 Темы и содержание лекций

2.1.1 Особенности философии права на рубеже Нового времени

Естественно - правовая школа полностью обновила науку права и его методы, что же касается материального содержания права, то в частном праве школа не отказалась от ранее принятых решений. Она лишь требовала, чтобы нормы римского права применялись там, где это уместно, и в той мере, в какой они не противоречили разуму, справедливости, сознанию и потребностям общества, каким оно было в XVII - XVIII вв. В области публичного права римское право не могло быть образцом, и потому перед наукой встала задача разработки недостающих норм публичного права, в разработку которого большой вклад внесли такие философы, как *Т. Гоббс* («Левиафан»), *Д. Локк* («Два трактата о государственном правлении»), *Ш. А. Монтескье* («О духе законов»), *Ж. - Ж. Руссо* («Об общественном договоре») и др.

С философским подходом были написаны и работы юристов: «О законах и боге как законодателе» 1612 г. Ф. Суареса; «Закон войны и мира» 1625 Г. Гречия, «О законах природы и народов» 1672 С. Пуффендорфа; «Закон народов» 1757 г. Э. де Ваттеля.

Работа голландского юриста Г. Гроция «Закон войны и мира» заложила начало рационалистического направления в правоведении. Гроций стал одним из основоположников философии права. Считая право «естественным», он полагал, что оно не может быть изменено даже самим Богом. «Хотя Божественное всемогущество и безмерно, - писал Гроций, - ...

можно назвать и нечто такое, на что оно не распространяется... Бог... не может зло по внутреннему смыслу обратить в добро».¹

Т. Гоббс, считавший себя Эвклидом в науке об обществе, государстве и праве, называл государство, как известно, машиной, искусственным телом, которое создано человеком для сохранения своей жизни. Философ писал: «Конечной целью, причиной или намерением людей (которые от природы своей любят свободу и господство над другими) при наложении на себя уз (которыми они связаны, как мы видим, живя в государстве) является забота о самосохранении и при этом о более благоприятной жизни».² Гоббс сравнивал государство с механическим чудовищем, Левиафаном, обладающим необычайной и страшной силой. В этом смысле Левиафан - «земной бог», государство не находится в зависимости от воли отдельного человека или даже желания партии, ибо государство и законы его устанавливаются как абсолютное, то есть навечно. Ни государство, ни созданное им право не могут быть изменены. Лишь государство, создавая законы, различает понятия добра и зла. Человек же должен подчиниться воле государства и признавать дурным то, что признает дурным государство. Философ писал: «Государство есть единое лицо, ответственным за действия которого сделало себя путем взаимного договора между собой огромное множество людей, с тем, чтобы это лицо могло использовать силу и средства всех их так, как сочтет необходимым для их мира и общей защиты».³

Свое дальнейшее развитие философия права получила в работах Гоббса «О гражданине» и «О государстве». В этих работах он сравнивает естественное право с гражданским или положительным законом и утверждает, что по содержанию они совпадают.

Естественными законами Т. Гоббс считает только те законы, которые существовали и будут существовать вечно. «Все написанные

¹ Гроций Г. О праве войны и мира: Три книги, в которых объясняются естественное право и право народов, а также принципы публичного права. М., 1956. С.72.

² Гоббс Т. Левиафан, или материя, форма и власть государства церковного и гражданского. М., 1936. С. 119.

³ Там же. С. 176.

законы, - пишет Гоббс, - естественные законы», поскольку они «не нуждаются ни в какой публикации и ни в каком провозглашении, ибо они содержатся в одном признанном всеми положении: не делай другому того, что ты считал бы неразумным со стороны другого по отношению к самому себе».¹

Гоббс пишет, что естественные законы, моральные по своей сущности, становятся действительными законами только после создания государства. В этом случае они уже будут писаными гражданскими или положительными законами, ставшими таковыми благодаря верховной власти.

Гражданскими, по мнению Т. Гоббса, являются законы, которым люди должны подчиняться как подданные государства, которое одно только способно установить, что есть беспристрастие, справедливость и добродетель, сделать их общеобязательными и установить наказание за их нарушение. Естественное право или естественная свобода могут быть ограничены гражданским законом, дабы люди не вредили друг другу и объединялись против общего врага.

Гоббс учил, что после заключения договора люди передают свои естественные права государству, и тогда наступает «царство разума». Договорившись о принципах государственного устройства, люди обязуются выполнять законы государства. Добровольно заключив соглашение между собой, люди не имеют права в любое время расторгнуть его. Только один раз они могли заключить договор и на протяжении всей последующей истории общества обязаны подчиняться государству, ибо договор нерушим. Государство призвано соблюдать нерушимость этого соглашения, которое, по словам Гоббса, «без меча лишь слова, которые не в силах гарантировать человеку безопасность».² Государство создает законы, которым обязаны подчиняться граждане. Само же государство не подчиняется никаким

¹ Там же. С. 113.

² Там же. С. 171.

законам. Оно свободно. Для народа же справедливо лишь то, что представляется справедливым для государства и для политической власти.

Таковы взгляды на происхождение, природу и роль права философа Нового времени Гоббса.

Интересно, что схожие взгляды высказывал и польский общественный и политический мыслитель Анджей Моджевский в труде «Об исправлении государства». Он считал, что основная причина отрицания права кроется в человеческой природе. Как писал Моджевский, «очевидно, что если бы в каком - либо государстве граждане получали безупречное воспитание и отличались стыдливостью, честностью, чистыми и добродетельными нравами, то в нем законы были бы совершенно излишни; ибо законы пишутся не для добрых мужей, которые своей умеренностью и нравами доказывают, что они уважают честность не из - за страха. Но человеческая испорченность так велика, люди до такой степени бесстыдны и склонны совершать преступления, что необходимы самые суровые законы, которые помешали бы злобе, поставили препятствия своеволию и наложили узду на бесчестность. Поскольку дела имеют такой вид, из этого вытекает следующее: многочисленные и суровые законы служат наглядным доказательством того, что в данном государстве люди получили плохое воспитание, обладают несчастным характером и с каждым днем все больше и больше обнаруживают свои дурные свойства».¹

Моджевский весьма реалистично относился к природе человека, считая, что склонность к нарушению законов лежит в основе людских характеров: «Законы сопровождаются наградами и наказаниями, для того чтобы они заставляли исполнять свои обязанности тех людей, которые по своей доброй воле не склонны соблюдать добро и справедливость». Наряду с этим философ видел несовершенство человеческих законов, лживость и несправедливость права: «Если нельзя привести разумные основания некоторых законов - основания многих законов темны, а некоторые вообще

¹ Антология мировой философии. М., 1969. Т. 2. С. 129.

лишены их, - то все же следует стараться, чтобы они не противоречили разуму; ибо такие законы получают свое значение только вследствие авторитета власти».¹

Другой английский философ Д. Локк в своих работах, опираясь на методологию сенсуализма, разработал вопрос о *неотчуждаемых правах личности*. Таковыми он считал право на жизнь, свободу и собственность. При этом право на собственность человека Локк ставил на первое место, отмечая, что «главной целью объединения людей в государстве и передачи им себя под власть правительства является сохранение их собственности. «..... хотя предметы природы даны всем сообща, но человек, будучи господином над самим собой и *владельцем своей собственной личности*, ее действий и ее *труда*, в качестве такового заключая в себе самом *великую основу собственности*».²

Локку принадлежат также такие важные философско-правовые положения, как универсальность закона, перед которым, независимо от их статуса, равны все граждане государства, а также идея монополии на легитимное насилие.

Дж. Локка, наряду с Н. Макиавелли и Т. Гоббсом, считают основоположником идеи правового государства и гражданского общества, контуры которого очерчены Локком в «Двух трактатах о правлении».

Фактически у Локка содержание понятий «правовое государство» и «гражданское общество» тождественны. Вот что он пишет о гражданском обществе: «Человек рождается ... имея право на полную свободу и неограниченное пользование всеми правами и привилегиями естественного закона в такой же мере, как всякий другой человек или любые другие люди в мире, и он по природе обладает властью не только охранять свою собственность, т.е. свою жизнь, свободу и имущество, от повреждений и нападений со стороны других людей, но также судить и наказывать за нарушение этого закона других, как того заслуживает, по его убеждению,

¹ Там же. С. 136.

² Локк Дж. Избранные философские произведения. М., 1960. Т. 2. С.8.

данное преступление... Но поскольку ни одно *политическое общество* не может ни быть, ни существовать, не обладая само правом охранять собственность и в этих целях наказывать преступления всех членов этого общества, то *политическое общество* налицо там, и только там, где каждый из его членов отказался от этой естественной власти, передав ее в руки общества во всех случаях, которые не препятствуют ему обращаться за защитой к закону, установленному этим обществом ... Те, кто объединены в одно целое и имеют общий установленный закон и судебное учреждение, куда можно обращаться и которое наделено властью разрешать споры между ними и наказывать преступников, *находятся в гражданском обществе»*.¹

Таким образом, Дж. Локк в своей философии права выразил основные положения юридического мировоззрения новой эпохи, оказав влияние на политическую и правовую теорию французских просветителей.

В целом, философская мысль Нового времени пребывала в условиях непреодолимого разделения концепции знания в научной теории естествознания и знания в общественной жизни, что можно отчетливо усмотреть из критицизма Канта, где теоретический разум и практический разум соединены между собой лишь внешним образом.

2.1.2 Философия права эпохи Просвещения

Значительный вклад в разработку прав и свобод личности внесли французские просветители и, в первую очередь Ш. Монтескье и Ж. - Ж. Руссо.

Основной предмет философско - правовых исследований Монтескье и главная ценность, отстаиваемая в них, - политическая свобода.

¹ Там же. С. 81-82.

Необходимыми условиями обеспечения этой свободы являются справедливые законы и надлежащая организация государственности.

Наиболее полно правовая позиция Монтескье выражена в его произведении «О духе законов», где есть такие слова: «Политическая свобода может быть обнаружена только там, где нет злоупотребления властью».¹ Однако многолетний опыт показывает нам, что каждый человек, наделенный властью, склонен злоупотреблять ею и удерживать в своих руках власть до последней возможности.

В целях противостоять таким злоупотреблениям Ш. Монтескье формулирует *принцип разделения властей на три части*: власть представительную, законодательную и судебную, предупреждая, что любое их объединение чревато опасностью подавления свободы и утверждения произвола и тирании. Соединение же всех трех властей приведет, по мнению Монтескье к деспотизму.

Монтескье первым разработал идею судебной власти как самостоятельной и равной по значению двум другим. Судебная власть у него является главным гарантом соблюдения законности и конституции двумя другими ветвями власти, является арбитром при возникновении противоречий между ними. Большое значение Монтескье придавал системе политически независимых судов.

Другой значительной идеей Монтескье была идея, согласно которой дух законов того или иного народа находится в его характере, нравах и обычаях. Монтескье отрицал циркулировавшую среди его современников идею о возможности создания идеальной правовой системы, одинаково пригодной для всех стран и народов. Он писал: «Законы должны соответствовать характеру народа, для которого они созданы... следует считать величайшей случайностью, если законы одной нации могут оказаться пригодными для другой».²

¹ Монтескье Ш. О духе законов // Избранные произведения. М., 1955. С. 159.

² Там же. С. 164.

Характеризуя свой подход, Монтескье писал: «Я начал с изучения людей и нашел, что все бесконечное разнообразие их законов и нравов не вызвано единственно произволом их фантазии. Я установил общие начала и увидел, что частные случаи как бы сами собою подчиняются им, что история каждого народа вытекает из них как следствие и всякий частный закон связан с другим законом или зависит от другого, более общего закона»¹.

Законы природы (естественные законы) применительно к человеку трактуются Монтескье как законы, которые «вытекают единственно из устройства нашего существа». К естественным законам, по которым человек жил в естественном (дообщественном) состоянии, он относит следующие свойства человеческой природы: стремление к миру, к добыванию себе пищи, к отношениям с людьми на основе взаимной просьбы, желание жить в обществе.

После соединения людей в общество 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, - писал Монтескье, - побуждает установить законы между людьми»². Появляются положительные 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).

В трактовке Монтескье положительный (человеческий) закон предполагает объективный характер справедливости и справедливых отношений. Справедливость предшествует положительному закону, а не впервые им создается. «Законам, созданным людьми, должна была, - подчеркивал Монтескье, - предшествовать возможность справедливых отношений. Говорить, что вне того, что предписано или запрещено

¹ Там же. С. 159.

² Там же. С. 160.

положительным законом, нет ничего ни справедливого, ни несправедливого, значит утверждать, что до того, как был начертан круг, его радиусы не были равны между собою»¹.

Воззрения философов XVIII - XIX веков относительно права во многом схожи. Так Бенедикт Спиноза, подвергавший критике всё и вся, в «Богословско - политическом трактате» высказывал сомнения в разумности государственных постановлений, ограничивающих свободу подданных государства, которые договором своим это государство и создали. Философ писал: «...обладатели верховной власти суть защитники и толкователи не только права гражданского, но и церковного... только они наилучшим образом могут удерживать это право и сохранять государство, не подвергаясь опасности, если только каждому дозволяется думать то, что он хочет, и говорить то, что он думает».² Понимая несовершенство законов и возможности вследствие этого их нарушений, Спиноза писал: «Так как истинная цель законов обыкновенно ясна только для немногих и большинство людей почти не способно понять ее и живет, менее всего согласуясь с разумом, то поэтому законодатели, чтобы одинаково сдерживать всех, мудро поставили другую цель, весьма отличную от той, которая необходимо следует из природы законов, именно: они пообещали поборникам законов то, что толпа больше всего любит, и, наоборот, пригрозили нарушителям их тем, чего она больше всего боится; этим они старались сдерживать толпу, точно лошадь уздой, насколько это возможно».³ И все же мыслитель понимал, несмотря на всю свою критику несовершенства законов, что «ни одно общество не может существовать без власти и силы, а следовательно, и без законов, умиряющих и сдерживающих страсти и необузданные порывы людей».⁴

¹ Там же. С. 167.

² Спиноза б. Избранные произведения. М., 1957. Т. 2. С. 291.

³ Там же. С. 207.

⁴ Там же. С. 302.

Так как, в философии права Т. Гоббса отсутствовали ссылки на опыт архаического естественного состояния, что дало возможность подвергнуть его теорию критике со стороны Д. Юма и Ж. - Ж. Руссо.

Один из ярких и оригинальных мыслителей во всей истории философских учений о праве, государстве, законе был Жан Жак Руссо.

Руссо указывал на то, что в основе общественного договора лежит, кроме идеи разума, чувство равенства и справедливости, а Юм исходил в вопросе о генезисе общества из концепции утилитаризма. Руссо в своем знаменитом трактате «Об общественном договоре» высказал мысль, которая стала лейтмотивом философии права Нового времени: «Слова раб и право противоречивы; они исключают одно другое»¹, имея в виду идеальное право, которое защищало бы и охраняло бы авторитетом общества каждую личность, давало бы возможность каждому человеку, объединенному в своей деятельности с другими людьми, повиноваться только самому себе и оставаться свободным, каким он и был в естественном состоянии.

Последствия общественного договора, по Руссо, таковы: «Немедленно вместо отдельных лиц, вступающих в договорные отношения, этот акт ассоциации создает условное коллективное Целое, состоящее из стольких членов, сколько голосов насчитывает: общее собрание. Это Целое получает в результате такого акта свое единство, свое общее я, свою жизнь и волю. Это лицо юридическое, образующееся, следовательно, в результате объединения всех других, некогда именовалось Гражданскою общиной, ныне же именуется Республикою, или Политическим организмом: его члены называют этот Политический организм Государством, когда он пассивен, Сувереном, когда он активен, Державою - при сопоставлении его с ему подобным. Что до членов ассоциации, то они в совокупности получают имя народа, а в отдельности называются гражданами как

¹ Руссо Ж.-Ж. Об общественном договоре, или принципы политического права // Трактаты. М., 1969. С. 160.

участвующие в верховной власти и подданными как подчиняющиеся законам Государства».¹

Существующее реальное право мыслитель считал оковами, охраняющими неравенство между людьми, и пытался найти практические средства для уничтожения неравенства между людьми. Руссо писал: «Пока народ, принужденный повиноваться, повинует, он поступает хорошо; но как только, имея возможность сбросить с себя ярмо, народ сбрасывает его, он поступает еще лучше: так как народ, возвращая себе свободу по тому же праву, по какому она была у него отнята, был вправе вернуть себе ее - или же не было никакого основания отнимать ее у него». И далее: «Но общественный строй есть священное право, служащее основанием для всех других прав. Однако право это не дано природой; оно, следовательно, основано на соглашениях. Вопрос только в том, каковы эти соглашения».²

Отстаивая господство в государстве общей воли, Руссо резко критикует всевозможные частичные ассоциации, партии, группы и объединения, которые вступают в неизбежную конкуренцию с сувереном. Их воля становится общей по отношению к своим членам и частной по отношению к государству. Это искажает процесс формирования подлинной общей воли граждан, поскольку оказывается, что голосующих не столько, сколько людей, а лишь столько, сколько организаций. «Наконец, когда одна из этих ассоциаций настолько велика, что берет верх над всеми остальными, получится уже не сумма незначительных расхождений, но одно-единственное расхождение. Тогда нет уже больше общей воли, и мнение, которое берет верх, есть уже не что иное, как мнение частное»³.

Д. Юм же к числу «опасных новшеств» относит и буржуазную республику и - тем более - проекты установления социалистических отношений. «Все проекты политического устройства, которые предполагают крупные преобразования в образе жизни (manners)

¹ Там же. С. 161.

² Там же. С. 174-175.

³ Там же. С. 160.

человеческого рода, явно нереальны (plainly imaginary). Таковы «Государство» Платона и «Утопия» сэра Томаса Мора».¹ Юм обрушивается на уравнилельные проекты левеллеров и идеи аграрного коммунизма диггеров, заявляя, что в действительности они в своей основе невыполнимы; а если бы они не были таковы, то они были бы крайне пагубны (pernicious) для человеческого общества, так как затормозили бы его развитие, остановив его на уровне всеобщей нищеты.

Юм в «Трактате о человеческой природе» писал: «...мы никогда не поддерживаем такой нелепости, как [принцип] пассивной покорности, но допускаем сопротивление в наиболее явных случаях тирании и угнетения...». А далее следует в высшей степени примечательная оговорка: «Но хотя этот общий принцип утверждён здравым смыслом и практикой всех времен, для права и даже для философии, конечно, невозможно установить какие-либо специальные правила, по которым мы могли бы знать, когда сопротивление законно...».²

Теоретические воззрения Юма на общество концентрируются в плоскости проблемы происхождения общества и политической власти. Он иронически относится к феодально - аристократическим теориям происхождения этих институтов «от бога», с которыми был согласен буржуазный теолог Д. Беркли. Скептически отнесся Д. Юм к договорной теории Т. Гоббса и Д. Локка, а в особенности - Ж. - Ж. Руссо, поскольку из варианта этой теории у последнего вытекало право народа на революцию.

В философии права идея разума как гаранта права нашла выражение в концепции социальной антропологии у А. Миджевского, Т. Гоббса, Дж. Локка, Д. Юма, французских энциклопедистов - Ж. - Ж. Руссо и Ш. Монтескье. Суть этой социальной антропологии состояла в том, что разум, как врожденная способность человека, выступает представителем его чувственности, в основе которого лежит инстинкт самосохранения. Договорная теория происхождения общества и государства из

¹ Юм Д. Трактат о человеческой природе. Мн., 1998. С. 304.

² Там же. С. 57.

естественного состояния Гоббса стала парадигмой буржуазного социального конструктивизма, где разум выступил господствующим началом организации общества. Придание этой модели архаического истока, заменяющего идею творения в области социальной действительности, сразу же вызвало критику со стороны богословских кругов.

2.1.2 Формирование классической философии права в немецкой философии

Родоначальник классической немецкой философии и основоположник одного из крупнейших направлений в современной теории права - профессор Кенигсбергского университета И. Кант. Учение Канта сложилось в начале 70-х гг. XVIII века в ходе предпринятого им критического пересмотра предшествующей философии. Свои социально-политические взгляды он первоначально изложил в цикле небольших статей, куда вошли работы «Идея всеобщей истории во всемирно-гражданском плане» и «К вечному миру».

Воззрения И. Канта на право вытекают из его нравственной философии, основное положение которой, как известно, гласит: человека нельзя рассматривать как средство для достижения какой бы то ни было цели; он сам есть эта цель. Положение это было направлено против старых политических и нравственных идей и традиций, согласно которым человек может и должен быть принесен в жертву другому человеку или обществу.

Причины отрицания права и нарушения законов философ видел как в человеческом естестве (как известно, он считал, что человек по природе зол), так и в пороках и несовершенстве государственной власти. Кант считает закон подлинно моральным лишь тогда, когда его выполнение противоречит естественным склонностям человека. Если человек следует

простому чувственному влечению, то как бы хорошо, в интересах всего общества, он ни поступал, его поведение, по терминологии Канта, лишь легально, но не морально. Моральным оно становится только там, где формальный, бессодержательный «моральный закон» осуществляется в противовес естественной склонности. Философ писал: «... человек есть животное, которое, живя среди других членов своего рода, нуждается в господине. Дело в том, что он обязательно злоупотребляет своей свободой в отношении своих ближних, и хотя он как разумное существо желает иметь закон, который определил бы границы свободы для всех, но его корыстолюбивая животная склонность побуждает его, где это ему нужно, делать для самого себя исключение. Следовательно, он нуждается в господине, который сломил бы его собственную волю, при которой каждый может пользоваться свободой».¹ В роли такого господина и выступают законы, созданные государственной властью.

Антропологическая направленность философии И. Канта явственно прослеживается в следующих знаменитых словах: «Все интересы моего разума (и спекулятивные, и практические) объединяются в следующих трех вопросах:

1. «Что я могу знать?
2. Что я должен делать?
3. На что я могу надеяться?»²

Кант полагал, что философские знания должны быть применены к жизни, а «самый главный предмет в мире, к которому эти познания могут быть применены, - это человек, что он для себя своя последняя цель». В конечном счете, Кант полагал, что названные три вопроса можно отнести к четвертому обобщающему: «Что такое человек?»

Ответ на первый вопрос содержится в «Критике чистого разума» (1781), ответ на второй - в «Критике практического разума» (1788).

¹ Кант И. Соч. М., 1964. Т. 2. С. 206.

² Там же. С. 206

Связующим звеном между «Критиками...» выступает «Критика способности суждения» (1790).

Ответ на третий вопрос призвана дать «Религия в пределах только разума» (1793), ответ на четвертый, обобщающий вопрос можно найти в «Антропологии» (1798). Систематически разработанная философия Канта в вертикальном разрезе имеет две ипостаси: теоретическую (учение о познании) и практическую (учение о человеческом поведении).

В критической философии кроется догадка о надындивидуальной природе субъекта теоретической и практической деятельности. Это очевидно выступает в учении о познании - исходном пункте критической философии. Понимая односторонность сенсуализма и рационализма, Кант создает гносеологическую концепцию, в которой центр тяжести перенесен на анализ условий достижения адекватного, всеобщего и необходимого знания, которое, в свою очередь, должно быть условием достижения свободы. Эта направленность философии фиксируется самим мыслителем термином «трансцендентальный», что значит - выступающий в качестве всякого опыта. Соответственно, термин «трансцендентный» означает - выходящий за пределы всякого опыта.

Вопросы государственно - правовых отношений *И. Кант* рассматривает в таких работах, как «Метафизические начала учения о праве» и «Метафизические начала учения о добродетели». Поскольку работы эти были написаны в последнее десятилетие его жизни, Кант рассматривал их на основе уже созданного им философского учения, в частности, на основе философии практического разума, *категорического императива* и различения между моральностью и легальностью. Именно это последнее послужило основой для построения всей кантовской теории права.

Суть категорического императива такова: каждый человек обладает совершенным достоинством и абсолютной ценностью. Человек не является и не может быть средством для другого человека и даже для всего челове-

ства в осуществлении каких бы то ни было целей и планов, даже самых благородных. Он может быть только целью. Субъект нравственного сознания, коренным образом отличный от остальной природы, человек в своем поведении должен руководствоваться велениями нравственного закона. Закон этот априорен и безусловен. Категорическим императивом Кант его называет, чтобы подчеркнуть его абстрактно - обязательный характер: «Поступай так, чтобы максима твоей воли могла быть максимой всех других людей»; «Поступай так, чтобы максима твоего поведения могла быть вместе с тем и принципом всеобщего законодательства».¹

Кант понимал, насколько важна и сложна проблема правопонимания и как важно сформулировать ее четко и ясно.

Вопрос о том, - писал Кант, - что такое право, представляет для юриста такие же трудности, какие для логики представляет вопрос, что такое истина. Конечно, он может ответить, что согласуется с правом, т. е. с тем, что предписывают или предписывали законы данного места и в данное время. Но когда ставится вопрос, справедливо ли то, что предписывают законы, когда от него требуется общий критерий, по которому можно было бы распознать справедливое и несправедливое, - с этим он никогда не справится, если только он не оставит на время в стороне эти эмпирические начала и не поищет источника суждений в одном лишь разуме.

Проблему Кант понимал следующим образом: человек свободен, он обладает свободой воли. Но Кант допускал, что, несмотря на наличие в сознании каждого разумного индивида нравственного закона, человек может поступать и вопреки этому закону. Может сложиться такая ситуация, что произвол одного лица может натолкнуться на произвол другого, что уничтожит взаимно свободу обоих. Для этого и необходимо, чтобы свобода каждого была поставлена в обществе в определенные границы. Эту задачу, по мнению Канта, и выполняет право, которому он дал следующее определение: «Право - это совокупность условий, при которых произвол

¹ Кант И. Соч. Т. 4. Ч. 2. С. 270.

одного... совместим с произволом другого с точки зрения всеобщего закона свободы».¹

Для осуществления требований всеобщего правового закона необходимо, чтобы существовали какие - то реальные гарантии его действительного осуществления. Для этого необходимо, чтобы право обладало принудительной силой, чтобы оно могло заставить исполнять свои требования, препятствовать их нарушению и восстанавливать нарушенное. Без обладания принудительной силой право бессильно, а категорический императив не имеет безусловного значения, и правонарушениям в таком случае открыт широкий простор. Поэтому Кант и подчеркивает, что всякое право есть принудительное право. Носителем этой принудительной силы является государство, существование которого, по Канту, и вытекает из требований категорического императива. «Государство, - пишет Кант, - это объединение множества людей, подчиненных правовым законам».²

Призвание права Кант видел в том, чтобы надежно гарантировать социальное пространство для морали, в котором она могла бы проявлять себя нормально и в котором свобода индивида могла бы реализоваться беспрепятственно.

Очень важно подчеркнуть, что Кант не выводит юридические нормы из моральных: он категорически против превращения области моральной саморегуляции поведения личности в объект прямого государственного воздействия. Если такое произойдет, считал Кант, мерам государства в отношении подданных уже нельзя будет придать правового характера. Такое возможно только, если государственные юридические правила будут исключительно внешними «легальными» нормативами поведения, не разрушающими моральную автономию личности.

¹ Там же. С. 139-140.

² Там же. С. 233.

Кант понимал, что власть предержавшие рассматривают право как нечто эфемерное и отнюдь не обязательное: «Каждый облеченный властью всегда будет злоупотреблять своей свободой, когда над ним нет никого, кто распоряжался бы им в соответствии с законами. Верховный глава *сам* должен быть справедливым и в то же время *человеком*. Вот почему эта задача самая трудная из всех; более того, полностью решить ее невозможно; из столь кривой тесины, как та, из которой сделан человек, нельзя сделать ничего прямого».¹ Немецкий писатель и философ Ф. Г. Якоби критиковал категорический императив И. Канта, противопоставляя ему нравственную автономию личности, возвышающейся над ригоризмом моральных заповедей. Именно Якоби ввел сам термин «нигилизм». Якоби критиковал и учения Фихте, Шеллинга, Гегеля, усматривая в развитии послекантовского идеализма тенденции к пантеизму и нигилизму. Отметим, что иррационалистическая философия Якоби предвосхитила многие мотивы философии жизни и экзистенциализма.

Среди немецких философов, занимавшихся вопросами права, безусловно, центральное место занимает Г. В. Ф. Гегель с его «Философией права». Свою концепцию философии права Гегель разрабатывает и трактует именно как философскую науку о праве, отличную от юриспруденции, которая, занимаясь позитивным правом (законодательством), имеет дело, по его характеристике, лишь с противоречиями. Великий философ считал, что задача философии права состоит в постижении мыслей, лежащих в основании права, а подлинная мысль о праве есть его понятие, диалектика которого и раскрывается философом. «Право, по Гегелю, состоит в том, что наличное бытие вообще есть наличное бытие свободной воли. Диалектика этой воли совпадает с философским конструированием системы права как царства реализованной свободы».²

¹ Кант И. Соч. Т. 4. Ч. 2. С. 237.

² Горохов П. А. Правовой нигилизм. С. 21.

Правовые взгляды Гегеля нашли свое выражение в его работе «Философия права», одной из наиболее знаменитых работ во всей истории правовой мысли. Это синтез философских и политико - правовых исследований Гегеля на протяжении нескольких десятилетий.

«Философская наука о праве, - писал Гегель, - имеет своим предметом идею права - понятие права и его осуществление», а «право состоит в том, что наличное бытие вообще есть наличное бытие свободной воли. Тем самым право есть положенная вообще свобода как идея».¹ Характеризуя природу и понятие права, Гегель фактически излагает свою *философию свободы* и понимание важнейших проблем, входящих в правовое поле или к нему примыкающих: это, прежде всего, проблемы права и закона, свободы и справедливости, добра и зла, морали и нравственности, семьи, собственности, гражданского общества. Все эти вопросы рассматриваются Гегелем в соотнесении с политическим миром, с политической организацией общества, с государством.

Уже во «Введении» к своей работе Гегель подчеркивает связь между философией и правом, отмечая, что «наука о праве есть часть философии». И далее Гегель поясняет, в чем связь философии и права. Философия имеет дело с идеями. Позитивное право также развивается в направлении идеи, и правовое состояние общества тем выше, считает Гегель, чем больше оно удовлетворяет высшим требованиям разума.

Мудрость законодателей Гегель видит в том, что им удалось сделать, исходя из обстоятельств и условий времени. И это должно быть, по мнению Гегеля, оценено историей, а «признание истории будет тем более глубоко, чем более одно будет поддержано с философской точки зрения».² Почвой права Гегель считает «духовное», а исходной точкой «волю». Субстанцией воли является свобода, а потому и «система права есть царство осуществленной свободы».

¹ Гегель. Философия права. М., 1990. С. 75.

² Там же. С. 85.

Говоря о праве, Гегель имеет в виду не только гражданское право, но также моральность, нравственность и всемирную историю. И давая классификацию права, Гегель, прежде всего, выделяет сферу формального и абстрактного права, в которую входит собственность в ее опосредованной форме в виде договора, «и право в его нарушении, как преступление и наказание». Далее Гегель излагает принципы формирования общества и государства в их связи с правом. Формальное и абстрактное право он называет «голой непосредственностью наличного бытия», которая «не соответствует свободе» и «отрицание» которой порождает сферу моральности. То есть Гегель, как и Кант, разделяет поле морали и поле права и считает, во - первых, что в процессе развития право как несвобода предшествует морали, наличие которой есть свидетельство того, что дух в своем развитии достиг определенной свободы, свободы «в самом себе, в субъективном». В этой субъективной сфере формируются цели и намерения индивида, но «добро, которое, по словам Гегеля, есть здесь всеобщая цель, не должно оставаться только в моих помыслах, оно должно реализоваться», поскольку субъективная воля требует, чтобы ее цель осуществилась в определенном наличном бытии, чтобы «добро совершилось во внешнем существовании». При этой реализации моральность, по Гегелю, переходит в нравственность, и ее первой реальной формой будет семья, на первых порах своего существования составляющая «единство».

Все переходы у Гегеля - от абстрактного права к моральности и затем к нравственности и далее осуществляются по законам диалектического движения. Так, следующей после нравственности ступенью будет утрата «нравственности в собственном смысле слова и субстанциального единства: семья распадается, и ее члены относятся друг к другу как самостоятельные лица, объединенные лишь узами потребности друг в друге».¹ Эту стадию в процессе диалектического движения от семьи к государству Гегель обозначает как «гражданское общество». Гегель разделяет общество и

¹ Там же. С. 98.

государство и критикует теорию естественного права за то, что оно их смешивает. Он показывает, что социальная жизнь гражданского общества существенно отличается от публичной жизни государства. Гражданское общество - это множество частных лиц, групп, корпораций, сословий, институтов, взаимоотношения которых регулируются гражданским правом. Если семья, по Гегелю, есть некое целое, члены которого не являются индивидами, конкурирующими между собой, члены гражданского общества зачастую находятся в серьезных конфликтах между собой. В гражданском обществе одни частные интересы сталкиваются с другими.

При этом развитие одних элементов гражданского общества зачастую приводит к подавлению других его элементов. И для того чтобы преодолеть подобные явления, необходимо объединить самостоятельность индивидуальностей, как пишет Гегель, и всеобщую субстанциальность. Это происходит на следующей ступени развития - на ступени государства. Право государства Гегель считает выше других ступеней, поскольку это «свобода в ее конкретном образе, подчиненная лишь высшей абсолютной истине мирового духа».

Государство у Гегеля в отношении частного права, семьи и гражданского общества выступает и как внешняя необходимость, и как имманентная цель. Государство, по Гегелю, есть внутреннее присущая свободе цель, цель ее развития. На многих страницах своей работы Гегель описывает различные аспекты процесса этого развития.

Абсолютную цель разума Гегель видит в том, чтобы *свобода действительно в мире была*. Государство и есть осуществление этой свободы, поскольку оно есть «нравственное целое» «в себе и для себя». У Гегеля вся действительность есть движение и развитие духа, подобно тому, как материализм видит действительность как существование различных форм развивающейся материи. В государстве дух у Гегеля реализуется сознательно, тогда как в природе он существует еще в виде «дремлющего

духа». Гегель пишет, что «государство - это шествие Бога в мире»¹, поскольку Бог есть абсолютный разум, осуществляющий себя как воля.

Единичное индивидуальное сознание, по Гегелю, не является еще полной свободой. В понимании свободы, считает Гегель, надо исходить из сущности, ибо сущность «реализуется в качестве самостоятельной силы, в которой отдельные индивиды не более чем моменты». В каждом государстве Гегель видит существенные моменты своего существования. И каким бы ни было государство, какие недостатки ему не были бы присущи, все равно в нем в той или иной степени воспроизводится идея божественности. Но эту божественность, этот «внутренний организм самого государства» можно не заметить, считает Гегель, потому что «легче выявлять недостатки, чем постигать позитивное», потому что «государство - не произведение искусства, оно находится в мире», а находиться в мире - значит быть незастрахованным от произвола, и Гегель это понимает, когда пишет, что государство находится «в сфере произвола, случайности и заблуждения». В государстве живут и действуют люди, и их «дурное поведение может внести искажения в множество его сторон»². Но при этом Гегель считает, что «самый безобразный человек» - это человек живой, и именно факт жизни, несмотря на все недостатки «представляет собой интерес».

Значимость государства Гегель видит в том, что оно соединяет вместе элементы гражданского общества, и тем самым ведет нравственность к единству более высокого порядка. Удерживая гражданское общество в подчиненном положении, государство может обеспечить его свободу. Государство представляет общество в его единстве. В философии права Гегеля очень отчетливо проявились его рационализм и идеалистический монизм.

Гегель различает право и закон, но стремится в своей конструкции исключить их противопоставление. Философ признает, что содержание

¹ Там же. С. 129.

² Там же. С. 228.

права может быть искажено в процессе законодательства, поэтому не все, данное в форме закона, есть право. В гегелевском учении тремя главными формообразованиями свободной воли и, соответственно, тремя основными уровнями развития понятия права являются: абстрактное право, мораль и нравственность. Вопросы нарушения законов, отторжения права рассматриваются философом в его суждениях о неправде, входящих в учение об абстрактном праве. Преступление, по Гегелю, является сознательным нарушением права как права, и наказание, поэтому является не только средством восстановления нарушенного права, но и правом самого преступника, заложенным уже в его деянии - поступке свободной личности. Снятие преступления через наказание приводит, по гегелевской схеме конкретизации права, к морали. Философ писал: «Подлинное неправое представляет собой преступление, в котором не уважается ни право в себе, ни право, каким оно мне кажется, в котором, следовательно, нарушены обе стороны, объективная и субъективная».¹

¹ Там же. С. 62.

2.2 Вопросы для самоконтроля

1. Учение о естественном праве и договорная концепция государства Гуго Гроция. Теория позитивного права Ф. Бэкона.
2. Философские основания права и государства Г. Гоббса (механицизм, детерминизм, деизм, отделение науки от теологии). Три закона естественного права.
3. Разработка Б. Спинозой учения о субстанции. Философско-логические основания учения о необходимости, случайности и свободе.
4. Возникновение систематического правосознания. Дж. Локк - выразитель правовых представлений буржуазного правосознания.
5. Философский скептицизм Б. Юма и П. Бейля как способ борьбы с религией и материализмом.
6. Теория Ш. Монтескье - систематизация политико-правовых знаний.
7. Учение Ж. - Ж. Руссо о социальном неравенстве и его причинах. Взаимосвязь общественного интереса и гражданского долга как реализация идеи свободы и равенства
8. И. Кант о логических основаниях исследования права и государства: а) противопоставление теоретического и практического разума; б) максима категорического императива как самоопределение свободной воли; в) диалектика сущего и должного, необходимости и свободы.
9. Философия права Г. И. Ф. Гегеля как систематизация философско-логических оснований права.
10. Предпосылки марксистской доктрины философии права.
11. Взгляды К. Маркса и Ф. Энгельса на государство и право.

3 Модуль третий

3.1 Темы и содержание лекций

3.1.1 Возникновение и особенности философии права в России

Русская философия права - это яркая и самобытная страница в развитии философско-правовой мысли, которая через призму российской правовой и общекультурной ментальности по - своему раскрыла важнейшие вопросы философии права: соотношение права и морали, закона и свободы духа, произвола воли и организованности соборного сознания.

В русской философии права особое место занимает П. И. Новгородцев, который явился родоначальником целого направления, его учениками были такие видные философы - юристы, как И. А. Ильин, Б. П. Вышеславцев, Н. Н. Алексеев. Невозможность достижения совершенного общественного строя в условиях земного существования получила обстоятельное доказательство в работах Новгородцева. Он обосновывал свое объяснение анализом отношений между личностью и обществом. Новгородцев интересуется не родовым понятием о человеке, а конкретными и отдельными личностями. Философ писал: «Гармония между личностью и обществом возможна только в умопостигаемой сфере свободы, где абсолютная, всеохватывающая солидарность сочетается с бесконечными индивидуальными различиями. В условиях исторической жизни нет такой гармонии, и ее не может быть».¹ Ученого по праву можно считать создателем критической модели в философии права, которая обычно именуется как «кризис западного правосознания». Сущность этой формулы заключается в том, что конструкция буржуазных прав и свобод, идея

¹ Новгородцев П. И. Об общественном идеале // Власть и право: Из истории русской правовой мысли. Л., 1990. С. 213.

правового государства к концу XIX века обнаружили, с точки зрения П. И. Новгородцева, свою идеологическую несостоятельность, поскольку оказались неспособными противостоять критическому социальному движению, всеобъемлющему нигилизму и марксизму.

В связи с этим П. И. Новгородцев предложил в качестве общественного идеала, способного позитивно разрешить проблему реформирования общества, идеал свободной нравственной личности, моральное кредо которой заключалось в идее категорического императива И. Канта. Позднее, в эмиграции, Новгородцев полагал, что именно в российской нравственности содержится та духовная основа, которая позволит избежать нигилизма и кризиса правосознания, произошедшего на Западе. Такую духовную основу он нашел в идеях Ф. М. Достоевского - в идее свободного единства русских людей в христианском законе, внутреннего их обновления через религию, ответственности за общую для всех судьбу, создающую солидарное нравственное бытие народа.

Важным для философии права является противопоставление закона и благодати как конструктивно - образующих общественных и религиозных начал, предпринятое Б. П. Вышеславцевым, учеником П. И. Новгородцева. В работе «Этика преображенного Эроса. Проблема Закона и Благодати» он понимал закон как ограниченное в своих возможностях публично-религиозное или общественное установление, которое не дает действительно истинного руководства жизнью. Закон выступает в своих публичных, внешних воплощениях как мертвящее начало, неспособное создать действительную, истинную нравственность, что порождает неверие в право и презрение к нему со стороны народа. Хуже всего то, полагал философ, что императивный характер закона и сознательного насилия над волей порождает дух сопротивления, поднимающийся из глубин подсознательных инстинктов и стремлений, в соответствии с законом обращенного усилия. В этом отличие закона от благодати, которая представляет собой «сосуд» индивидуального человеческого духа в его

истине. Через благодать происходит преобразование человека, то есть осуществляется то живое движение к действительной нравственности, на которое не способен внешний религиозный и юридический закон.

Особенностью гносеологии другого ученика П. И. Новгородцева - И. А. Ильина - является принцип живого деятельного познания, в результате которого возникает духовная очевидность предмета, человек начинает жить этим предметом, а сам этот предмет жизненно одухотворяется и становится духовной предметностью, которая обретает как бы самостоятельную социально значимую жизнь.

Основа такой духовной очевидности находится в религиозном отношении к миру, ее динамическим средоточием является духовный инстинкт, влечение, воплощающееся в общественной жизни через любовь и полноту сердечного чувства. Такое отношение к миру в корне отличается от рационализованного преобразования действительности, которое характерно для западного мышления.

И. А. Ильин в своей философии права дает понятие правосознания, сущность которого заключается в том, что оно представляет собой форму духовности общественной жизни и необходимую принадлежность общества как такового. В этом качестве оно естественным образом присуще ему и вечно сопутствует жизни наряду с положительным правом, облеченным в публичные формы юридического закона и социальных институтов. Правосознание есть критически направленная сила человеческого духа, внутренне содержащая истину общественного бытия.

И. А. Ильин характеризует позитивное право как исторически необходимую форму естественного правосознания, объем воплощения которого в социальной действительности может быть различным. «Работа» человеческого духа заключается в том, чтобы этот объем естественного правосознания возрастал, внедряясь в «ткань» позитивного права, государства и его институты через правотворчество. Правотворчество создает образ и тело общественной жизни, которые находят свое духовно-

предметное воплощение в семье, родине, отечестве, общине и народе в целом. Через эти типы духовной предметности государство становится формой родины, отечество составляет ядро и содержание политики, право облекается в своем деятельном проявлении в естественную правоту.

По Ильину, избежать отрицания права можно именно с помощью воцарения естественной правоты, которая представляет собой тип правомерного поведения людей. В основе его лежит правда жизни, проявляющая себя частичным образом в каждом конкретном поступке. С его точки зрения, на этой почве возможно примирение «Царства Божьего» с государством, поскольку здесь находятся правильные принципы правового и политического начал в общественной жизни. В этом, по мнению философа, и состоит задача философии права. Живое деятельное проникновение в актуальную проблему правотворческого процесса происходит через систематическую интуицию, с помощью которой обретается живое осмысление той или иной человеческой ситуации.

Философская мысль Нового времени пребывала в условиях непреодолимого разделения концепции знания в научной теории естествознания и знания в общественной жизни. Стремление преодолеть эту раздвоенность стало потребностью и проблемой в середине XIX века. Эта ситуация в разобщенности знания была отчетливо осознана в русской философии, сначала И. В. Киреевским, А. С. Хомяковым, а затем В. С. Соловьевым.

Идея всеединства составляет принцип гносеологии, онтологии и этики в философии В. С. Соловьева. Отметим, что модель всеединства впервые концептуально была оформлена в неоплатонизме и в античном философствовании в целом. При этом неоплатонизм признается нами за итог метафизического знания, которое имплицитно содержит в себе результаты развития всей предшествующей античной философии, в особенности, философии Платона, Аристотеля, стоиков. В связи с этим нам кажется, слишком гиперболизированным и не совсем верным утверждение

некоторых отечественных авторов западнического направления об отсутствии в русской духовности элементов античной мысли. Философия неоплатонизма, являя собой цельный и гармоничный в своем внутреннем составе тип метафизики, была воспринята христианством, и в особенности отцами восточной церкви и православием в целом.

Считая общеизвестными философские взгляды В. С. Соловьева на бытие, сущее и Абсолют, отметим, что социальный мир представляет у него становящееся всеединство, динамика которого обеспечивается посредством души через ум и творческое преображение сущего, в котором участвуют вера и воображение.

В этике В. С. Соловьев отстаивает идею человека как, безусловно, сущего субъекта бытия, находящегося в процессе богочеловеческого становления. Динамическим началом этого процесса становления являются положительные в социальном и религиозном смыслах чувственные побуждения человека (стыд, жалость - сострадание, благочестие), где происходит преодоление тяжести природного инстинкта самосохранения.

Добро в мире реально возможно и оправдано через полноту благочестия, которая достигается посредством познания Бога, любви к Богу и к ближнему.

Соловьев считал, что общество - не что иное, как «дополненная или расширенная личность, а личность - сжатое или сосредоточенное общество».¹ Поэтому каждая ступень нравственного сознания неизбежно тяготеет к своему личному и общественному осуществлению. Следовательно, общество в идеале может стать полным и всеобъемлющим осуществлением нравственности. Государство, если его рассматривать с позиции нравственного значения, есть совокупно организованная жалость.

Философия права у В. С. Соловьева является частью этики всеединства, право рассматривается им как низший предел и определенный минимум нравственности, обязательный для всех. «Право, - писал философ,

¹ Соловьев С. С. Оправдание добра. М., 1996. С. 329.

- есть принудительное требование реализации определенного минимума добра, или такого порядка, который не допускает известных крайних проявлений зла».¹ Примечательно то, что, не останавливаясь на внешнем разграничении права как внешней обязанности и нравственности как совести, он указывает на то, что сущность права заключается в принудительном обеспечении равновесия между личной свободой и общим благом. В идее общего блага заключено у него и представление об историческом пути русского народа. В. С. Соловьев формулирует концепцию русской идеи, которая заключена в соединении в едином духовном теософском христианском облике публичной власти, авторитета и знаний церкви с общественной свободой. Тогда презрение к праву и нарушения законов будут, как считал философ, невозможны.

В философии В. С. Соловьева, таким образом, дается парадигма духовно - динамических, социально - конструктивных начал построения российского общества, где, по его мысли, в цельном виде присутствует движение действительной истины общественной жизни.

Идеи В. С. Соловьева получили дальнейшее развитие у С. Н. Трубецкого, С. Н. Булгакова, С. Л. Франка.

Князь Сергей Трубецкой создал оригинальную модель познания. Отличительной особенностью его концепции, созданной им совместно с братом Евгением, является подчеркивание космологически - социального генезиса знания, что обнаруживает его родство с натурфилософией Шеллинга. Общественное знание, по его мнению, обретается через соборность сознания, которое, создавая его, одновременно хранит и обновляет его. Таким образом, достигается истина, как органическое, деятельное живое знание. Отметим, что философия С. Н. Трубецкого носит более светский характер, нежели гносеология всеединства В. С. Соловьева.

С. Н. Булгаков продолжил философию всеединства и учение о Софии. Он придал ему конкретный социально - космологический смысл,

¹ Там же. С.331.

признав за Софией культуросозидающее значение. Это культуросозидание осуществляется в общественной жизни через богочеловеческий процесс, в который вовлекаются все сферы земной жизни. Хозяйство является физическим телом человечества, его софийность заключена в росте технического прогресса и добывании материальных благ. Власть внутренне присуща обществу и человеку и представляет собой единство авторитета и лояльности, ее мистическая сторона заключается в разорванности мужского и женского начал человеческого бытия, первому более присуще насилие, второму - любовь и сострадание. Чувственно - душевные порывы есть проявление софийности, только через нее возможно преодоление звероподобности власти, которая в своей деятельности не останавливается ни перед каким нарушением закона - Божеского или человеческого. С ослаблением софийного процесса происходит все более изощренная в своей изобретательности технизация власти, выражающая стремление общества обеспечить эффективный способ борьбы с ее звероподобием и тварной сущностью. Подчеркнем здесь - то обстоятельство, что только через обретение мудрости, по С. Н. Булгакову, возможно преобразование жизни.

С. Л. Франк внес немалый вклад в развитие гносеологии всеединства и социальной философии всеединства. Отличительной особенностью его гносеологии является то, что определенное знание и истина у него соотносятся как часть и целое, только целостное полное знание может иметь статус истины или правды. Другой особенностью его теории познания является то, что концепция всеединства обосновывается с помощью той модели познания, которая сложилась в западноевропейской философии, с тем отличием, что он затем выходит за ее рамки в трансцендентное пространство исконного единства, где сознание обретает интуицию всеединства.

С помощью этой интуиции всякая познавательная ситуация движется по направлению к смысловой связи частичного, определенного

знания с истиной. Такое смыслообразование необходимым образом приводит к идее Абсолютно сущего, Непостижимого, Бога.

Система постигнутых определенностей в знании каждый раз приводит к трансцендированию за круг достигнутого через потребность смыслообразования, которое аффицируется посредством неизвестного x , всегда присутствующего в этой системе.

Это трансцендирование также носит универсальный характер и свойственно для познавательного процесса во всех сферах жизни - в науке, общественных отношениях, философии, искусстве, религии и т. д.

С. Л. Франк осуществляет новый подход к идее соборности, которая становится универсальным онтологическим, а не только гносеологическим, или догматически религиозным, началом. Соборность находит предметное выражение в государстве, общности людей - Я, Ты, Мы - через единство жизни и судьбы. В связи с этим хранителем соборного духа и истины жизни у него является общество в целом, оно же выступает в качестве «сосуда», в котором хранится и возрастает знание. Он считает философию права наукой, занимающейся познанием общественного идеала. С его точки зрения, право выражает истину жизни, правду.

Власть так же, как и право, изначально присуща человеку и по своей сущности предназначена к усвоению и осуществлению правды. В этом смысле право и нравственность служат одной и той же цели, поскольку в своей глубине имеют универсальную обязывающую силу правды.

С. Л. Франк раскрывает сущность общего установления закона. В нем, как в норме, содержится двойственность человека, который, с одной стороны, является носителем природного стихийного начала, а с другой стороны - свободно самоопределяющегося духа.

Свобода, как проявление духа, возможна в своем истинном реальном общественном оформлении через соборность, которая есть выражение любви, являющейся живой истиной, правдой человеческого бытия.

Под правовым нигилизмом философ понимал отрицание абсолютных (объективных) ценностей, отрицание принципиальных оценок, объективного различия между добром и злом. Преодоление этого возможно, по Франку, лишь через единство в общественной жизни, достигаемое путем публично провозглашенной свободы, но внутри её нет истинной солидарности в силу присущих ей противоречий стихии и порядка.

В целом, русская философия права есть следствие и развитие проблем, возникших в общем русле русской философии в целом. Эта философия права органически включила в себя практически весь строй понятий философии всеединства и представляла собой в XIX - начале XX века последовательное развитие общих идей русской философии.

Отметим, что религиозно - философский дискурс России XIX - начала XX века оказался во многом предвосхищением проблем, нашедших в последующем отражение в западноевропейской философской мысли - философской антропологии, фундаментальной онтологии и экзистенциализме. При этом можно довольно отчетливо проследить общую глубинную связь русской философии и указанных философских направлений.

3.1.2 Особенности западной современной философии права

Проблемы отрицания права и нигилистического к нему отношения поднимались в трудах философов XIX - XX веков, таких, как Ф. Ницше, С. Кьеркегор, О. Шпенглер. Ф. Ницше вопросы права и его отрицания интересовали на протяжении всего его творчества. Ницше критиковал современное ему общество и его законы и понимал под нигилизмом

осознание иллюзорности и несостоятельности традиционных идеалов этого общества, потерю всех ценностей, ведущую к упадку, вырождению человечества. «Интересно, что сам Ницше начинает историю европейского нигилизма с философии Сократа и Платона, в которой над дионисийским жизненно - стихийным началом возвысился рационалистический мир идей».¹ Философ относил к нигилистическому мировосприятию и две такие распространенные религии, как христианство и буддизм. Для Ницше часто синонимом нигилизма оказывалась христианская религия. Он писал: «Христианское - это смертельная вражда к господам земли, к «благородным» ... Христианское - это и ненависть к *духу*: к гордости, мужеству, свободе, духа; ненависть к *чувствам*, к чувственным радостям, к радостям вообще...».²

Ницше развивая аристократическую концепцию права, утверждает что, право это нечто вторичное, производное от воли к власти, ее рефлекс. С этих позиций он атакует различные версии исторически прогрессивной интерпретации естественноправовой доктрины, отвергает идеи свободы и равенства в человеческих отношениях, обосновывает правомерность привилегий, преимуществ и неравенства. Неравенство прав Ницше рассматривал как условие того, что права вообще существуют. Право есть преимущество. «Неправота, - утверждал он, - никогда не заключается в неравных правах, она заключается в притязании на «равные» права».³

Справедливость, по Ницше, состоит в том, что люди не равны, и правовая справедливость, в связи с этим, исходит из принципа неравенства правовых притязаний различных индивидов, в зависимости от того, относятся ли они к аристократическим верхам или представляют собой ординарные «нули» толпы, предназначение которой - в служении «вождям» и «пастырям» стада. Человек сам по себе не обладает ни правами, ни достоинствами, ни обязанностями.

¹ Горохов П. А. Правовой нигилизм. С. 22.

² Ницше Ф. Полн. собр. Соч. М., 1910-1912. Т. 9. С. 211.

³ Ницше Ф. Антихрист. С. 141.

Результатом войны и победы является право: «Победителю принадлежит побежденный с женой, детьми, всем имуществом. Сила дает первое право, и нет права, которое в своей основе не являлось бы присвоением, узурпацией, насилием».¹

Отвергая другие трактовки естественного права, Ницше вместе с тем стремится выдать именно свои представления о праве войны и победителя, аристократически - кастовом правопорядке за подлинное естественное право.

Так как, по своим истокам право есть право войны, то устоявшееся право, фиксирует результаты войны различных волей к власти и, следовательно, предполагает некое соглашение, некоторый договор борющихся сил. «Без договора, - писал Ницше, - нет права».² В этом смысле право характеризуется как признанная и засвидетельствованная власть. К договору о праве и его соблюдению ведут соображения разума, страха и осторожности. В соответствии с договорным правом наш долг, как утверждал Ницше, это права других на нас, а наши права - та доля нашей силы, которую другие не только признали, но и охраняют.

Для Ницше преступник, то есть тот, кто преступил закон или же моральные нормы, зачастую выступал сверхчеловеком, не принимавшим идеалы сгнившего общества. О таком человеке философ писал так: «То, что он осудил сам себя, было величайшим моментом жизни его: не дайте же возвысившемуся снова пасть! Нет иного избавления кроме скорой смерти, для того, кто так страдает от самого себя. Судьи, из сострадания должны вы убивать, а не из мести, и, убивая, заботиться о том, чтобы жизнь оправдала вас самих. Недостаточно только примириться с тем, кого казните вы. Да будет скорбь ваша любовью к Сверхчеловеку: так оправдаете вы продление собственной жизни!».³

¹ Ницше Ф. Полн. собр. Т. 1. С. 172.

² Ницше Ф. Полн. собр. Т. 3. С. 257.

³ Ницше Ф. Полн. собр. Т. 1. С. 106.

Серена Кьеркегор считал, что человек в современном мире не обретает, а теряет самого себя, он (человек) вынужден отречься от себя ради общего. И результат всей этой деятельности - отчаяние, необходимость изменения смысла жизни.

Мартин Хайдеггер, как один из родоначальников экзистенциализма специально не занимался трактовкой права, но разработанные им идеи стали отправной точкой ряда философско - правовых концепций. Философ показал, что в экзистенции человек выступает как подлинная личность, т. е. является самим собой. После так называемого «поворота» (Kehre) в своем творчестве Хайдеггер, как известно, сосредоточился на осмыслении бытия как истины (алетейи, непотаенности) и события. Путь к «истине бытия» пролегает через преодоление метафизики, берущей свое начало у Парменида и Платона и завершающейся у Ницше. Рассматривая право как экзистенциальное явление, Хайдеггер считал, что закон это что - то неподлинное и отчужденное от человека, что он противостоит его экзистенциальной сущности.

Альбер Камю рассматривал вопрос о том, как остаться человеком в мире отчуждения и абсурда. Для Камю абсурд - фундаментальный и единственно возможный тип взаимодействия между человеческой личностью и социальным целым. Сам по себе мир не имеет для философа ни смысла, ни истины. О нарушении права философ пишет: «Абсурд... не рекомендует совершать преступления, но выявляет бесполезность угрызений совести... Все моральные учения основываются на той идее, что действие оправдывается или перечеркивается своими последствиями. Для абсурдного ума эти следствия заслуживают лишь спокойного рассмотрения. Он готов к расплате. Иначе говоря, для него существует ответственность, но не существует вины».¹

Отметим, что идея экзистенциального правопонимания по - разному реализовывалась в различных философско - правовых концепциях. И если

¹ Камю А. Миф о Сизифе. Бунтующий человек. Минск., 2000. С. 345.

более подробно рассматривать экзистенциальную свободу, то мы понимаем, что она по своей сути является произволом. Свобода вне и без всеобщих требований права невозможна.

3.2 Вопросы для самоконтроля

1. Гегелевская традиция философии права: К.А. Неволин, Б.Н. Чичерин, П.И. Новгородцев. Юридический позитивизм Г.Ф. Шершеневича.
2. Идея универсализма Б.Н. Чичерина и нравственный идеализм П.И. Новгородцева в концепциях философии права.
3. Неокантианская традиция русской философии права.
4. Религиозно-нравственная трактовка права и государства В.С. Соловьёва.
5. Христианский персонализм в философии права Н.А. Бердяева. Критика тоталитаризма.
6. Философско-религиозная концепция государства и права И.А. Ильина.
7. «Философия жизни». Идея «сверхчеловека» Ницше как субъекта новой морали и мифологии.
8. Рациональные и иррациональные основания права и способы их осмысления. Жизненный мир и феноменологическое усмотрение сущностей Э. Гуссерля.
9. Экзистенциальное право и позитивное право. Смерть и ничто в понимании свободы личности М. Хайдеггер. Политика как воплощение свободы К. Ясперса. Философия свободы Ж. П. Сартра и А. Камю.

4 Модуль четвертый

4.1 Темы и содержание лекций

4.1.1 Понятие и сущность права

Различные определения права, представляющие собой разные направления конкретизации смысла принципа правового равенства, выражают единую (и единственную) сущность права. Причем каждое из этих определений предполагает и другие определения в общесмысловом контексте принципа правового равенства. Парадоксально, но факт - правоведы не ведают, что такое право. Данное утверждение не требует особых доказательств. Современная теория права состоит их множества концепций по - разному объясняющих его происхождение, сущность и социальное назначение. Кроме того, еще более многочисленны авторские интерпретации того или иного правопонимания. Попытки создать универсальное понятие права остаются по - прежнему безуспешными. До сих пор никому не удалось дать всеобъемлющее определение права, охватывающее все многообразие столь сложного социального феномена. Определения права столь многочисленны и разнообразны, что трудно поддаются строго научной классификации. С формально - логической точки зрения предметом определения могут быть: значение слова (термина) «право»; содержание и объем данного понятия; право как некая реальная или идеальная сущность. Теоретически в одном определении можно дать ответы на все вопросы: установить значение слова «право», раскрыть содержание этого понятия и охарактеризовать право как некую реальность. Практически же самая простая на первый взгляд задача определения значения слова (термина) «право» не может быть решена однозначно. Во-

первых, слово «право» нередко употребляется в неюридическом смысле как политико-социальная или моральная категория (право наций на самоопределение, моральное право). В таком контексте слово «право» употребляется независимо от того, соответствует ли оно каким либо юридическим нормам. Во - вторых, слово «право» в собственно юридическом смысле, особенно в философско - правовом, также имеет немало значений. Оно употребляется в таких словосочетаниях как «обычное право», «естественное право», «позитивное право», «мусульманское право», «объективное и субъективное право» и др.

Рассмотрим право как формальное равенство. Понятие «равенство» представляет собой определенную абстракцию, т. е. является результатом сознательного (мыслительного) абстрагирования от тех различий, которые присущи уравниваемым объектам. Уравнивание предполагает различие уравниваемых объектов и вместе с тем несущественность этих различий (т. е. возможность и необходимость абстрагироваться от таких различий) с точки зрения соответствующего основания (критерия) уравнивания.

Правовое равенство не столь абстрактно, как числовое равенство в математике. Основанием (и критерием) правового уравнивания различных людей является свобода индивида в общественных отношениях, признаваемая и утверждаемая в форме его правоспособности и правосубъектности. В этом и состоит специфика правового равенства и права вообще.

Правовое равенство в свободе как равная мера свободы означает и требование соразмерности, эквивалента в отношениях между свободными индивидами как субъектами права.

Правовое равенство - это равенство свободных и независимых друг от друга субъектов права по общему для всех масштабу, единой норме, равной мере. Там же, где люди делятся на свободных и несвободных, последние относятся не к субъектам, а к объектам права и на них принцип правового равенства не распространяется.

Правовое равенство - это равенство свободных и равенство в свободе, общий масштаб и равная мера свободы индивидов. Право говорит и действует языком и средствами такого равенства и благодаря этому выступает как всеобщая и необходимая форма бытия, выражения и осуществления свободы в совместной жизни людей. В этом смысле можно сказать, что право - математика свободы.

«Фактическое равенство» - это смешение понятий «фактическое» и «нефактическое» (формальное) и противоречие в самом понятии «равенства». Ведь «равенство» имеет смысл (как понятие, как регулятивный принцип, масштаб измерения, тип и форма отношений и т. д.) лишь в контексте различия «фактического» и «формального» и лишь как нечто «формальное», отделенное (абстрагированное) от «фактического» - подобно тому, как слова отделены от обозначаемых вещей, цифры и счет - от сосчитываемых предметов, весы - от взвешиваемой массы и т. д.

Именно благодаря своей формальности (абстрагированное от «фактического») равенство может стать и реально становится средством, способом, принципом регуляции «фактического», своеобразным формальным и формализованным «языком», «счетом», «весами», измерителем всей «внеформальной» (т.е. «фактической») действительности. Так обстоит дело и с формально - правовым равенством.

Право - это нормативная форма выражения свободы посредством принципа формального равенства людей в общественных отношениях.

Исходные фактические различия между людьми, рассмотренные (и регулированные) с точки зрения абстрактно - всеобщего правового принципа равенства (равной меры), предстают в итоге в виде неравенства в уже приобретенных правах (неравных по их структуре, содержанию и объему прав различных индивидов - субъектов права). Право как форма отношений по принципу равенства, конечно, не уничтожает (и не может уничтожить) исходных различий между разными индивидами, но лишь формализует и упорядочивает эти различия по единому основанию,

трансформирует неопределенные фактические различия в формально-определенные неравные права свободных, независимых друг от друга, равных личностей.

Признание различных индивидов формально равными - это признание их равной правоспособности, возможности приобрести те или иные права на соответствующие блага, конкретные объекты и т. д., но это не означает равенства уже приобретенных конкретных прав на индивидуально-конкретные вещи, блага и т. д. Формальное право - это лишь правоспособность, абстрактная свободная возможность приобрести - в согласии с общим масштабом и равной мерой правовой регуляции - свое, индивидуально-определенное право на данный объект. При формальном равенстве и равной правоспособности различных людей их реально приобретенные права неизбежно (в силу различий между самими людьми, их реальными возможностями, условиями и обстоятельствами их жизни и т. д.) будут неравными: жизненные различия, измеряемые и оцениваемые одинаковым масштабом и равной мерой права, дают в итоге различия в приобретенных, лично принадлежащих конкретному субъекту (в этом смысле - субъективных) правах.

Формы проявления равенства как специфического принципа правовой регуляции носят социально - исторический характер. Этим обусловлены особенности таких форм в различных социально - экономических формациях, на разных этапах исторического развития права, изменения объема и содержания, места и роли принципа правового равенства в общественной жизни.

Вместе с тем данный принцип - при всем историческом многообразии и различии его проявлений - имеет универсальное значение для всех исторических типов и форм права и выражает специфику и отличительную особенность правового способа регулирования общественных отношений свободных индивидов. Везде, где действует принцип формального равенства, там есть правовое начало и правовой способ регуляции: где

действует право, там есть данный принцип равенства. Где нет этого принципа равенства, там нет и права как такового. Формальное равенство свободных индивидов тем самым является наиболее абстрактным определением права, общим для всякого права и специфичным для права вообще.

4.1.2 Проблематика взаимоотношений личности, прав и свобод человека и государства в философии права

Специфика правовой формальности обусловлена тем, что право выступает как форма общественных отношений независимых субъектов, подчиненных в своем поведении, действиях и взаимоотношениях общей норме. Независимость этих субъектов друг от друга в рамках правовой формы их взаимоотношений и одновременно их одинаковая, равная подчиненность общей норме определяют смысл и существо правовой формы бытия и выражения свободы.

Правовая форма свободы, демонстрируя формальный характер равенства, всеобщности и свободы, предполагает и выражает внутреннее сущностное и смысловое единство правовой формальности, всеобщности, равенства и свободы. Дозволения и запреты права как раз и представляют собой нормативную структуру и оформленность свободы в общественном бытии людей, пределы достигнутой свободы, границы между свободой и несвободой на соответствующей ступени исторического развития.

Свобода индивидов и свобода их воли - понятия тождественные. Воля в праве - свободная воля, которая соответствует всем сущностным характеристикам права и тем самым отлична от произвольной воли и противостоит произволу. Волевой характер права обусловлен именно тем, что право - это форма свободы людей, т. е. свобода их воли. Свобода, при

всей кажущейся ее простоте, - предмет сложный и для понимания и тем более для практического воплощения в формах, нормах, институтах, процедурах и отношениях общественной жизни.

В своем движении от несвободы к свободе и от одной ступени свободы к более высокой ступени люди и народы не имеют ни прирожденного опыта свободы, ни ясного понимания предстоящей свободы.

Поскольку свобода всегда связана с борьбой за освобождение от прежнего гнета, она, прежде всего, ассоциируется у большинства с самим процессом высвобождения от прошлого, со свободой от чего - то (или свободой против чего - то). При таком негативном восприятии свободы кажется, будто освобождение от некоторого известного по прошлому опыту гнета - это освобождение на все будущее от всего негативного и достижение абсолютной свободы и счастья.

Отмечая различные значения, придаваемые слову «свобода», Монтескье в работе «О духе законов» писал: «Нет слова, которое получило бы столько разнообразных значений и производило бы столь различное впечатление на умы, как слово «свобода». Одни называют свободой легкую возможность низлагать того, кого наделили тиранической властью; другие - право избирать того, кому они должны повиноваться; третьи - право носить оружие и совершать насилие; четвертые - видят ее в привилегии состоять под управлением человека своей национальности или подчиняться своим собственным законам. Некий народ долгое время принимал свободу за обычай носить длинную бороду. Иные соединяют это название с известной формой правления, исключая все прочие».¹

Люди свободны в меру их равенства и равны в меру их свободы. Неправовая свобода, свобода без всеобщего масштаба и единой меры, словом, так называемая «свобода» без равенства - это идеология элитарных привилегий, а так называемое «равенство» без свободы - идеология рабов и

¹ Монтескье Ш. Избранные произведения. М. 1955. С. 288.

угнетенных масс (с требованиями иллюзорного «фактического равенства», подменой равенства уравниловкой и т. д.). Или свобода (в правовой форме), или произвол (в тех или иных проявлениях). Третьего здесь не дано: неправо (и несвобода) - всегда произвол.

Свобода и равенство неотделимы и взаимно предполагают друг друга. С одной стороны, исходной и определяющей фигурой свободы в ее человеческом измерении является свободный индивид - необходимая основа правоспособности и правосубъектности вообще; с другой стороны, эту свободу индивидов можно выразить лишь через всеобщий принцип и нормы равенства этих индивидов в определенной сфере и форме их взаимоотношений. Право не просто всеобщий масштаб и равная мера, а всеобщий масштаб и равная мера именно и прежде всего свободы индивидов.

Исторический прогресс свободы и права свидетельствует о том, что формирование и развитие свободной, независимой, правовой личности необходимым образом связаны с признанием человека субъектом отношений собственности, собственником средств производства. Собственность является не просто одной из форм и направлений выражения свободы и права человека, но она образует собой вообще цивилизованную почву для свободы и права. Где полностью отрицается право индивидуальной собственности на средства производства, там не только нет, но и в принципе невозможны свобода и право.

4.2 Вопросы для самоконтроля

1. Правовое государство и гражданское общество: история идей и современность.
2. Права и свободы человека и гражданина в современном обществе.
3. Проблема личности в философии права.
4. Право в системе социальных норм. Личность и нигилизм.
5. Многообразие определений и единство понятия права. Типологии правопонимания.
6. Сущность права:
 - а) право как формальное равенство;
 - б) право как свобода;
 - в) право как справедливость.
7. Бытие и существование права. Формы существования права.
8. Естественно-правовая и либертатно - юридическая аксиология.

5 Итоговые тесты по курсу «Философия права»

1. Античная философия права раннего периода характеризуется творчеством:
 - а) Гомера, Гесиода и «семи мудрецов»
 - б) Платона и Аристотеля
 - в) Эпиктета, М. Аврелия и Цицерона
2. Римские юристы сформулировали принципиально важное положение о делении права на...
 - а) публичное и частное
 - б) субъективное и объективное
 - в) рациональное и иррациональное
3. Этот античный мыслитель впервые сформулировал понятие «философия»:
 - а) Пифагор
 - б) Платон
 - в) Сократ
 - г) Аристотель
 - д) Демокрит
4. «Государство» Платона было:
 - а) демократическим государством равных возможностей
 - б) религиозным государством
 - в) государством кастового типа, с четким сословным разделением
 - г) абсолютной монархией
 - д) деспотией восточного типа
5. Платон в своем «Государстве» разделил общество на три сословия:
 - а) бедных, состоятельных, богатых
 - б) крестьян, ремесленников, мещан

- в) дворян, священников, крестьян
- г) философов, воинов, ремесленников
- д) крестьян, рабочих, интеллигенцию

6. Установите соответствие философа к той или иной школе:

- | | |
|----------------|--------------------|
| 1. Парменид | а) атомисты |
| 2. Демокрит | б) Элейская школа |
| 3. Анаксимандр | в) Милетская школа |
| 4. Плотин | г) неоплатонизм |

7. Установите последовательность философских школ античности:

- а) пифагорейцы
- б) Милетская школа
- в) Ликейя
- г) Академия
- д) неоплатоники

8. О том, что во главе государства должны стоять философы, говорил ...

- а) Хрисипп
- б) Сократ
- в) Платон
- г) Аристотель

9. Установите соответствие философского трактата тому или иному философу:

- | | |
|----------------------------|-----------------------|
| 1. «О граде Божьем» | а) Дионисий Ареопагит |
| 2. «Сумма теологии» | б) Блаж. Августин |
| 3. «О божественных именах» | в) Ориген |
| 4. «О началах» | г) Фома Аквинский |

10. Этому средневековому мыслителю принадлежат пять наиболее полных способов доказательств существования Бога:

- а) Августин Блаженный
- б) Фома Аквинский
- в) Ансельм Кентерберийский
- г) Альберт Великий
- д) Тертуллиан

11. Определение «права» данное Ф. Аквинским: право – это ...

- а) политическая справедливость
- б) действие божественной справедливости в обществе
- в) свобода (свобода воли личности, свобода гражданского общества, свобода государства)
- г) совокупность условий, ограничивающих произвол одного человека по отношению к другому посредством общего закона свободы

12. Учение Фомы Аквинского и целое религиозно-философское направление, им созданное, называется:

- а) атомизмом
- б) томизмом
- в) августинизмом
- г) папизмом
- д) протестантизмом

13. Основой духовной жизни в концепции Августина является:

- а) разум
- б) воля
- в) переживание
- г) вера
- д) страсть

14. Теория оправдания Бога в отношении, допускаемого им зла в мире получила название:

- а) тенденция
- б) теократия
- в) теогония

г) теодицея

д) деизм

15. Прежде, чем заявить: «Я мыслю, следовательно, существую», Р. Декарт утверждал:

а) «верую, потому что нелепо»

б) «во всем должно сомневаться»

в) «любовь движет солнца и светила»

г) «знание — сила»

д) «познай самого себя»

16. В виде Левиафана рассматривал государство:

а) Б. Спиноза

б) Т. Гоббс

в) Р. Декарт

г) Ф. Бэкон

д) Н. Кузанский

17. Этот философ впервые разделил власть на три вида (судебную, законодательную и исполнительную):

а) Б. Спиноза

б) Дж. Локк

в) Р. Декарт

г) Ф. Бэкон

д) Н. Кузанский

18. Установите соответствие философского трактата тому или иному философу:

1. «Об ученом незнании»

а) Р. Декарт

2. «Об общественном договоре»

б) Ж. Ж. Руссо

3. «Рассуждение о методе»

в) Н. Кузанский

4. «Левиафан»

г) Т. Гоббс

19. «Единственно истинной философией католицизма» называют учение....

- а) Августин Блаженный
- б) Фома Аквинский
- в) Николай Кузанский
- г) Пьер Абеляр

20. Утверждение «Всякая власть впору своему народу» принадлежит ...

- а) Ш. Монтескье
- б) Сен-Симону
- в) Т. Гоббсу
- г) Ж Ж. Руссо

21. Права, которые Дж. Локк считал неотъемлемыми и непередаваемыми государству, это право.....

- а) на жизнь, свободу, равенство
- б) на собственность, жизнь, свободу, равенство
- в) право избирать, право быть избранным, свободу слова
- г) на свободу совести, вероисповедания, свободно распространять религиозные и иные убеждения

22. Назовите первого философа античности

Ответ _____

23. Кому принадлежит высказывание «Бог есть число»?

- а) Солон
- б) Фалес
- в) Пифагор
- г) Демокрит

24. Какое наиболее крупное произведение, посвященное общественно-политическим вопросам, написал Платон?

- а) «Государство»
- б) «Левиафан»
- в) «Об общественном договоре»

25. Установите последовательность возникновения философских трудов:

- а) «Об ученом незнании» Н. Кузанский
- б) «Об общественном договоре» Ж. Ж. Руссо
- в) «О бесконечности Вселенной и мирах» Дж. Бруно
- г) «Этика» Б. Спиноза
- д) «Новая Атлантида» Ф. Бэкон

26. Соотнесите автора и произведение:

- | | |
|-----------------|--------------------------|
| 1. Ф. Ницше | а) Время и бытие |
| 2. Ж. П. Сартр | б) Греческое государство |
| 3. А. Камю | в) Посторонний |
| 4. М. Хайдеггер | г) Бытие и ничто |

27. Согласно определению Ф. Ницше «наивысшее количество власти, которое человек в состоянии себе усвоить» - это ...

- а) право
- б) влияние
- в) ценность

28. Всю социально- политическую историю Ф. Ницше трактует как ...

- а) борьба «воли сильных» и «воли слабых»
- б) борьба классов
- в) борьба всех против всех

29. Согласно концепции Ф. Ницше что первично:

- а) воля к власти
- б) право
- в) государство

30. Кто из философов называл технологическое общество «одномерным»:

- а) Г. Кронер
- б) К. Ясперс
- в) Г. Маркузе

31. Кому принадлежит высказывание: «Под властью надо понимать, прежде всего, многообразие отношений силы, внутренне присущих областям, в которых они существуют, и являющихся конституирующим элементом

данных областей; а также те игры, битвы и конфронтации, в ходе которых они трансформируются, усиливаются, переворачиваются?»?

- а) М. Фуко
- б) Ж. П. Сартр
- в) М. Хайдеггер

32. Согласно М. Хайдеггеру «позитивное право» - это ...

- а) экзистенциальное право
- б) объективное выражение неподлинного существования
- в) практическое право, опирающееся на экзистенциальную сущность человека

33. Как В. Майхофер раскрывает понятие «конкретное естественное право»?

- а) конкретизация золотого правила нравственности в условиях экзистенциальных ситуаций
- б) право основанное на естественных правах человека от рождения
- в) экзистенциальный выбор в согласии с естественными правами человека

34. Задача «естественного права» по Майхоферу это...

- а) структурирование и иерархирование правовых отношений общества
- б) дать образец существования индивидов и их взаимоотношений
- в) суждение о поступках человека согласно естественному закону

35. Соотнесите автора и высказывание:

- | | |
|--------------|---|
| 1. Г. Кон | а) «Я представляю строгую онтологию права и признаю в праве как порядке и норме трансцендентальное... Право есть черта бытия...» |
| 2. Э. Фехнер | б) «Согласно нашей концепции центр тяжести находится в конкретной ситуации. В ней смысл и право. Это она притягивает их к себе или оставляет бездеятельными». |
| 3. Р. Марчич | в) «Экзистенциальное правовое решение |

индивида, законодателя, правоприменителя – это всегда субъективно-волевое решение, рассчитанное на порождение экзистенцией в пограничной ситуации».

36. Продолжите фразу Р. Марчича: «Моя философия права стремится к тому, чтобы раскрыть право бытия как онтологическую и логическую основную норму...»

- а) онтологического права
- б) позитивного права
- в) мирового права

37. На какие группы правил Г. Харт делит позитивное право?

- а) первичные и вторичные
- б) правильные и неправильные
- в) основополагающие и целеполагающие

38. Как Г. Харт понимает право?

- а) как приказ суверена
- б) как стремление обоснования поведения
- в) отношение противоположных интересов

39. Какой феноменолог занимался проблемами философии права?

- а) Э. Гуссерль
- б) М. Хайдеггер
- в) Г. Маркузе

40. Назовите философа, который разрабатывал антиинтеллектуализм и интуитивизм в понятии права XX века?

- а) Ф. Ницше
- б) А. Бергсон
- в) Г. Зиммель

41. Кто из философов считал, что экзистенциал «свобода» направлен на смерть, на «ничто»?

- а) К. Ясперс

б) Ж. П. Сартр

в) В. Дильтей

42. В концепции какого философа свобода трансцендирует к Богу

а) К. Ясперс

б) Ж.П. Сартр

в) В. Дильтей

43. Какой философ создал учение, в котором рассматривал субъективное волевое как «бегство от свободы»?

а) Э. Фромм

б) Ж. Делез

в) Ж. Деррида

44. Соотнесите автора и высказывание:

1. И. Кант

а) «Бегство от свободы»

2. Б. Спиноза

б) «Свобода – категорический императив»

3. Э. Фромм

в) «Свобода – осознанная необходимость»

4. Цицерон

г) «При защите свободы граждан нет частных лиц»

45. Соотнесите автора и произведение:

1. М. Фуко

а) «История безумия в классическую эпоху»

2. Х. Ортега-и-Гассет

б) «Одномерный человек»

3. Г. Маркузе

в) «Восстание масс»

46. Понятие «осевое время» стало центральным понятием в философии:

а) Г. Маркузе

б) Р. Марчич

в) К. Ясперс

47. Какой российский философ был запрещен к изданию в связи с критикой тоталитаризма?

а) Л. Шестов

б) С. Франк

в) Н. А. Бердяев

48. Религиозно-нравственная трактовка права и государства в русской философии рассматривалась ...

а) И. А. Ильин

б) В. С. Соловьев

в) П. Флоренский

49. Соотнесите автора и высказывание:

- | | |
|-------------------|---|
| 1. П. Флоренский | а) «Право – есть низший предел нравственности» |
| 2. В. С. Соловьев | б) «Сын свободы» |
| 3. Н. А. Бердяев | в) «Свобода Я – в живом творчестве своего эмпирического содержания» |

50. Кто был создателем юридической науки и философии права в России?

а) К. А. Неволин

б) Г. Ф. Шершеневич

в) Б. Н. Чичерин

51. Кто, из ниже приведенных мыслителей, заложил основы в формирование новой рационалистической философии права и государства?

а) Ф. Бэкон

б) Б. Спиноза

в) Г. Гроций

г) Б. Юм

52. Какие философские направления характерны для эпохи Нового времени?

а) деизм

б) пантеизм

в) патристика

г) теология

53. Кому из философов Нового времени принадлежит следующее высказывание: «Закон можно считать хорошим в том случае, если смысл

его точен, если требования его справедливы, если он легко исполним, если он согласуется с формой государства, если он рождает добродетель в гражданах»?

- а) Г. Гроций
- б) Ф. Бэкон
- в) Т. Гоббс
- г) Дж. Локк

54. Согласно Т. Гоббсу, естественный закон – это ...

- а) «свобода всякого человека использовать свои собственные силы по своему усмотрению для сохранения своей собственной природы»
- б) «предписание или правило, согласно которому человеку запрещается делать то, что пагубно для его жизни или что лишает его средств к ее сохранению»
- в) «обязательство, которое отнимает у человека свободу, предоставленную ему естественным правом»
- г) «предписание или правило, согласно которому человек может удовлетворять потребности независимо от установленных норм и законов со стороны государства»

55. Сопоставьте учения с их авторами:

- | | |
|---|----------------|
| а) Теория позитивного права | 1) Т. Гоббс |
| б) Учение о социальном неравенстве | 2) Ф. Бэкон |
| в) Три закона естественного права | 3) Б. Юм |
| г) Отрицание теологического происхождения государства | 4) Ж. Ж. Руссо |

56. Основной предмет философско-правовых исследований Ш. Монтескье и главная ценность, отстаиваемая в них, это:

- а) естественное право
- б) гражданский закон
- в) политическая свобода
- г) естественный закон

57. Ш. Монтескье выделял следующие формы правления:

- а) республика
- б) монархия
- в) тоталитаризм
- г) деспотизм

58. Какое из перечисленных учений принадлежит Ж. Ж. Руссо?

- а) учение о субстанции.
- б) учение о трансцендентальной свободе человека.
- в) учение о социальном неравенстве.
- г) учение о естественном праве.

59. Согласно Ж. Ж. Руссо, цель всякой системы законов - это соблюдение?

(несколько правильных ответов)

- а) неприкосновенности
- б) свободы
- в) норм и законов
- г) равенства

60. Какой подход к изучению проблем права, государства, законов используется в немецкой классической философии?

- а) метафизический
- б) диалектический
- в) идеалистический
- г) схоластический

61. Кому из немецких философов принадлежит понятие «категорического императива»?

- а) Г. Гегель
- б) И. Кант
- в) Л. Фейербах
- г) Ф. Ницше

62. Выберите верную трактовку понятия «априори»:

- а) процесс познания

- б) знание, полученное до опыта
 - в) знание, полученное через божественное откровение
 - г) знание, полученное благодаря чувственному познанию
63. Что, согласно И. Канту, приближает человека к осуществлению «идеи вечного мира»?
- а) соблюдение государственных законов
 - б) разделение властей
 - в) равноправный союз народов
 - г) справедливое государство
64. «Разумное право» по И. Канту, это:
- а) естественное право
 - б) верховенство законодательной власти
 - в) категорический императив
 - г) морально обоснованный закон
65. Сколько ветвей власти в правовом государстве согласно И. Канту?
- а) две
 - б) три
 - в) четыре
 - г) нет ветвей власти
66. Теория наказания И. Канта гласит, что наказание должно равняться преступлению. Наказание за убийство - смертная казнь. В каких случаях смертная казнь могла не применяться?
- а) убийство внебрачного ребенка матерью
 - б) убийство на дуэли
 - в) убийство нищего
 - г) убийство преступника
67. Кому принадлежат три научных способа (эмпирический, формальный, абсолютный) трактовки естественного права?
- а) И. Кант
 - б) И. Фихте

в) Г. Гегель

г) Ф. Бэкон

68. Философия объективного духа Г. Гегеля включает в себя следующие ступени развития духа:

а) абсолютный дух

б) субъективный дух

в) объективный дух

г) идеальный дух

69. В гегелевской трактовке «государство как идея разума», государство представлено в виде:

а) деспотии

б) монархии

в) республики

г) олигархии

70. В своей концепции различения права и закона Г. Гегель стремится:

а) исключить противопоставление закона и права

б) разделить понятия закона и права

в) вывести универсальное понятие, отражающее суть закона и права

г) показать превосходство одного над другим

71. Первым русским профессором права был:

а) В. Т. Золотницкий

б) С. Е. Десницкий

в) А. П. Куницын

г) Н. М. Коркунов

72. Согласно П. Г. Редкину философия права принадлежит к ряду:

а) социальных дисциплин

б) гуманитарных дисциплин

в) юридических дисциплин

г) ни к одной из перечисленных

73. Кто из российских философов основывался на гегелевскую философию? (несколько вариантов)

- а) Б. Л. Чичерин
- б) П. И. Новгородцев
- в) Г. Ф. Шершеневич
- г) В. Д. Катков

74. В своем философском учении о праве он различал право положительное и право естественное:

- а) Б. Л. Чичерин
- б) В. С. Соловьев
- в) К.А. Неволин
- г) Б. А. Кистяковский

75. Согласно Н. А. Бердяеву, есть два пути выхода человека из своей замкнутой субъективности:

- а) путь идеализации
- б) духовный путь
- в) путь объективации
- г) путь абсолютизации

76. Определите автора высказывания:

- | | |
|------------------|--|
| 1. И. Кант | а) Право рассматривается как насилие государства и является его основным атрибутом |
| 2. Г.В.Ф. Гегель | б) только общая воля, данная a priori . . . , определяет, что такое право у людей |
| 3. К.Маркс | в) право - это бытие свободной воли, где государство является высшей ступенью развития права |

77. Из чего состоит право? (найдите лишнее)

- а) правового сознания
- б) государственного принуждения

в) правовых норм

78. С какой наукой тесно связано право?

а) социологией

б) философией

в) политологией

79. Для соблюдения норм права вводятся:

а) Нормы морали

б) Государственные институты

в) Меры государственного принуждения

80. Определите автора высказывания:

1. И. Кант

а) Право как выражение всеобщей воли может быть только одно и касается только формы права, а не его материи или объекта, на который я имею право

2. Г. В. Ф. Гегель

б) Нет прав без обязанностей, нет обязанностей без прав

3. К. Маркс

в) Право - это бытие свободной воли, где государство является высшей ступенью развития права

81. Основным элементом права является:

а) закон

б) общество

в) свобода

82. В сущности права выделяют.....(найдите лишние)

а) свободу

б) справедливость

в) честность

83. В чем заключается специфика права:

а) всеобщая справедливость

б) частный интерес

в) воля законодателя

84. В каком смысле дано следующее определение: «общество – определенный этап исторического развития человечества»

а) в узком

б) в широком

в) в философском

85. Подсистемы общества: экономическая, политическая, духовная и ...

а) государственная

б) социальная

в) культурная

86. Социально этническая общность – это...

а) деление на нации

б) деление по религиозным воззрениям

в) деление по половому признаку

87. Какая группа населения выпадает из структуры общества:

а) маргиналы

б) космополиты

в) заключенные

88. Что в переводе означает понятие «люмпен»:

а) богатство

б) гражданин

в) лохмотья

89. Кто сформулировал идею формационного подхода:

а) К. Маркс

б) И. Г. Фихте

в) Г. В. Ф. Гегель

90. Какую формацию К. Маркс не выделял:

а) феодальная

б) мещанская

в) капиталистическая

91. Каким образом происходит смена строя в формационном подходе
- а) революция
 - б) эволюция
 - в) стагнация
92. Кем впервые были применены понятия «абстрактное» и «конкретное»:
- а) Г. В. Ф. Гегель
 - б) И. Г. Фихте
 - в) К. Маркс
93. Какое знаменитое произведение написал К. Маркс:
- а) «Капитал»
 - б) «Утопия»
 - в) «Город Солнца»
94. Дополните фразу: «При анализе экономических форм нельзя пользоваться ни микроскопом, ни химическими реактивами. То и другое должна заменять сила...
- а) синтеза
 - б) абстракции
 - в) закона единства и борьбы противоположностей
95. К методу восхождения от абстрактного к конкретному применяются разнообразные методы (найдите лишнее)
- а) анализ
 - б) синтез
 - в) герменевтический круг
96. Согласно естественно-правовой аксиологии, естественное право выступает в виде:
- а) морали
 - б) должного образа, цели
 - в) абсолютного знания о праве
 - г) справедливости
 - д) критерия для оценки позитивного права

97. Либертарно - юридическая аксиология проповедует идею:

- а) взаимосвязи права и экономики
- б) тождества права и закона
- в) различия права и закона
- г) взаимосвязи права и морали

98. Согласно легистской (юридико - позитивистской) гносеологии в качестве права признается:

- а) воля законодателя (суверена)
- б) воля народа
- в) истинная действительность
- г) всеобщий божественный логос

99. Какое право является единственно подлинным для сторонников юснатурализма:

- а) позитивное право
- б) естественное право
- в) право выраженное в законе
- г) позитивное и естественное право

100. Римские юристы сформулировали принципиально важное положение о делении права на:

- а) публичное и частное
- б) субъективное и объективное
- в) рациональное и иррациональное
- г) общее и частное

Ответы

1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	11	12	13	14	15	16	17	18	19	20	21	22	23	24
а	а	а	в	г	1б 2а 3в 4г	а б в г д	в	1б 3г 3а 4в	б	б	б	г	г	б	б	б	1в 2а 3б 4г	а в д г	а	б	Фа лес	в	а

25	26	27	28	29	30	31	32	33	34	35	36	37	38	39	40	41	42	43	44	45	46
б	1а 2г 3в 4б	в	а	а	в	а	б	а	б	1б 2в 3а	б	а	а	а	б	б	а	а	1б 2в 3б	1а 2в 3б	в

47	48	49	50	51	52	53	54	55	56	57	58	59	60	61	62	63	64	65	66	67	68
б	б	1в 2а 3б	а	в	а б	б	б	1в 2а 3г 4б	в	а б г	в	б г	б	б	б	в	г	б	а б	в	а б в

69	70	71	72	73	74	75	76	77	78	79	80	81	82	83	84	85	86	87	88	89	90
б	а	б	в	а б	б	б в	а	б	в	в	1а 2в 3б	1б 2в 3а	в	а	б	б	а	а	б	а	б

91	92	93	94	95	96	97	98	99	100
а	а	а	б	в	г	г	а	в	а

6 Литература, рекомендуемая для изучения дисциплины

6.1 Основная литература

1. Алексеев, С. С. Философия права: история и современность, проблемы, тенденции, перспективы / С. С. Алексеев. – М. : Норма, 1999. - 336 с.
2. Керимов, Д. А. Методология права. Предмет, функции, проблемы философии права: монография / Д. А. Керимов. - 6-е изд. - М. : Изд-во СГУ, 2011. – 520 с. - ISBN 978-5-8323-0730-5.
3. Нерсесянц, В. С. Философия права: учебник для вузов / В. С. Нерсесянц. - 2-е изд. - М. : Норма, 2006.- 848 с. - ISBN 5-468-00002-4.

6.2 Дополнительная литература

1. Алексеев, П. В. Философия: учебник для вузов / П. В. Алексеев, А. В. Панин. - М. : Проспект, 1996. - 504 с. - ISBN 5-7218-0064-X.
2. Асмус, В. Ф. Античная философия / В. Ф. Асмус, 3-е изд. - М. : Высш. шк., 2003. - 400 с. - ISBN 5-06-0003049-0.
3. Барулин, В. С. Социальная философия: учеб. для вузов. / В. С. Барулин - 2-е изд., испр. и доп. - М. : ФАИР-ПРЕСС, 1999. - 560 с.
4. Вальденберг, Г. О задаче философии права / Г. Вальденберг // Вопросы философии и психологии. - 1987. - №40. – С. 23 – 29.
5. Габдрух, Г. Философия права / Г. Габдрух; пер. с нем. Ю.М.Юмашева. - М.: Международные отношения, 2004. - 240 с.

6. Гайдденко, П. П. История и рациональность: социология М. Вебера и веборовский ренессанс / П. П. Гайдденко, Ю. Н. Давыдов. - М. : Политиздат, 1991. - 366 с. - ISBN 5-250-00757-0.
7. Горохов, П. А. Правовой нигилизм: опыт философ. анализа / П. А. Горохов. - Оренбург : ОГУ, 2000. - 169 с - ISBN 5-7410-0538-1.
8. Зотов, А. Ф. Современная западная философия: учеб. для вузов / А. Ф. Зотов; Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова. - 2-е изд., испр. - М. : Высш. шк., 2005. - 781 с. - ISBN 5-06-005107-2.
9. Ильин, И. А. Собрание сочинений: письма, мемуары (1939-1954) / И. А. Ильин. - М. : Русская книга, 1999. - 512 с. - ISBN 5-268-00434-4.
10. Иммануил Кант: наследие и проект / [отв. ред. В. С. Степин, Н. В. Мотрошилова]; Ин-т философии Рос. акад. наук. - М. : Канон+, 2007. - 624 с. - ISBN 978-5-88373-192-0.
11. История политических и правовых учений: учеб. для вузов / под ред. В. С. Нерсесянца. - 3-е изд., стер. - М. : НОРМА, 2002. - 736 с. - ISBN 5-89123-189-1. - ISBN 5-86225-633-4.
12. Керимов, А. Д. Предмет философии права / А. Д. Керимов // Государство и право. - 1994. - №7. - С. 34-40.
13. Керимов, А. Д. Сильное государство: ответ на вызов современной эпохи / А. Д. Керимов. - М. : NOTE BENE, 2009. - 49 с. - ISBN 978-5-8188-0130-8.
14. Кистяковский, Б. А. Философия и социология права / Б. А. Кистяковский. - СПб. : Изд-во РХГИ, 1999. - 800 с.
15. Козлов, В. А. Конкретно-социологические исследования в области права: учеб. пособие / В. А. Козлов, Ю. А. Суслов; Ленинград. гос. ун-т им. А. А. Жданова. - Л. : Изд-во Ленинград. ун-та, 1981. - 112 с.

16. Кузнецов, В. Н. Немецкая классическая философия: учеб. для вузов / В. Н. Кузнецов. - 2-е изд., испр. и доп. - М. : Высш. шк., 2003. - 438 с. - ISBN 5-06-004223-5.
17. Кузнецов, В. Н. Европейская философия XVIII века: учеб. пособие / В. Н. Кузнецов. - М. : Академический проект, 2006. - 542 с. - ISBN 5-902766-19-2.
18. Кузнецова, Н. В. Экологическое право: схемы и комментарии: учеб. пособие / Н. В. Кузнецова. - М. : Новый Юрист, 1998. - 144 с.
19. Мееровский, Б. В. Гоббс / Б. В. Мееровский. - М. : Мысль, 1975. - 208 с.
20. Нарский, И. С. Западноевропейская философия XVIII века: учеб. пособие для филос. фак. и отд-ний ун-тов / И. С. Нарский. - М. : Высш. шк., 1974. - 384 с.
21. Нерсесянц, В. С. Общая теория права и государства : учеб. для вузов / В. С. Нерсесянц. - М. : НОРМА-ИНФРА-М, 2000. - 552 с. - ISBN 5-89123-381-9. - ISBN 5-16-000082-8.
22. Нерсесянц, В. С. Различение и соотношение права и закона как междисциплинарная проблема / В. С. Нерсесянц // Вопросы философии права. - 1973. - № 6. - С. 41 – 47.
23. Плахов, В. Д. Социальные нормы: философские основания общей теории / В. Д. Плахов. - М. : Мысль, 1985. - 254 с.
24. Проблемы общей теории права и государства: учебник / под общ. ред. В. С. Нерсесянца. - М. : Норма, 2008. - 818 с - ISBN 978-5-89123-361-4.
25. Иллюстрированный энциклопедический словарь (малый) / редкол.: В. И. Бородулин, А. П. Горкин, А. А. Гусев. - М. : Большая Рос. энцикл., 2000. - 1039 с. - ISBN 5-85270-313-3.
26. Современная буржуазная философия: учеб. пособие / А. С. Богомолов [и др.]; под ред. А. С. Богомолова. - М. : Высш. шк., 1978. - 582 с.
27. Современная западная философия: словарь / сост. В. С. Малахов, В. П. Филатов. - М. : Политиздат, 1991. - 414 с. - ISBN 5-250-00734-1.

28. Соколов, В. В. Европейская философия XV-XVII веков: учеб. пособие для фил. фак. и отд-ний ун-тов / В. В. Соколов. - М. : Высш. шк., 1984. - 448 с.
29. Соколов, В. В. Средневековая философия: учеб. пособие для вузов / В. В. Соколов.- 2-е изд., испр. и доп. - М. : Эдиториал УРСС, 2001. - 352 с. - ISBN 5-8360-0409-9.
30. Тихонравов, Ю. В. Основы философии права / Ю. В. Тихонравов. - М. : Вестник, 1997. - 608 с.
31. Философский энциклопедический словарь / ред.- сост. Е. Ф. Губский, Г. В. Кораблева, В. А. Лутченко. - М. : ИНФРА-М, 2000. - 576 с. - ISBN 5-86225-403-X.
32. Чанышев, А. Н. Философия Древнего мира: учеб. для вузов / А. Н. Чанышев. - М. : Высш. шк., 2003. - 703 с. - ISBN 5-06-004591-9.
33. Чичерин, Б. Н. Политические мыслители древнего и нового мира: учеб. пособие для вузов / Б. Н. Чичерин. - СПб. : Лань : Санкт-Петербург. ун-т МВД России, 1999. - 336 с. - ISBN 5-8114-0163-9.
34. Юридическая энциклопедия / ред. М. Ю. Тихомиров.- 5-е изд., доп. и перераб. - М. : Изд-во г-на Тихомирова М. Ю., 2007. - 972 с. - ISBN 5-89194-069-8.
35. Юридический энциклопедический словарь / под ред В. Е. Крутских.- 3-е изд., перераб. и доп. - М. : ИНФРА-М, 2001. - 456 с. - ISBN 5-16-000271.

7 Краткий словарь терминов

Автократия - система управления, при которой одному лицу принадлежит неограниченная верховная власть.

Авторитарность - социально-психологическая характеристика стиля руководства и лидерства, особенностями которых являются: жесткая централизация лидером управленческих функций, сосредоточение в его руках всей полноты власти, подавление инициативы подчиненных, недопущение их к решению важнейших вопросов совместной деятельности, преимущественное использование приказов и распоряжений, различных форм наказаний.

Авторитаризм - один из видов политического режима (наряду с демократией и тоталитаризмом). Предполагает более или менее высокую степень ограничения политических свобод, прежде всего свободы деятельности оппозиционных организаций и прессы, концентрацию основной государственной власти в руках одного лица или группы лиц.

Агрессия - деструктивное поведение, наносящее вред объектам агрессии; нанесение им физического или психического ущерба, травмы - отрицательных переживаний, состояния страха, напряженности, угнетенности. В массовых социальных процессах агрессия проявляется в форме геноцида, террора, состояния страха, напряженности, угнетенности. Агрессия возникает в результате стереотипного представления образа врага и доминирования у личности устойчивых асоциальных качеств - злобности, жестокости, дефектов социальной идентификации.

Академические свободы - общепринятое название группы специфических прав и свобод личности, реализуемых в области образования и научных исследований.

Аннексия - насильственное присоединение территории другого государства. Международное право запрещает аннексию как нарушение принципов территориальной целостности, неприкосновенности и нерушимости государственных границ.

Антиномия - действительное или кажущееся противоречие в законе.

Арбитр - третья сторона в конфликте. Обладает более значительным влиянием на конфликт по сравнению с посредником, помощником и наблюдателей.

Ареопаг - орган власти в Древних Афинах; назван по месту заседаний на холме Ареса возле Акрополя. Состоял из пожизненных членов. Обладал широкой политической, судебной, контролирующей и религиозной властью

Архонт - высшее должностное лицо в древнегреческих полисах (городах-государствах). Первоначально в Афинах было три архонта, с середины VII в. до н.э. коллегия архонтов состояла из девяти лиц. В V в. до н.э. утратили значение.

Ассессор - в Древнем Риме должностное лицо, сведущее в законах; назначалось в помощь преторам, пропреторам, проконсулам, начальникам провинций, позднее - префектам для отправления разнообразных судебных функций.

Аффект - кратковременное, бурно протекающее состояние сильного эмоционального возбуждения, возникающее в результате фрустрации или какой-либо иной, сильно действующей на психику причины, обычно связанной с неудовлетворением очень важных для человека потребностей.

Аутентичный - подлинный, исходящий из первоисточника.

Базилики, василики («царские законы») - законодательный сборник, опубликованный византийским императором Львом Мудрым в 888-889 гг. и представлявший переработку свода Юстиниана с целью облегчить использование содержащегося в последнем нормативного материала.

Безгражданство - правовое состояние, которое характеризуется отсутствием у лица гражданства какого-либо государства. Безгражданство может быть абсолютным (с момента рождения) и относительным (утрата гражданства).

Бездействие - разновидность преступного деяния, а также административного правонарушения (проступка); представляет собой виновное общественно опасное или общественно вредное противоправное пассивное поведение, выражающееся в несовершении действия, которое лицо могло и должно было совершить в силу возложенных на него правовых обязанностей.

Биоцид - международное преступление против человечества. В отличие от экоцида он направлен только против человека и др. живых существ и означает преднамеренное и массовое уничтожение людей и живой природы с помощью оружия массового уничтожения.

Бюрократизм - стиль деятельности, управления, характеризующейся обезличенностью, формализмом, игнорированием насущных человеческих интересов.

Вандализм - преступление против общественной безопасности, заключающееся в осквернении зданий или иных сооружений, порче имущества на общественном транспорте или в иных общественных местах. Термин «вандализм» происходит от названия германского племени вандалов, известных своими набегами на Рим и его провинции, что сопровождалось огромными разрушениями.

Вассалитет - в средние века в Западной Европе иерархия - система отношений личной зависимости одних феодалов - вассалов от других - сеньоров. Вассал обычно получал от сеньора феод и был обязан нести за это определенные повинности (прежде всего военную службу).

Верховенство закона - главенство конституции, законов в деятельности исполнительной государственной власти над ею же издаваемыми подзаконными нормативными актами.

Внушение - неосознанное влияние одного человека на другого, вызывающее определенные изменения в психике и поведении.

«Вестминстерская модель» - в науке конституционного права одно из распространенных названий парламентарной системы правления. Термин произошел от названия резиденции английского парламента (Вестминстерское аббатство).

Вотировать - голосовать, принимать какое-либо решение путем подачи голосов.

Вотум - мнение или постановление, выраженное или принятое большинством голосов избирательного корпуса или представительного учреждения.

Герусия - в Древней Греции совет старейшин в городах - государствах преимущественно аристократического устройства; рассматривал важные государственные дела, подлежавшие затем обсуждению в народном собрании. Число членов Герусии - геронтов - и политическая роль этого органа власти в разных полисах была неодинакова.

Глоссаторы - в средние века итальянские юристы, комментировавшие и толковавшие римское право путем составления заметок (глосс) на полях текстов римских кодексов

Дееспособность гражданина - способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.

Декларация прав человека и гражданина 1789 г. - важнейший политико-правовой акт Великой французской революции 1789-1794гг. В соответствии с преамбулой Конституции Франции 1958 г. является составной ее частью (в широком смысле). Историческое значение декларации заключается в том, что в ней впервые в истории человечества в систематизированном виде были провозглашены юридические принципы и права, которые легли в основу современного правового статуса личности, а также конституционализма в целом: равноправие людей, естественный

характер и неотъемлемость прав человека, народный суверенитет, верховенство закона, право человека на личную свободу и неприкосновенность, свобода совести и выражения мыслей и мнений, презумпция невиновности и др.

Демократия - в современном понимании форма государственного устройства, основанная на признании таких принципов, как верховенство конституции и законов, народовластие и политический плюрализм, свобода и равенство граждан, неотчуждаемость прав человека. Реализуется республиканским правлением с разделением властей, развитой системой народного представительства.

Деспотия - форма самодержавной неограниченной власти. Классическая деспотия - государства Древнего Востока (Ассирия, Вавилон и др.).

Диктатура - осуществление власти в государстве недемократическими методами; авторитарный политический режим.

Забастовка - разновидность социального конфликта, выражающаяся в прекращении или сокращении работы, выпуска продукции, оказания услуг с выдвижением ряда требований экономического, социального или политического характера.

Заговор - тайное соглашение о совместных организованных действиях, преследующих цель захватить власть или совершить иное преступление против существующего строя.

Закон - юридический акт, принятый высшим представительным органом государственной власти либо непосредственным волеизъявлением народа (в порядке референдума) и регулирующий, как правило, наиболее важные общественные отношения.

Законность (верховенство закона) - неукоснительное исполнение законов и соответствующих им правовых актов всеми органами государства, должностными и иными лицами, один из элементов демократии и правового государства.

Избирательная система - порядок формирования выборных (прежде всего представительных) органов государства.

Избирательное право - (в объективном смысле) система правовых норм, регулирующих порядок формирования выборных органов, т.е. избирательную систему; является одним из институтов конституционного права; (в субъективном смысле) право гражданина избирать и избираться (различаются соответственно активное избирательное право и пассивное избирательное право); одно из основных конституционных прав граждан, относится к группе политических прав.

Имущественный ценз - требование избирательного закона, согласно которому избирательное право (активное или пассивное) предоставляется только гражданам, владеющим имуществом определенной стоимости или вносящим налоги не ниже определенной суммы.

Институции - название элементарных учебников римских юристов, дающих систематический обзор действующего, в основном частного, права.

Исполнительная власть - в соответствии с теорией разделения властей одна из самостоятельных и независимых публичных властей в государстве. Представляет собой совокупность полномочий по управлению государственными делами, включая полномочия подзаконотворческого регулирования (административного нормотворчества), внешнеполитического представительства, полномочия по осуществлению различного рода административного контроля, а иногда и законодательные полномочия (в порядке делегированного или чрезвычайного законодательства), а также систему государственных органов, осуществляющих вышеперечисленные полномочия.

Каноническое право - совокупность норм, содержащихся в церковных канонах, т.е. в правилах, установленных церковью и относящихся к устройству церковных учреждений, взаимоотношениям церкви и государства, а также жизни верующих.

Коллектив - высокоразвитая малая группа людей, отношения в которой строятся на позитивных нормах морали.

Комиции - в Древнем Риме народное собрание; избирало должностных лиц, принимало законы, решало вопросы войны и мира.

Конституционная (ограниченная) монархия - особая разновидность монархической формы правления, при которой власть монарха ограничена конституцией, имеется выборный законодательный орган - парламент и независимые суды.

Конституционный строй - система социальных, экономических и политико-правовых отношений, устанавливаемых и охраняемых конституцией и другими конституционно-правовыми актами определенного государства.

Конституция - наивысшая правовая форма, в которой официально закрепляются ценности, институты и нормы конституционного строя, основы государственно-правового регулирования качественных общественных связей и отношений государственной власти.

Консенсус - согласие, единодушие; общее согласие по спорным вопросам: принятие решений без формального голосования при условии отсутствия заявленного возражения.

Конфедерация - форма союза, при которой входящие в него государства сохраняют свой суверенитет в полном объеме.

Легисты - средневековые юристы, способствовавшие распространению римского права в Западной Европе.

Легитимность — политико - правовое понятие, означающее положительное отношение жителей страны, больших групп, общественного мнения (в т.ч. и зарубежного) к действующим в конкретном государстве институтам власти, признание их правомерности.

Личность - человек как активный субъект общественных отношений.

Личные права - совокупность естественных и неотчуждаемых основополагающих прав и свобод, принадлежащих человеку от рождения и не зависящих от его связи с конкретным государством.

Магистратура - в Древнем Риме совокупность государственных должностей.

Майорат - в гражданском праве форма наследования недвижимости (прежде всего земельной собственности), при которой она полностью переходит к старшему из наследников.

Международно - правовой обычай - правило, длительное время применявшееся во взаимоотношениях всех или некоторых государств, если эти взаимоотношения не урегулированы международным договором.

Международное право - система договорных и обычных норм и принципов, выражающих согласованную волю государств и регулирующих отношения между ними, международными организациями и некоторыми другими субъектами международного права.

Мертвой руки право - норма феодального права в странах Западной и Центральной Европы, согласно которой феодал имел право изъять после смерти крестьянина часть его имущества (обычно - лучшую голову скота, лучшую одежду) или ее стоимость.

Монархия - форма правления, при которой главой государства является монарх.

Мораторий - отсрочка исполнения государством своих обязательств, в частности по международным договорам, как правило, на определенный срок или до окончания войны, стихийных бедствий, иных чрезвычайных событий.

Надзор - одна из форм деятельности государственных органов по обеспечению законности.

Наказание - мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда.

Народовластие - один из существенных элементов демократии в ее общепринятом понимании.

Национальность - принадлежность человека к определенной этнической общности людей, отличающейся особенностями языка, культуры, психологии, традиций, обычаев, образа жизни.

Нексум - в древнейшем римском праве долговое обязательство под залог личной свободы, т.е. самозаклад должника.

Нобили - высшее сословие древнеримских граждан, включавшее в свой состав крупных землевладельцев.

Нормы - правила общепринятого и ожидаемого поведения. Нормы предписывают «правильное» поведение.

Нормы права - общеобязательные правила поведения, установленные или санкционированные государством и обеспеченные его принудительной силой.

Община - традиционная форма социальной организации.

Обычай (правовой) - исторически сложившееся в определенном обществе (или местности) правило поведения, которое взято под охрану государством и обеспечено силой его принуждения.

Обычное право - совокупность неписаных правил поведения (обычаев), сложившихся в обществе в результате их неоднократного традиционного применения и санкционированных государственной властью.

Обязательство - правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие.

Отчуждение - процесс или результат утраты для человека значения или личностного смысла того, что раньше привлекало его внимание, было для него интересным и важным.

Парламентарная республика - разновидность республиканской формы правления, характеризующаяся тем, что, во-первых, парламент

юридически является полновластным органом, формирует ответственное перед ним правительство и избирает (непосредственно или в составе особой коллегии выборщиков) президента, являющегося лишь главой государства, но не исполнительной власти.

Переговоры - механизм разрешения (урегулирования) конфликта, совместная деятельность оппонентов по поиску взаимоприемлемого решения проблемы. Переговоры часто проводятся с участием третьей стороны.

Перегрин - в Древнем Риме свободный человек, не обладавший правами римского гражданина.

Плебеи, плебс - одно из сословий свободного населения в Древнем Риме.

Плюрализм - в политико-правовой теории понятие, означающее один из фундаментальных принципов устройства гражданского общества и правового государства, согласно которому должно обеспечиваться многообразие форм и субъектов экономической, политической и культурной жизни.

Подзаконный акт - правовой акт органа государственной власти, имеющий более низкую юридическую силу, чем закон.

Позитивизм юридический - направление в юриспруденции, сторонники которого ограничивают задачи юридической науки изучением позитивного права, т.е. действующего в данный момент. Юридический позитивизм, как одна из философско - правовых концепций противостоит теории естественного права.

Позитивное право - действующие нормативные правовые акты, право, установленное государством, волей законодателя, в отличие от естественного права.

Полис - город - государство, форма социально - экономической и политической организации общества и государства в Древней Греции и Древней Италии.

Политический режим - в науке конституционного права понятие, обозначающее систему приемов, методов, форм, способов осуществления политической власти в обществе.

Права человека - понятие, характеризующее правовой статус человека по отношению к государству, его возможности и притязания в экономической, социальной, политической и культурной сферах.

Правительство - высший коллегиальный исполнительный орган государства

Право - в объективном смысле система общеобязательных социальных норм (правил поведения), установленных государством и обеспечиваемых силой его принуждения (позитивное право) либо вытекающих из самой природы, человеческого разума; императив, стоящий над государством и законом (естественное право).

Правовое государство - характеристика конституционно-правового статуса государства, предполагающая безусловное подчинение государства следующим принципам: народный суверенитет, нерушимость прав и свобод человека со стороны государства, связанность государства конституционным строем, верховенство конституции по отношению ко всем другим законам, разделение властей и институт ответственности власти как организационную основу правового государства, независимость судей, приоритет норм международного права над нормами национального.

Правовой нигилизм - одна из форм правосознания и социального поведения (личности, группы), характеризующаяся отрицательным (скептическим) отношением к закону и ценностям права.

Правовой статус человека - система признанных и гарантируемых государством (в законодательном порядке) прав, свобод и обязанностей, а также законных интересов человека как субъекта права.

Правонарушение - родовое понятие, означающее любое деяние, которое нарушает какие-либо нормы права.

Президентская республика - разновидность республиканской формы правления, характеризующаяся тем, что избираемый (как правило, всенародно) президент юридически и фактически является главой государства и исполнительной власти.

Публичное право - совокупность отраслей права, которые регулируют отношения, обеспечивающие общий, совокупный (публичный) интерес, в отличие от отраслей, призванных охранять частный интерес (частное право).

Равноправие граждан - один из основополагающих принципов конституционализма и элементов демократии, означающий официально признаваемое равенство граждан (подданных) перед государством, законом, судом, т.е. равенство прав, свобод и обязанностей граждан одного государства независимо от пола, расы, национальности, языка, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений и т.д.

Разделение властей - один из основополагающих принципов конституционализма, согласно которому единая государственная власть подразделяется на самостоятельные и независимые друг от друга законодательную, исполнительную и судебную (наряду с которыми иногда выделяют также учредительную, избирательную и контрольную) власти.

Религиозное право - одна из основных исторических форм права, при которой в качестве первоисточника рассматривается не светская государственная власть, а воля божества, выраженная в священных писаниях или преданиях.

Республика - форма государственного правления, при которой все высшие органы власти либо избираются, либо формируются общенациональными представительными учреждениями (парламентами), а граждане обладают личными и политическими правами.

Римское право - право Древнего Рима - наиболее развитая правовая система древности. Разделялось на частное право и публичное право.

Садизм - враждебные действия человека по отношению к людям, животным, приобретающие иногда форму патологического стремления наносить им вред. Стремление к разрушению, уничтожение всего, что находится вокруг.

Самодержавие - монархическая форма правления в России, при которой носитель верховной власти (царь, император) обладал верховными правами в законодательной, административной и судебной сфере.

Самоуправление - самостоятельность какой-либо организованной социальной общности в управлении собственными делами.

Самоуправство - самовольное с нарушением установленного законом порядка; осуществление своего действительного или предполагаемого права, причиняющего вред гражданам и организации.

Светское государство - конституционно - правовая характеристика государства, означающая отделение церкви от государства, разграничение сфер их деятельности.

Свобода - закрепленная в конституции или ином законодательном акте возможность определенного поведения человека (напр., свобода слова, свобода вероисповедания и т.д.).

Свобода слова - одно из основных личных прав человека и политических прав граждан, составная часть свободы информации. Представляет собой возможность публично (устно, письменно, с использованием средств массовой информации) выражать свое мнение (мысли).

Свод законов - официально издаваемый государством сборник законодательства, в котором помещаются сведенные в одно издание и расположенные в определенном порядке (систематическом, хронологическом и др.) действующие нормативные акты.

Сервитут - особый вид ограниченного вещного права, заключающийся в праве пользоваться (в установленных пределах) чужой вещью.

Сословие - в истории феодальной Европы социальная группа, обладающая закрепленными в законе или обычае и передаваемыми по наследству правами и обязанностями.

Справедливость - состояние, при котором «доход» каждого участника от взаимоотношений пропорционален его «вкладу». Обратите внимание: справедливость отнюдь не означает всегда равного «дохода».

Суверен - носитель верховной государственной власти.

Суверенитет - верховенство и независимость власти.

Судебная власть - в соответствии с теорией разделения властей самостоятельная и независимая сфера публичной власти (наряду с законодательной и исполнительной).

Теократическое государство - особая форма организации государственной власти, при которой она полностью или большей частью принадлежит церковной иерархии.

Тоталитаризм - один из видов политического режима, характеризующийся полным (тотальным) контролем государства над всеми сферами жизни общества, фактической ликвидацией конституции, прав и свобод.

Уголовное право - отрасль права, объединяющая правовые нормы, которые устанавливают, какие деяния являются преступлениями и какие наказания, а также иные меры уголовно-правового воздействия применяются к лицам, их совершившим, определяют основания уголовной ответственности и освобождения от уголовной ответственности и наказания.

Федерация - форма государственного устройства. Представляет сложное (союзное) государство, состоящее из образований, обладающих юридически определенной политической самостоятельностью.

Фемида - в гр. мифологии богиня правосудия. Изображалась с повязкой на глазах (символ беспристрастия), с рогом изобилия и весами в руках («весы Фемиды» - правосудие, «жрец Фемиды» - служитель закона).

Феодальное право - исторический тип права, соответствующий экономическим и социально-политическим отношениям феодального общества.

Форма правления - комплексный конституционно-правовой институт; организация власти, характеризуемая ее формальным источником; структура и правовое положение высших органов (глава государства, парламент, правительство), а также установленный порядок взаимоотношений между ними.

Цензор - римский магистрат, избиравшийся, как правило, каждые пять лет на срок 18 месяцев из числа консуляров (бывших консулов).

Гражданское право - в Древнем Риме название собственно римского «национального» права, не имеющего аналогов ни в какой другой правовой системе.

Частное право - собирательное понятие; означает отрасли права, регулирующие отношения в области интересов граждан, индивидуальных собственников, предпринимателей, различного рода объединений (корпораций) в их имущественной деятельности и личных отношениях, в отличие от публичного права, регулирующего и охраняющего общие интересы.

Экоцид - массовое уничтожение растительного или животного мира, отравление атмосферы или водных ресурсов, а также совершение иных действий, способных вызвать экологическую катастрофу

Юрисдикция - установленная законом совокупность правомочий соответствующих государственных органов разрешать правовые споры и дела о правонарушениях, оценивать действия лица или иного субъекта права с точки зрения их правомерности либо неправомерности, применять юридические санкции к правонарушителям.