**Тема 5. Политические и
правовые учения в эпоху
Просвещения.**

Вопрос 1. Политико-правовые идеи Монтескье

- Шарль Луи де Монтескье (1689-1775)
- «О духе законов» - 1748 г.
- Государство возникает в результате длительного исторического процесса
- Общий дух каждой нации рождает присущие ей закономерности
- На дух нации воздействуют климат, почва, размеры и положение страны, способы добывания пищи и др.

- Абсолютизация географических факторов привела к расистским толкованиям его учения: азиатские народы склонны к подчинению, европейские к господству
- «Моральные причины более влияют на общий дух, общий характер нации и должны более учитываться при выявлении общего духа по сравнению с физическими причинами»
- Свобода – есть право делать все, что дозволено законами.
- Республика для небольших государств, монархия для средних, деспотия для империй (федеративная республика подходит и для больших государств)
- Принцип разделения властей состоит в принадлежности власти различным государственным органам. При этом нужен такой порядок, при котором «одна власть останавливает другую».
- Монтескье – предшественник исторической школы права и социологической юриспруденции (законы – необходимые отношения, вытекающие из природы вещей)

Вопрос 2. Политико-правовые идеи Ж.-Ж.Руссо (1712-1778)

- Прогресс наук и искусств только испортил нравы
- Естественное состояние предшествовало гражданскому
- Частная собственность породила борьбу за существование и желание богатых защититься через создание публичной власти – государства
- Для Руссо естественное право – свобода морального выбора, основанного на чувстве естественной справедливости общей для всего человеческого рода
- Политическая свобода достижима только там, где законодательствует народ
- Власть принадлежит народу, его власть (общая воля) господствует

Вопрос №3. Политико-правовые идеи либерализма Т. Пейна, Б. Франклина и Т. Джефферсона.

- Франклин: «Моя страна там, где свобода»
- Пейн (1737-1809): «Моя страна там, где нет свободы»
- Идеи Пейна и Джефферсона (1743-1826) легли в основу Декларации независимости 1776 г.
- По мнению Пейна, просвещение народа – единственный путь улучшения общества, а корень всех зол не в человеческой природе, а в «дурном общественном устройстве»

- Для Пейна общество первично, изначально, государство вторично, производно.
- Общество не искусственное тело, образованное на определенной ступени эволюции человеческого рода, а естественное состояние, присущее человеческому существованию, как таковому, со дня творения.
- Государственно-организованному обществу предшествовало догосударственное, безгосударственное общество.
- В перспективе государственное общество должно опять смениться безгосударственным.

Т.Пейн

- Если общество порождено естественными человеческими нуждами и потребностями, то государство возникло из-за ослабления естественных моральных скреп общества, из-за недостаточной социальной эффективности одних лишь нравственных норм.

Понятие государства по Т.Пейну

- Государство - «общенациональное объединение, действующее в соответствии с общественными принципами».
- «Чем совершеннее цивилизация, тем меньше она нуждается в государстве».

Пейн различает три источника и соответственно три типа государственной власти:

- Первый источник – суеверие
- Второй – сила
- Третий – общие интересы и общие права всех членов общества.
- Возникая из первого источника государственная власть – власть духовенства
- Из второго – власть завоевателей
- Из третьего – царство разума.
- Последняя форма не является злом.

На различении общества и государства покоится теория естественных прав, отличаемых от прав гражданских

- Первые врожденные и неизменные, вторые приобретенны и преходящих.
- Джефферсон писал: «Мы убеждены - что человек ... наделен от природы правами и врожденным чувством справедливости».
- В проекте «Декларации прав» он формулирует следующее понимание естественных прав: «Все люди созданы равными ... они наделены создателем врожденными и неотчуждаемыми правами ... среди которых: жизнь, свобода, достижение счастья».

- Гражданские права, приобретение и отчуждение которых связано с возникновением государства, являются вторичными, выполняя служебную роль по отношению к естественным правам.
- Гражданские права как бы надстраиваются над естественными. По формуле Пейна, «каждое гражданское право выражает из естественного права, другими словами, оно есть обмененное естественное право».

- Право на революцию основывается на признании суверенности народа и ответственности перед ним государства: «Народ имеет право на то, что он желает». (Пейн).

- При составлении «Декларации независимости США (1776 года) Джефферсон заменяет знаменитую европейскую триаду «жизнь, свобода и собственность» формулой «жизнь, свобода и стремление к счастью».
- Право частной собственности для него, как и для Пейна и Франклина, гражданское, а не естественное право; оно не первично и изначально, а имеет чисто функциональный характер и установлено на определенной ступени цивилизации.
- Частная собственность не естественное порождение общественной жизни, а результат исторически возникшего законодательства.

Вопрос №4 Политико-правовые идеи Александра Гамильтона и Джона Адамса.

- Джон Адамс обосновывал необходимость обособления и независимости трех отраслей власти (законодательной, исполнительной, судебной).
- Адамс считал, что необходимо усилить исполнительную власть и создать тем самым систему сдерживания и взаимного уравновешивания властей («сдержек и противовесов»).

- Гамильтон считал при этом, что система сдержек и противовесов необходима для подавления эгоизма и пассивности народной массы, которую нужно заставлять сотрудничать во имя общего блага.

- Адамс выделял три формы правления: монархию, аристократию и демократию.
- Лучшей формой является республиканская смешанная форма правления, в которой законодательная власть сформирована через верхнюю аристократическую палату парламента.

Вопрос №5 Учение Оливере Холмса о праве.

- Член Верховного Суда США в конце 19 века строит совершенно новый тип правопонимания, согласно которому право «предсказание того, каким образом будет действовать суд на практике». Закону при этом отводится весьма не главная роль.
- Центр правотворчества переносится на правоприменительную деятельность судей.
- Право освобождается от понятий «вечное, неизменное, справедливое», от наделения качеств всеобщности нормативной определенности и ставится в зависимость от тех или иных факторов, влияющих на решение судьи: от психологических до политических.