

Идеи правового государства и
гражданского общества в истории
зарубежной политической и
правовой мысли Нового времени

Понятие правового государства в античную эпоху

- Истоки понятия «правовое государство» восходят к эпохе античности. Оно родилось как противовес самовластию и произволу личности правителя из идеи естественного права, сформулированной стоиками, и отражало стремление оградить человека от произвола и насилия со стороны власти.
- К естественным правам стоики причисляли право на жизнь, личную неприкосновенность, безопасность, право на собственность, свободу передвижения и т.д.
- Стоики различали понятия «закон» и «право».

Прообраз идеи правового государства принадлежит древнегреческому философу Платону (427-347 гг. до н.э.).

- В работах «Государство» и «Законы» он рассуждает о естественных социальных потребностях, присущих людям от рождения, о главных добродетелях – мудрости, об идеальном человеческом обществе.
- Это приводит философа к мысли о том, что кроме государственно-организованной, есть и другие формы жизнедеятельности людей, а законы предстают как средство внедрения начал разума в жизнь и отношения людей.
- Выступая за государство законности, Платон писал: «Я вижу близкую гибель того государства, где закон не имеет силы и находится под чьей-либо властью. Там же, где закон – владыка над правителями, а они – его рабы, я усматриваю спасение государства...».

Аристотель считал, что человек – существо общественное, политическое, а государство – естественный продукт развития общества политических граждан

- В его трудах прослеживается определенное разделение государства и гражданского общества.
- Политическое устройство (государство) и право, необходимо предполагают свободу членов данного политико-правового общения. Тем самым государство и право являются формами свободы, формами общения свободных людей.
- Развивал и обосновывал концепцию разумных законов. Там, где отсутствует власть закона, там, нет места и какой-либо форме государственного строя. Поскольку под законом Аристотель имел в виду правовой закон («всякий закон в основе предполагает своего рода право»), то речь у него по существу идет о господстве права в надлежаще организованном государстве.
- Принципиальная общность политических и правовых форм и явлений, противопоставляемых деспотизму, в трактовке Аристотеля означала в определенной мере то же, что в последующей истории стали обозначать как правовое государство.

Цицерон считал, что закон, не отвечающий естественному праву, не является правовым, а следовательно, и законом

- Право, является необходимым источником государственности вообще.
- Государство, является правовым не в силу соблюдения им своих же законов и иных внешних обстоятельств, а потому, что государство по своей сути – это естественное право народа, согласованное и упорядоченное.

- Подведем некоторые итоги анализа развития правовой теории в эпоху античности.
- 1. Правовая теория развивалась вне связи с теорией государства, ибо государства в буквальном значении этого понятия не существовало, естественно, не существовало и понятия государственного суверенитета.
- 2. Говорить о становлении концепции правового государства во времена античности рано, но вместе с тем говорить о концепции правления права, а не людей, есть все основания.

- Средневековая правовая концепция была построена на противопоставлении позитивного и естественного права.
- С развитием государственного суверенитета, с усложнением структуры государства все больше надежды возлагаются на позитивный закон.
- Законотворческая деятельность государств в лице монархов и сословных органов расширяется, в связи с этим выдвигается политическое требование подчиненности закону и самого монарха.

- Смысл теорий правления права Нового времени – обеспечить нарождающуюся частную сферу от произвольного вмешательства в нее государства.
- Поэтому основное ее содержание связано с ограничениями, накладываемыми на государственную власть, с порядком ее организации и функционирования, со способами ее легитимации.

Томас Гоббс

- Использует понятие «гражданское общество» в прямой постановке вопроса, хотя и непоследовательно: в одних случаях он как бы отождествляет гражданское общество с государством, в других – разъединяет эти понятия.
- Исходит из того, что «природа создала людей равными в отношении физических и умственных способностей». Изначальное равенство людей в сочетании с эгоистической природой («человек человеку волк») приводит в обществе к естественному состоянию «войны всех против всех».
- Однако естественный разум показывает людям условия преодоления этого тупика. Так формируются естественные законы, один из которых призывает стремиться к миру, другой – требует отказа каждого человека от части своих прав во имя мира, а третий – призывает выполнять заключенные между людьми соглашения и договоры.

- Сами по себе естественные законы необязательны к исполнению, превратить их в норму поведения может только сила.
- Такой силой, гарантирующей мир и реализацию естественных законов, является абсолютная власть государства. Люди путем взаимной договоренности («теория общественного договора») передают государству в лице суверена верховную власть над собой.
- Власть эта носит абсолютный характер. Государство обладает не только полицейскими функциями: оно поощряет развитие экономики, силой принуждает людей к труду, внушает подданным мысли о бесконечной власти суверена, а также энергично борется с учениями, ведущими государство к распаду.
- Государство гарантирует своим подданным свободу, которая проявляется в праве делать все, что не запрещено законом.

- Гоббс, требовал подчинить власти государства ничем не скованную свободу, ведущую к всеобщей вражде и насилию.
- Гоббс дает следующее определение гражданского закона: «Гражданским законом являются для каждого подданного те правила, которые государство устно, письменно или при помощи других достаточно ясных знаков своей воли предписало ему с тем, чтобы он пользовался ими для различения между правильным и неправильным, т.е. между тем, что согласуется, и тем, что не согласуется с правилом».
- Законодательство, по Гоббсу, становится орудием проведения в жизнь не только приказов суверена, но и его идеологических установок.

Политическая мысль Нового Времени считает что: государство создает гражданское общество, но и общество создает государство и под своим контролем передает ему часть своих прав.

- В философско-правовой концепции Гоббса отсутствует идея правового закона. Однако вместе с традиционной оппозицией естественного общества, как совокупности его членов, сограждан, натуралистическая школа политической мысли, к которой принадлежал Гоббс, установила оппозицию двух разных состояний – естественного и цивилизованного. Стремление определить общество, исходя из человека, оказалось крайне новым в истории политико-правовой мысли Нового времени.

Джон Локк – активно используя понятие гражданского общества, провозглашает в определенной мере примат гражданского общества перед государством.

- Основой общества, в том числе гражданского, считает собственность.
- Политическая власть трактуется как право людей создавать законы для регулирования и сохранения собственности.
- Государство – атрибут общества, возникает лишь на определенном этапе развития гражданского общества, когда у членов общества возникает в этом необходимость.
- Суверенитет народа выше созданного им государства.
- Формулирует главную цель государства – сохранение свободы и собственности, отстаивает принцип разделения властей.
- Народ, составляющий общество, является сувереном. С образованием государства суверенитет общества переходит к государству, но оно не может полностью поглотить общество.
- Более того, главная цель государства состоит в защите этого общества.
- В его концепции государство приходит не на смену обществу, а призвано управлять им.

- Локк отвергает представления о свободе и законе как противоположных, несовместимых и взаимоисключающих явлениях. По его мнению, закон как выражение свободы как раз и демонстрирует правовую природу и правовой характер закона.
- Поскольку государство создано для гарантии естественных прав (свобода, равенство, собственность) и законов (мир и безопасность), оно не должно посягать на эти права, должно быть организовано так, чтобы естественные права были надежно гарантированы.
- Главная опасность для естественных прав и законов проистекает из привилегий, особенно из привилегий носителей властных полномочий.
- «Свобода людей, находящихся под властью правительства, заключается в том, чтобы иметь постоянное правило для жизни, общее для каждого в этом обществе и установленное законодательной властью, созданной в нем; это – свобода следовать моему собственному желанию во всех случаях, когда это не запрещает закон, и не быть зависимым от непостоянной, неопределенной, неизвестной самовластной воли другого человека».
- Локка стремится констатировать действие закона природы и неотчуждаемых прав и свобод человека опосредованно – именно через гражданские законы. В случае такого соответствия естественного и гражданского законов мы имеем дело с идеальной конструкцией правового закона.

Шарль Луи де Монтескье в работе «О духе законов» рассматривает гражданское общество как четвертую ступень человеческой истории после ее естественного состояния, семьи и героического времени.

- Различает законы гражданские и государственные (политические).
- Гражданские законы регламентируют отношения, присущие гражданскому обществу: отношения собственности, добровольных объединений граждан и другие.
- Государственные законы регламентируют главным образом политические права и свободы тех же граждан.
- Монтескье выделяет диалектическое единство и противоречивость законов гражданского общества и государства, полагая, что исчезновение одной из сторон этого единства неизбежно приведет к крупным общественным потрясениям.

- Система разделения и взаимного сдерживания властей является, главным условием для обеспечения политической свободы в ее отношениях к государственному устройству.
- «Свобода может заключаться лишь в том, чтобы иметь возможность делать то, чего должно хотеть, и не быть принуждаемым делать то, чего не должно хотеть. Свобода есть право делать все, что дозволено законами. Если бы гражданин мог делать то, что этими законами запрещается, то у него не было бы свободы, так как то же самое могли бы делать и прочие граждане».

- Учения Локка и Монтескье оказали заметное влияние не только на последующие теоретические представления о правовой государственности, но и на раннебуржуазное конституционное законодательство и государственно-правовую практику.
- Это влияние отчетливо проявилось, например, в Конституции США 1787 г. и во французской Декларации прав человека и гражданина 1789 г., 16 статья которой гласит: «Общество, в котором не обеспечено пользование правами и не проведено разделение властей, не имеет конституции».

- Ограниченное (конституционное) государство есть, таким образом, социально-политический и юридический феномен, смысл которого состоит в обеспечении свободы, понимаемой как свобода от вмешательства в частную жизнь.

По мнению Канта сочетание свободы каждого со свободой других – главный путь формирования гражданского общества.

- Гражданское общество основано на следующих априорных принципах: 1) свобода члена общества как человека; 2) равенство его с другими как подданного; 3) самостоятельность члена общества как гражданина.
- «Государство – это объединение множества людей, подчиненных правовым законам». Благо государства состоит в высшей степени согласованности государственного устройства с правовыми принципами.
- Различные власти, исходя из единой воли народа, должны действовать согласованно и в общем направлении. «Воля законодателя безупречна, способность к исполнению у верховного правителя неодолима, а приговор верховного судьи неизменяем».
- И. Кант считал, что целью государства является обеспечение торжества права, требованиям которого оно само должно подчиняться. Гражданское правовое состояние, по Канту, основано на свободе каждого члена общества как человека, равенстве и самостоятельности.
- Государство не должно ограничиваться только заботой о правопорядке и безопасности граждан. Оно может, взяв на себя решение социальных проблем, повысить благосостояния граждан. Но как бы широко государство не определило поле своей деятельности, оно остается правовым, если его деятельность строго регламентирована законодательством.

Георг Гегель

- отношения гражданского общества и государства можно определить с позиций политической рациональности, ограничения самостоятельности, абстрактной свободы и конкурентного плюрализма гражданского общества в пользу универсальных государственных прерогатив.
- «Если смешивают государство с гражданским обществом и полагают его назначение в обеспечении и защите собственности и личной свободы, то признают интерес единичных людей как таковых, той окончательной целью, для которой они соединены, и из этого вытекает также, что мы можем по произволу быть или не быть членами государства. Но государство, на самом деле, находится в совершенно другом отношении к индивидууму, так как оно есть объективный дух, то сам индивидуум лишь постольку объективен, истинен и нравственен, поскольку он есть член государства».

- В отношении сфер частного права и частного блага, семьи и гражданского общества государство выступает одновременно и как внешняя необходимость, и как имманентная цель.
- «Государство само по себе есть нравственное целое, осуществление свободы; осуществление же свободы есть абсолютная цель разума. Государство есть дух, стоящий в мире и реализующийся в нем сознательно».
- Гегель – правовой этатист, он обосновывает, восхваляет и обожествляет именно правовое государство, он подчиняет (не отрицая их!) права индивидов и общества государству не как аппарату насилия, а как более высокому праву – всей системе права. А «система права есть царство осуществленной свободы». Иными словами, Гегель философски восхваляет государство как наиболее развитую действительность свободы.

- Идеальное государство у Гегеля представляет общество в его единстве. Гражданское общество одновременно сохраняется и преодолевается как необходимый, но подчиненный аспект более широкого, более сложного и более высокого сообщества, которое организовано политически.
- Гегель рассматривает гражданское общество и государство как не совпадающие сферы общественной жизни: «развитие гражданского общества наступает позднее, чем развитие государства».

- Новое время государство и общество начинают анализироваться как феномены, не совпадающие друг с другом.
- Государство предстает как средоточие реальной политической власти, способное использовать ее как во вред, так и во благо обществу.
- Теория ограниченного государства, озадаченная поисками средств ограничения властных возможностей государства, недопущения деспотического, произвольного осуществления власти является в большей степени политической теорией.
- Смысл ее заключается в защите права от государства и государственного закона, ибо исторически право гражданского общества, частное право развивается вместе с обществом, независимо от воли политических властей; и именно в частном праве реализуются имманентно присущие ему принципы свободы и равенства.
- Право в либеральных теориях Нового времени ассоциируется с личной свободой, с автономией, с незыблемостью частной собственности и частной жизни вообще.

Концепция правового государства

- Доктрина правового государства связана с фундаментальными проблемами понимания государства и права, с особенностями интерпретации природы этих важных социальных явлений. Доктрина и ее теоретические основы имеют важное идеологическое и научное значение для политической и правовой теории и практики, предопределяя в свою очередь решение целого ряда других вопросов теории права и государства.
- Любое государство опосредуется правом и, в определенном смысле, представляет собой один из способов институционализации права, является важной гранью его бытия. Поэтому концепцию правового государства невозможно свести к представлению о государстве, в котором имеется в наличии право.

- Концепция правового государства является концепцией идеологической, ибо опирается на специфическое ценностное представление о самом праве.
- **Идея правового государства** – не просто теоретическое построение, а **определенный итог развития западноевропейской культуры.**

- Западная культура покоится на представлении о естественных и неотчуждаемых правах каждого человека и общественном договоре как основе любого государства.
- В либерального мировоззрения право ассоциируется с личной свободой, с автономной (самостоятельной и ни от кого не зависящей) и юридически равной с другими личностью, с незыблемостью ее священного права на частную собственность и частную жизнь.
- Индивид оказывается тем центром, вокруг которого вращаются общество и государство. При этом предполагается, что любые действия государства могут совершаться только с одобрения каждого и должны быть направлены, прежде всего, на защиту частных интересов членов общества.

- Общество, в котором каждый может беспрепятственно реализовывать свои природные права и свободы, называется **гражданским обществом**.
- Которое, естественной формой своего существования предполагает **демократию**, предоставляющую всем равные юридические возможности участия в политических функциях государства.
- Гражданское общество, демократия и правовое государство оказываются синонимами индивидуалистического общества, организованного на правовых началах. При этом, однако, идеологически (следовательно, и аксиологически) гражданское общество, как общество свободных и независимых собственников, противопоставляется государству

- Идея рационализации общественной жизни посредством разумного закона – это ещё античная идея, возникшая в рамках полисного мировоззрения и возрождённая в Новое время, однако при этом дополненная идеей прав личности и ограниченного государства.
- Обе эти идеи присущи как концепциям правового государства, так и концепциям правления права. Но сторонники первых делают упор на идее рационализации и видят свой идеал максимально возможной упорядоченности общественной и государственной жизни, стремятся «навязать порядок» с помощью государственного закона.
- В то время как в концепциях правления права подчеркивается, прежде всего, независимость права от государства: в государственном законе видят угрозу праву и свободе. Их идеал – ограниченное государство и свободное правовое общество.

- В англоязычном правоведении существуют две версии правления права. Причём обе они имеют в виду либеральные принципы ограниченного государства, индивидуальных прав и свобод, ценности рыночной ЭКОНОМИКИ

Формальная или узкая версия правления права (Л. Фуллер, Дж. Раз)

- Государственная власть должна осуществляться в соответствии с установленным законом, а сам закон должен отвечать ряду формальных требований.
- Вопрос содержания закона выводится за рамки рассмотрения. В соответствии с таким подходом и конкретные формы государства не имеют значения.
- Отказываясь оценивать содержание закона, обращая внимание лишь на его формальные качества, может использоваться для оправдания практически любых политических режимов, функционирующих на основе формально понимаемого закона.
- Понятие о правовом государстве содержит два уровня. Нижний уровень – это соблюдение законности в государстве. А более высокий уровень – это законность самих законов. «Закон должен соответствовать праву». Смысл его (второго уровня) в том, чтобы законы сами отвечали соответствующим правовым принципам.

Широкая версия концепции правления права:

Дж. Роулс и Дж. Финнис, Р. Дворкин, Ф. А.

Хайек

- Признает необходимыми формальные требования, предъявляемые к закону, требует оценки его содержания и связывает возможность реализации принципов правления права с либерально – демократической политической системой, в которой уважаются и гарантируются права и свободы индивида.

- В послевоенные годы доктрина правового государства делает упор именно на правовом характере закона, который по своему содержанию должен соответствовать определённым гуманитарным ценностям (права человека, справедливость, равенство), а также правовым и институциональным принципам организации государственной власти (разделение властей, независимый суд, институт конституционного контроля).

Словосочетание “правовое государство” впервые употребил К.Т. Велькер в 1813 г. Затем в 1824 г. оно прозвучало в произведении И.Х. фон Аретина и лишь в 1829 Роберт фон Моль ввел его в общий государственно-правовой и политический оборот

- Выражение “правовое государство” (Der Rechtsstaat) является специфическим, чисто немецким словообразованием. Языки других наций (кроме русского) не имеют подобного словосочетания, где бы так емко соединялись понятия права и государства.

- Завершающим элементом в разработке целостной конструкции правового государства следует считать концепцию господства права.
- Необходимо различать две модели – англо-саксонскую (Rule of law) и немецкую (Der Rechtsstaat).
- Англосаксонская модель констатирует, что правление не может быть произвольным, оно должно осуществляться в соответствии с законом, принятым с соблюдением всех соответствующих процедур, устанавливающим права и обязанности граждан, их гарантии.
- Вследствие этого никакое лицо, даже с официальным статусом, не может избежать установленной законом ответственности в случае нарушения им предписанных правил поведения. Это означает, что нет никого, кто бы был выше закона.
- Однако в данном случае речь идет о формальном правовом государстве, формальном законе.

- Немецкий вариант, устанавливает господство права в плане различения права и закона.
- Чтобы закон был правовым, он должен основываться на таких элементах права как свобода, равенство, справедливость, кроме того, на нравственности, гуманизме, с учетом основных прав человека.

Правовое государство в работах современных российских юристов

- Б. М. Лазарев считает что для правового государства характерно:
- наличие развитого гражданского общества;
- действие антимонополистических механизмов, препятствующих сосредоточению властных полномочий в каком-либо одном звене или институте;
- правовая защищённость человека от произвольных решений и действий кого бы то ни было;
- возвышение суда как главного средства обеспечения верховенства закона;
- ограничение государственной власти.

А.В. Малько

- «правовое государство – такое государство, в котором создаются условия для определённых ограничений с помощью права деятельности политической власти в целях недопущения злоупотреблений».

А.Ф. Черданцев

- «правовое государство – государство, деятельность которого осуществляется на основе и в рамках законов и, которое признаёт и охраняет права и свободы граждан».

В.А. Четвернин

- «правовое государство – государство, в котором власть максимально ограничена естественными и неотчуждаемыми правами и свободами человека и гражданина».

- Как видно, названные положения, относящиеся к правовому государству, объединяют наиболее значимые показатели, свойственные этому феномену.

Принципы правового государства

- 1. Господство права и верховенство правового закона во всех сферах жизни общества;
- 2. Гарантии прирожденных и неотчуждаемых (естественных прав и свобод человека и гражданина);
- 3. Правовое равенство;
- 4. Правовая безопасность (ограничение вмешательства государственной власти в дела гражданского общества, предсказуемость поведения государственных органов и четкая определенность государственных предписаний); компенсация личности за ущерб от государства, а также взаимная ответственность личности перед государством за исполнение конституционно-правовых обязанностей;
- 5. Правовая организация самой системы государственной власти на основе принципа разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную;
- 6. Правовая рыночная экономика. При этом особо указывается, что правовое государство может существовать только на базе развитого гражданского общества.

Ульбрих Шойнер выделяет следующие принципы правового государства:

- 1. Связанность исполнительной власти правом и законом;
- 2. Ограничение усмотрения и пространства для суждения администрации;
- 3. Запрет обратной силы законов;
- 4. Равноправие;
- 5. Всеохватывающая судебная защита граждан от незаконных административных актов;
- 6. Сформированность, четкость и демократизм административного управленческого процесса;
- 7. Четкость принципов судебного процесса (прежде всего право на обязательное выслушивание в суде каждого, т.е. так называемые судебные процессуальные права человека);

- 8. Принципы преобразования уголовного права (отмена смертной казни, запрет неоднократного наказания за одно и то же деяние; только судья вправе принять решение о допустимости и продлении срока ограничения свободы и т. д.);
- 9. Ответственность государства за действия своих органов;
- 10. Компенсация за вмешательство государства, если оно причинило лицу особый ущерб; 1
- 1. Институт конституционной жалобы, которая открывает каждому гражданину путь в конституционные суды Федерации и земель.

- **Таким образом, четко выражен один из основополагающих принципов правового государства – обеспечение и защита интересов личности от каких бы то ни было неправовых посягательств.**

В отечественной юридической литературе
выделяется четыре основных принципа
правового государства:

- 1. Господство права и верховенство правового закона;
- 2. Незыблемость, гарантированность и реальность прав и свобод человека и гражданина;
- 3. Взаимная естественность личности и государства;
- 4. Разделение ветвей государственной власти.

А.В. Малько выделяет два главных аспекта правового государства:

- 1. Свободу человека, наиболее полное обеспечение прав;
- 2. Ограничение правом государственной власти.
- Остальные принципы (шесть) представлены им как способы и средства, что весьма спорно: ведь принцип – это норма-принцип, императив, а не способ. Причем генеральный принцип - верховенство закона (не подчеркнуто, что это правовой закон) – стоит не на первом, а на пятом месте.

- В.В. Лазарев делает акцент на четырех принципах, охватывающих лишь два из шести основных принципов.
- Главный принцип – господство права и верховенство правового закона – отсутствует.
- Кроме того, он приводит еще девять принципов, встречающихся литературе.

- Г.Н. Манов, В.Н. Хропанюк, О.П. Масюкевич также формулируют по четыре принципа. В целом, этот подход охватывает основные принципы правового государства.
- Недостатком, в данном случае является то, что основной принцип (цель правового государства) — незыблемость прав и свобод личности — у Г.Н. Манова — на четвертом (последнем месте), у таких авторов как А.Н. Головастика и Ю.А. Дмитриев — также на четвертом месте, а у Л.И. Спиридонова — его вообще нет.
- К сожалению, подобных примеров — не мало. Думается, что это недопонимание смысла, сущности правового государства.

- Недостатком в отечественной трактовке правового государства, является и то, что ряд ученых (А.Б. Венгеров, В.Н. Хропанюк, Л.А. Морозова, А.С. Комаров, С.Н. Кожевников, Р.А. Ромашов, А.Н. Головастикова и Ю.А. Дмитриев) путает признаки и принципы правового государства, называя его фактические (основные) принципы – признаками.
- Ведь признаки – это характерные черты, а принципы, кроме того, еще и основополагающие, руководящие, императивные начала, фактически – нормы-принципы.

- В отечественной литературе остались без достаточного внимания такие проблемы, как рассмотрение правового государства в аспектах формальном, материальном и техническом.
- **В формальном** смысле слова правовое государство является государством, в котором законы реализуются по единообразному предусмотренному порядку, предначертанному в писаной Конституции.
- При таком порядке все ветви государственной власти, особенно исполнительная и судебная власти, осуществляются только согласно букве (а не духу) закона.

- Такое "правовое" государство характеризуется игнорированием сущностных, содержательных признаков государства и права, в частности, общечеловеческих ценностей, мировых общепризнанных стандартов (демократизма, нравственности, свободы, равенства, справедливости, гуманизма, основных прав человека).
- Формальная правовогосударственность имеет свои корни, большей частью, в человеческом достоинстве. Без цели гарантии института человеческого достоинства не нужны усилия формального правовогосударственного порядка.

- К материальному принципу правового государства относятся: институт гарантии человеческого достоинства, институты свободы и равенства, как решающие границы, которыми связана государственная власть, включая и ее законодательную ветвь.
- Кроме того, сюда же относится уже названный ранее принцип соразмерности, т. е. институт запрета чрезмерности государственного действия, запрета вмешательства в дела гражданского общества.

- Если же рассматривать правовое государство как чисто инструментальную, операциональную структуру (юридическую конструкцию), как систему искусственных правовых приемов, при помощи которых регулируется упорядоченная система защиты прав и свобод личности, то принцип правового государства будет сужен только до технического принципа.
- Который не выражает вообще ни цели, ни содержание государства, а лишь вид и характер его осуществления.
- Фактически же речь в данном случае идет о юридической технике правотворчества и правоприменения.