

А.А. Иванов

История государства и права зарубежных стран

*Рекомендовано Учебно-методическим центром
«Профессиональный учебник» в качестве учебного пособия
для студентов высших учебных заведений, обучающихся
по специальности 030501 «Юриспруденция»;
по научной специальности 12.00.01 «Теория и история права
и государства; история учений о праве и государстве»*



Москва •

УДК 34(100)(091)(075.8)
ББК 67.3(3)я73-1
И20

Рецензент:
доктор юридических наук, профессор,
заслуженный работник высшей школы РФ *Н.В. Михайлова*
(нач. кафедры истории государства и права
Московского университета МВД России)

Главный редактор издательства *Н.Д. Эриашвили*,
кандидат юридических наук, доктор экономических наук, профессор,
лауреат премии Правительства РФ в области науки и техники

Иванов, Алексей Алексеевич.
И20 История государства и права зарубежных стран: учеб.
пособие для студентов вузов, обучающихся по специаль-
ности «Юриспруденция» / А.А. Иванов. — М.: ЮНИТИ-
ДАНА, — 343 с.

ISBN 978-5-238-01774-7

Агентство СІР РГБ

В рамках различных исторических периодов рассматриваются особен-
ности возникновения и развития важнейших элементов государственно-
правовых систем стран мира, оказавших наибольшее влияние на форми-
рование современной цивилизации. Особое внимание уделено истории
становления зарубежных полицейских и пенитенциарных систем.

В пособии представлен обширный словарь терминов и понятий, ко-
торый поможет обучающимся ориентироваться в тематике учебного кур-
са и расширить эрудицию.

Предназначено для студентов юридических учебных заведений по
специальностям юриспруденция, государственное и муниципальное
управление и политология, а также для всех интересующихся историей
зарубежных стран.

ББК 67.3(3)я73-1

ISBN 978-5-238-01774-7

© ИЗДАТЕЛЬСТВО ЮНИТИ-ДАНА, 2010

Принадлежит исключительное право на использование и распространение издания
(ФЗ № 94-ФЗ от 21 июля 2005 г.).

Воспроизведение всей книги или какой-либо ее части любыми средствами или в
какой-либо форме, в том числе в интернет-сети, запрещается без письменного
разрешения издательства.

© Оформление «ЮНИТИ-ДАНА», 2010

Предисловие

История государства и права как фундаментальная юридическая дисциплина традиционно занимает важное место в подготовке юристов высшей квалификации. Она формирует юридическое мировоззрение, дает комплексное представление, во-первых, о возникновении, развитии и падении государств и правовых систем, во-вторых, о важнейших элементах государственного аппарата, их месте и роли в структуре общего механизма осуществления государственной власти, в-третьих, о формировании принципов, отраслей и важнейших институтов и норм права, их изменении и исчезновении. Знание всего этого способствует ориентации человека в современном мире, в развитии таких основополагающих сторон нашей жизни, какими являются государство и право.

Аналитическое изучение истории государства и права зарубежных стран, государственно-правовых явлений на фоне их экономического, социального и политического развития, в свете международных событий, а также во взаимосвязи с процессами в идеологии, культуре, демографии и национальном сознании позволяет постичь закономерности, направления и динамику изменений в государстве и праве, понять их эффективность и значение для отдельного человека и общества в целом.

История государства и права зарубежных стран не является простой совокупностью сведений по истории государственных учреждений и законодательства. В данном учебном курсе изучаются различные исторические типы и формы государства и права, сложные взаимосвязи государственного механизма, организация и функционирование его органов и иных составных частей, а также право в самых различных проявлениях.

Непременной функцией всякого государства во все времена была охрана порядка и безопасности, поэтому во всех развитых государствах важное место занимает система правоохранительных органов, особенно органов внутренних дел и пенитенциарных (исправительных) учреждений. Их история является неотъемлемой частью истории государства и права.

Особенность предлагаемого вниманию читателей пособия продиктована своеобразием учебного курса истории государства и права зарубежных стран, в котором нет возможности изучить все государственные учреждения, отрасли и институты права в силу их постоянной изменчивости и объемности с точки зрения страноведческого потенциала. Историческая конкретизация возможна в отраслевых курсах при изучении современных проблем. Уровень детализации материала, изучаемого в истории государства и права, определяется комплексностью этой учебной дисциплины, поэтому нередко приходится ограничиваться кратким обзором или просто очертить круг вопросов.

Следует отметить, что история государства и права зарубежных стран является специфической частью всеобщей истории, поэтому ее изучение *немыслимо без опоры на общеисторические знания*, полученные обучающимися ранее — в общеобразовательной школе или иных учебных заведениях. Необходимо особо подчеркнуть, что материал истории государства и права невозможно понять и усвоить без элементарных знаний фундаментальных основ юриспруденции, которые дает такая юридическая учебная дисциплина, как *теория государства и права*, которая не случайно по общему правилу преподается студентам с относительным опережением.

Теория государства и права вооружает знанием основных элементов и конструкций государства и права, позволяет постичь значение специфических юридических терминов, понять тот особый «юридический язык», на котором «говорит» история государства и права зарубежных стран. В свою очередь, учебный курс самой истории государства и права зарубежных стран насыщен множеством характерных только для данного предмета понятий, поэтому в настоящем издании есть словарь терминов, подготовленный Т.Л. Матиенко и Н.В. Шингаревой. Он позволит обучающимся лучше сориентироваться в обилии учебного материала, разобраться в особенностях государственно-правовых систем различных стран в те или иные периоды их существования.

В заключение следует отметить, что успешное освоение историко-правового материала возможно только в процессе изучения текстов важнейших нормативно-правовых актов, памятников права. Обращение к документальному материалу — важнейшее условие получения научно-достоверных исторических знаний. Этому может помочь представленный в пособии библиографический список.

Неясные места и непонятные термины обучающиеся должны уяснить по комментариям и словарям — историческим, юридическим, русского языка, иностранных слов и т.д. При чтении нормативного правового акта особое внимание надо уделять основным принципам, в соответствии с которыми построен памятник права, системе норм, закрепленных в нем, важнейшим правовым институтам. Анализируя тот или иной памятник права, необходимо иметь в виду, что его создание происходило не на пустом месте и не в изолированных условиях. Часто неизбежны заимствования из ранее созданных актов, использование опыта других стран. Важно умело использовать научный инструментарий, применять понятийный аппарат, выработанный как историко-правовой, так и теоретико-правовой наукой.

Вводная глава

1. История государства и права как наука и учебная дисциплина

Предмет истории государства и права

История государства и права зарубежных стран относится к числу *фундаментальных* юридических дисциплин, позволяющих сформировать профессиональное мышление юриста посредством изучения путей и средств развития права и государства как единого феномена, механизма взаимодействия его частей. История государства и права отличается от общеисторических дисциплин тем, что историко-правовые науки не исследуют общество в целом, а изучают процессы развития сложной системы государственных и юридических учреждений. Главное — это выявление исторических закономерностей в развитии государства и права.

Следует заметить, что все страны и народы внесли свой вклад в сокровищницу мировой юриспруденции, обогатили в той или иной степени мировую правовую культуру. Поэтому *предметом истории государства и права зарубежных стран* являются генезис системы правового регулирования общественных отношений на всем протяжении развития цивилизации, сравнительный анализ взаимоотношения государства и права в различных государственно-правовых системах, выявление общих закономерностей становления, развития, трансформации общественного и государственного строя, правовых систем отдельных государств на различных стадиях исторического процесса.

История государства и права и иные юридические науки

История государства и права зарубежных стран тесно связана с *общей теорией государства и права*, поскольку их предмет во многом совпадает, а свои выводы теория государства и права основывает на всем богатстве эмпирического материала, который ей предоставляет история науки о государстве и праве. Они дополняют друг друга в исследовании закономерностей развития и функционирования государства и права. Теория государства и права служит методологической основой, на которой строится изучение истории государства и права зарубежных стран, впрочем, как и иных правовых дисциплин.

История государства и права связана с *историей политических и правовых учений*, которая изучает развитие политико-правовой мыс-

ли, ее влияние на формирование политического и правового сознания людей и на детерминацию их деятельности.

Историю государства и права зарубежных стран нельзя отрывать от учебного курса *истории отечественного государства и права*. Это объясняется как ролью России в развитии мировой цивилизации, так и связью судеб нашего Отечества с исторической судьбой других народов, оказавших влияние на становление российской государственности и правовой системы.

Методология истории государства и права

При изучении истории государства и права зарубежных стран используются различные **методы научного познания** — диалектический, исторический, логический, анализ и синтез, индукция и дедукция, аналогия и моделирование, комплексный, статистический, системного анализа, формально-юридический, нормативно-аналитический, догматический, сравнительно-исторический, сравнительно-правовой и др.

Использование *индуктивного метода* позволяет составить законченное представление о прошлом уровне развития государства и права зарубежных стран, реконструировать историческое прошлое и непредвзято по достоинству оценить положительный опыт предшествующих поколений, в котором имелось немало ценного, утраченного с развитием цивилизации. С помощью *дедукции* удается понять и объяснить истинное назначение таких важнейших социальных институтов, как государство и право, преодолеть некогда господствующую в отечественной науке их одностороннюю оценку как только механизма классового принуждения.

Формально-юридический метод позволяет осуществить «связь времен» в юриспруденции. Для науки истории государства и права этот метод исключительно продуктивен, поскольку позволяет создать устойчивую картину развития и становления во времени и пространстве определенных государственно-правовых понятий и институтов при сохранении их основной сущности. В веках сохранилась незыблемость основных аксиом и постулатов римского права.

Сравнительно-исторический метод помогает выявить общие закономерности развития государства и права различных стран мира.

Для науки истории государства и права большое значение имеет *сравнительно-правовой метод*, поскольку широко применяется для сопоставления различных правовых систем и выявления в них общего и особенного, установления взаимовлияния различных национальных правовых систем, сравнения национальной правовой

системы с другими правовыми системами с целью использования положительного опыта, для сравнительного анализа по эпохам в пределах национальной правовой системы.

Периодизация курса

История государства и права зарубежных стран изучается в соответствии с хронологической последовательностью развития государства и права. Поэтому выделяется четыре крупных блока, каждый из которых содержит в себе различные подразделы, количество и содержание которых обуславливаются специфичностью развития государственно-правовых институтов в той или иной конкретной стране. Таким образом, периодизация истории государства и права зарубежных стран складывается из следующих периодов:

- история государства и права стран Древнего мира (IV тыс. лет до н.э. — V в. н.э.) — рассматривается в рамках рабовладельческого общества;
- история государства и права Средних веков (V—XVII вв.) — освещается как общество феодального типа;
- история государства и права Нового времени (XVII — конец XIX в.) — представлена историей становления основных начал буржуазного общества;
- история государства и права Новейшего времени (начало XX — начало XXI в.) — изучается как общество индустриального и постиндустриального типа.

Каждой из этих эпох свойственно общее для всех государств и вместе с тем нечто особенное. Наиболее яркие из этих особенностей и будут предметом изучения. Остается добавить, что изучить историю государства и права можно только на основе знания общей истории.

2. Происхождение государства и права

Разложение родоплеменных отношений и образование протогосударств

Возникновение государства и права связано с периодом разложения первобытно-общинного строя, которое прошло в своем развитии четыре различных по своей длительности и наполнению этапа.

Дородовое общество — каменный век (палеолит): собирательство, охота, рыболовство, общая собственность, беспорядочные отношения между племенами (промискуитет).

Примерно за 40 тыс. лет до н.э. возникает *родовой строй* (добывание огня, изобретение крючка, лука, появление членораздельной речи). За 6—5 тыс. лет до н.э. начинается неолит (эпоха нового камня), когда человек переходит от охоты и собирательства к элементарному земледелию и основам ремесла. Со временем процесс разделения труда становится все четче. Постепенно как обособленная сфера общественной деятельности выделилось скотоводство (средством обмена стал скот, который приобрел функцию денег). Ремесло отделилось от земледелия. Затем появилась группа людей, занятых только обменом (купцы).

В этот период повышается зависимость людей друг от друга. Складывается первобытная община, где рода выступают как коллективы родственников (людей, связанных кровнородственными отношениями), имеющих общего предка и ведущих совместное хозяйство. В значительной степени в связи с запретом браков внутри одного рода складывается так называемая дуальная организация, когда два рода связаны кровными узами.

Господствующее положение в обществе в это время принадлежало женщине (*матриархат*), что объяснялось ее важной ролью в общественных процессах. Именно женщины занимались собирательством, воспитанием детей, изготовлением одежды и утвари, были хранительницами домашнего очага, в то время как мужчины практически все время проводили на охоте. К тому же при существующих условиях уклада жизни было трудно установить отцовство, поэтому отсчет и наследование велись по материнской линии. Главой рода выступала общая прамамень.

Появление земледелия и скотоводства привело к возрастанию роли мужчины (*патриархат*). Начинается разложение первобытно-общинного строя. Оно повлекло за собой появление прибавочного продукта, накопление и дифференциацию собственности, имущественное расслоение общины. Необходимость в большом количестве рабочих рук для работы в поле и для выпаса скота привела к тому, что войны стали вестись уже не ради защиты своей территории, а ради грабежа чужих и захвата пленных, превращаемых в рабов. Постепенно выделилась индивидуальная семья, состоящая уже из родителей и их детей.

Власть в этот период была представлена *общими собраниями* взрослых мужчин, на которых решались вопросы управления, наказания за проступки соплеменников, распределение добычи и др., а также административными полномочиями *старейшин и племенных вождей*. Причем власть старейшин, стоящих во главе рода, а также военачальников, которые избирались на период военных действий,

основывалась только на их авторитете, опыте и уважении. Племя управлялось советом старейшин, который избирал вождя. Должность старейшины не давала никаких привилегий. Он работал наравне со всеми и получал свою долю, как и все. Различий между правами и обязанностями у членов рода не было.

Общественная власть совпадала непосредственно с родовой общиной, не была отделена от нее. Единство, взаимопомощь, сотрудничество всех членов рода, отсутствие противоположных интересов позволяли родовым собраниям без конфликтов решать все вопросы. Со временем кровнородственные связи распадаются и заменяются территориальными, появляется сельская (соседская) община.

Постепенно осознавалась важность хорошего управления, руководства. Произошло разделение функций власти на светскую (управление), военную (военное руководство), религиозную. Совет старейшин становится органом текущего управления. Появляется племенная бюрократия (управленческая, военная, религиозная), которая осуществляет руководство обществом уже не только в его общих интересах, но и в собственных — групповых и классовых. Это был начальный период возникновения элементов государственности — режим *военной демократии*, когда в обществе складывается сильная власть военных вождей при сохранении остатков коллективизма и общественного управления.

Потребовалась качественно новая организация, способная сохранять и обеспечивать жизнь общества как целого организма. Возникла необходимость в публичной власти, надстоящей над обществом, с особыми отрядами людей, которые занимаются только управлением и имеют возможность осуществлять организованное принуждение. Такой организацией стали *протогосударства*. Такие организации древнего общества, характерные для этапа перехода от доклассового к раннеклассовому обществу, впервые возникли в Южной Азии и Северной Африке (Древний Египет, Вавилон, Индия, Ассирия, Персия, Китай, Хеттское государство и др.).

Таким образом, возникновение государства вызвано необходимостью:

- совершенствовать управление обществом в связи с его усложнением в результате развития производства, разделения труда, изменения условий распределения продуктов, роста численности населения и расслоения общества на социально неоднородные группы (классы);
- поддерживать в обществе порядок, обеспечивающий его социальную устойчивость, что достигается с помощью обще-

обязательных социальных (прежде всего юридических) норм;

- подавлять сопротивление эксплуатируемых масс, возникшее в результате расслоения общества на социально неоднородные группы (классы);
- защищать свою территорию и вести войны — как оборонительные, так и захватнические;
- организовывать массовые общественные работы, объединять для этой цели большие группы людей.

3. Древнейшая форма правообразования

В древнейшие времена права в нашем современном понимании как такового не существовало, все заменяли обычаи, наравне с которыми постепенно начинали формироваться и действовать мононормы.

Появление на определенном этапе истории человечества нормативного социального регулирования послужило качественным толчком к становлению (возникновению и развитию) права. «Известно, что представления людей о происхождении права существенно изменялись: в ранних догосударственных образованиях полагали, что право установлено богами; далее оно ассоциировалось с обычаями, лишь затем его стали понимать как обязательные для всех законы, принятые властью»¹.

В первобытном обществе таким нормативным социальным регулятором были **нормы-обычаи** (правила поведения, вошедшие в привычку людей в результате многократного повторения в течение длительного времени) и **религиозные (культовые) нормы**. Нормы-обычаи были основаны на естественно-природной необходимости и имели значение для всех сторон жизни общины, рода, племени, для регламентации хозяйственной жизни и быта, семейных и иных взаимоотношений членов рода, первобытной морали, религиозно-ритуальной деятельности.

Сформировавшись в значительной мере из религиозных предписаний, право истолковывалось и применялось жрецами. На протяжении тысячелетий нормативные требования выступали в виде системы запретов и мононорм. Именно они своими непререкаемыми требованиями и всеобщей обязательностью должны были защищать имеющиеся в обществе обычаи.

Запреты (табу) на совершение чего-либо имели ранг религиозного запрещения, налагаемого на конкретный предмет или дейст-

¹ Кудрявцев В.Н.

вие, и их нарушение грозило неминуемой карой со стороны духов и богов, причем не только в отношении самого нарушителя, но и всего племени, рода или общины в целом. Это были, например: запрет кровнородственных браков; запрет на отношения с носителями «злой магии»; табу на выход из жилища, на соприкосновение с землей; запрещение смотреть на правителя (сглаз); табу на смешение с простыми смертными (японский и китайский императоры, африканские короли); табу на остатки пищи (нанесение вреда остаткам вредит едоку, поэтому объедки следовало сжигать или закапывать), на общение с людьми в трауре, на общение с воинами, возвратившимися из похода (их еще преследуют души убитых ими врагов), а также с убийцами и палачами.

Наряду с запретами возникли такие способы регулирования, как дозволение и позитивное обязывание (только в первоначальной форме). *Дозволения*, т.е. разрешения на совершение конкретных действий (или бездействия в тех или иных условиях), имели место в случаях определения видов животных и времени охоты на них, видов растений и сроков сбора их плодов, пользования той или иной территорией, источниками воды и др. *Позитивное обязывание* — категоричное предписание на совершение определенных действий — имело целью организовать необходимое поведение в процессах приготовления пищи, строительства жилищ, разжигания костров, изготовления орудий и др.

Имевшиеся правила поведения формулировались в виде так называемых *мононорм*, т.е. единых социальных норм, регулировавших складывающиеся в обществе отношения и при этом характеризовавшихся универсальностью и неразделенностью правовых, морально-этических, религиозных и иных требований. Иначе говоря, в мононормах требования всех социальных норм причудливо переплетались между собой и при этом представлялись непреложными истинами для членов общества.

Раздел I

ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА ДРЕВНЕГО МИРА (IV тыс. до н.э. — V в. н.э.)



Остраконы из Афин с надписями: «Перикл, сын Ксантипия»,
«Аристид, сын Лисимала», «Килон, сын Мильтиода»
(остраконы использовали для остракизма —
изгнания граждан из государства)

Глава I

Основные особенности государства и права Древнего мира

1.1. Характерные черты первых государств

Древнейшие цивилизации возникали в разное время и судьба их была также различной. Какие-то со временем исчезли (Вавилон, Ассирия), а некоторые после многих «перерождений» сохранились до наших дней (Китай, Индия). В истории этих человеческих сообществ одно за другим зарождались и исчезали государства, при этом одни не оставили почти никакого следа в памяти человечества (полисы Мinoйской культуры), история же других стала историей самой цивилизации (Древний Рим).

В связи с особенностями развития и функционирования государств Древнего мира их условно делят на две разновидности:

1) государства древневосточной цивилизации (Египет, Вавилон, Ассирия, Урарту, Индия, Китай и др.);

2) государства античной цивилизации (греческие полисы и Рим).

Первой государственно-классовой организацией общества было *общество рабовладельческого типа*. Важнейшей функцией государств и их правовых систем в этот период была защита собственности рабовладельцев на средства производства, в том числе и на рабов. Яркими примерами таких государств выступали древневосточные деспотии, а также греческие города-полисы и античный Рим.

Основной особенностью всех ранних государств было наличие *общин* (замкнутых сельских поселений), сохраняющих остатки родового строя и сдерживающих формирование государства. Характерно было также преобладание *коллективной собственности* над частной (общинная, храмовая, государственная). Постепенно царско-храмовое хозяйство превратилось в государственную собственность, которой наделялись слуги жрецов и царей. Со временем социальное и имущественное расслоение выдвинуло на передний план относительно изолированные большие *группы населения*:

- господствующая (жрецы, аристократия, крупные военачальники);
- свободные общинники (крестьяне и ремесленники);
- рабы и иные зависимые категории населения (рабство в большинстве древних государств носило домашний, патриархальный характер).

Продолжительность существования первых государств чрезвычайно различна. История одних насчитывает многие тысячелетия, другие же очень быстро теряли свою независимость и становились частями более удачливых соседних государственных образований. Так на основе захвата и насильственного удерживания в своем составе суверенных государств возникали громадные *империи* (Китайская империя периодов Цинь и Хань; Рим, который являлся империей даже в свой республиканский период). В первых государствах практически отсутствовало какое-либо административно-территориальное деление. Время от времени они объединялись между собой в быстро распадающиеся военно-политические союзы.

Формой правления выступала, как правило, *деспотия* с ее неограниченной наследственной властью монарха и обожествлением его личности, с развитым чиновничьим аппаратом и т.д. Хотя в тот период встречались государства с республиканским правлением и даже с демократическим государственно-политическим режимом (Афины, республиканский Рим), это было, скорее, исключением из общего правила.

Практически во всех рабовладельческих государствах была создана и эффективно функционировала система государственных органов, важнейшими из которых являлись военное и финансовое ведомства, а также ведомство организации общественных работ.

1.2. Особенности древнего права

В сфере социального регулирования общественных отношений наряду с обычным правом, со временем все чаще приобретавшим писанные формы, особое место занимали *мифы*. Они представляли собой совокупность рассказов и повествований о жизнедеятельности сказочных существ (богов, героев, духов), отражавших мистические представления людей о мире, природе и человеческом бытии на заре его истории. В отдельных регионах (Месопотамия, Египет, Индия (IV—III тыс. лет до н.э.) к этим источникам права добавлялись *агрокалендари* в виде сборников письменных строгих нормативов и правил. Они по дням расписывали всю повседневную жизнь ранней земледельческой общины (вспашка, посев, сбор урожая), а их соблюдение поддерживалось специальным аппаратом, уполномоченным применять суровые санкции за нарушение установленных требований. Иногда правовые нормы закладывались в особые *инструкции для чиновников* (например, в Древнем Египте так называемые «Сорок кожаных свитков»).

Для зарождающегося права были характерны ссылки на авторитетные высказывания, записи конкретных случаев (казуистика). Отраслевое деление отсутствовало повсеместно. Право закрепляло коллективную ответственность общинников за преступление со-племенника, а также возможность кровной мести и самосуда в качестве последствия преступления. Наказание за преступление характеризовалось консерватизмом, формализмом и символизмом, зачастую строилось *по принципу талиона*¹.

Вершиной развития древнего права были римские Законы XII таблиц, созданные около 450 г. до н.э.

¹ От лат. *talio* — возмездие (принцип наказания, который заключался в причинении виновному такого же вреда, который был нанесен им).

Часть 1

ДРЕВНЕВОСТОЧНОЕ ГОСУДАРСТВО И ПРАВО

Глава 2

История государства и права Древнего Египта

2.1. Возникновение и развитие Древнеегипетского государства

Первые упоминания о древнеегипетском обществе относятся к V тыс. до н.э. Все его существование было связано с Нилом, со строительством дамб, плотин и других ирригационных сооружений. В отличие от Шумера и Вавилона Египет развивался обособленно, что связано с его географическим расположением. Государственные образования возникали вокруг храмов и постоянно соперничали друг с другом. Первыми правителями выступали первосвященники-жрецы. Они постепенно обособились в политических администраторов, монархов: стали правителями сорока отдельных областей страны (номов) — *номархами* (верховными жрецами местных культов, «начальниками каналов»).

Издревле северная часть страны (Нижний Египет) соперничала с южной (Верхний Египет). Около 3 тыс. лет до н.э. Верхний Египет в длительных войнах победил Нижние царства.

Историю возникшего объединенного государства со столицей в г. Мемфисе принято делить на три этапа:

- Древнее царство (2700—2200 гг. до н.э.);
- Среднее царство (2050—1750 гг. до н.э.);
- Новое царство (1550—1050 гг. до н.э.).

Начиная с X в до н.э. Египет находился в совершенно раздробленном состоянии, и попытки его нового объединения ни к чему не привели. В 525 г. страна была завоевана персами и включена в состав Персидской империи, а в последующем экономически и политически ослабленный Египет попеременно переходил к Ассирии, империи Александра Македонского (332 г. до н.э.), пока, наконец, с 30 г. до н.э. не стал одной из самых богатых провинций Рима, а затем и Византии. Дальнейшая история Египта

связана с долгим арабским периодом, начавшимся в 639 г. В 1798 г. Наполеон захватил Египет, но в 1801 г. его пришлось отдать Англии, чьей колонией он был еще более 100 лет, пока не получил полную независимость.

На вершине властной пирамиды стоял *фараон* с неограниченными полномочиями во всех сферах («сын Солнца»). Государственный аппарат, в котором не было строгой иерархии и компетенции органов, а действовала система царских поручений, возглавлялся фактическим правителем страны — *визирем* (джати). Ему принадлежала высшая военная, полицейская и судебная власти («шесть великих домов»), а ближайшее окружение составляли начальник военного ведомства и казначей («заведующий тем, что дает небо, что производит земля и что приносит Нил», «заведующий всем, что есть и чего нет») со своими штатами из многочисленных низовых чиновников.

Государственная служба была открыта для всех свободных, но могла быть доступна только наиболее состоятельным людям. Между тем обезземеливание основной массы населения, которое несло значительное бремя государственных повинностей, приводило к нередкой продаже неоплатными должниками членов своих семей в рабство.

В государстве имелась *четкая дифференциация населения*: жрецы, аристократия, чиновники, писцы, воины, крестьяне-общинники, рабы. Ежегодно проводились смотры и переписи всего населения и собственности.

Судебные полномочия концентрировались в руках фараона и храмовых жрецов. Кроме этого, к основным судебным инстанциям можно отнести:

- главное общегосударственное судебное учреждение («дом тридцати») — верховный суд;
- высшие уголовные суды (шесть «великих палат»);
- областные (номовые) суды (в периоды сильной центральной власти они, скорее всего, рассматривали только хозяйственные и налоговые споры, однако в периоды распада государства количество их функций увеличивалось);
- специальные военные суды.

В период формирования государства сельские общины имели право решать некоторые дела (родовые и семейные конфликты, земельные споры и т.д.), не обращаясь к вышестоящим судебным инстанциям. Многочисленные жреческие коллегии также обладали правом юрисдикции на принадлежащих им землях.

В Древнем Египте в XVI—XII вв. до н.э. была создана наиболее сложная и централизованная из всех стран Древневосточного мира

система полицейских органов. Основу этих органов составляли особые военизированные формирования, комплектовавшиеся в основном из наемников-ливийцев. Одни армейские отряды являлись личной охраной фараона, другие должны были подавлять народные выступления внутри страны, третьи поддерживали порядок на улицах столицы, охраняли мосты, каналы и зернохранилища.

В эпоху Нового царства стали формироваться специальные отряды для выполнения собственно полицейских функций. Такие небольшие военно-полицейские подразделения придавались сборщикам налогов, состояли при храмах, традиционно выполнявших функции судебно-присутственного места. Из числа служащих набирались судебные глашатаи, полицейские исполнители, гонцы и писцы. Низовые полицейские подразделения после победы над Нубией с XVII в. до н.э. комплектовались преимущественно из пленных нубийцев (эфиопов), выполнявших в основном роль надсмотрщиков над рабами и крестьянами на строительстве пирамид и храмов, ирригационных сооружений и дорог. Эти формирования также обеспечивали охрану владений и поместий фараонов и крупных сановников, стерегли гробницы от разграблений, преследовали мошенников, поддельвателей мер и весов, бумаг и писем, убийц и разбойников. Кроме того, эффективно действовала тайная полиция. Руководство всеми полицейскими силами было возложено на визиря.

2.2. Право Древнего Египта

Никаких писанных источников древнеегипетского права до наших времен не дошло, однако ряд косвенных источников указывает на то, в расцвет Нового царства были созданы так называемые «*Сорок кожаных свитков*» — нечто вроде свода законов, которыми должны были руководствоваться чиновники. По легенде, они были вручены жрецам Богом мудрости Тотом. Содержанием их являлась административная и судебная практика фараонов и нормы обычного права. Сам текст до нас не дошел, а остался в редких обрывках на стенах гробниц. Например, такой отчет дает чиновник Озирису — владыке египетского загробного мира: «Я не чинил зла... Я не крал... Я не завидовал... Я не лицемерил... Я не лгал... Я не подслушивал... Я не пустословил... Я не совершал прелюбодеяний... Я не оскорблял другого... Я не проявлял высокомерия... Я не отличал себя от другого... Я не поднимал руку на слабого... Я не угнетал раба перед лицом его господина... Я не был причиной слез... Я не убивал... Я не сквернословил...».

В греческий период Египта в нем действовали греческие законы, а в римский — римские.

В области **вещного права** наибольшее внимание уделялось землевладению. В условиях, когда земля была основным средством производства и главным государственным ресурсом, право собственности на земельные участки регулировалось особенно тщательно. Было несколько типов земельной собственности — государственная, храмовая, общинная и частная. Для крупных землевладельцев не существовало преград для заключения сделок любого рода — от продажи земли до передачи ее по наследству. Однако в рамках сельских общин частная собственность на землю развивалась медленно. Движимое имущество, в том числе рабы, могло быть предметом сделок различных типов.

Обязательственному праву известны различные типы договоров и способов их оформления. Так, общераспространенными были договоры купли-продажи, найма, аренды, займа, товарищества. Сначала договоры заключались в устной форме в присутствии свидетелей или представителей местной власти и сопровождались сложным ритуалом. Позже они приобрели письменную форму. При заключении устного договора в качестве достаточного доказательства использовалась клятва.

Отличительной чертой правовой системы Древнего Египта было *почти полное статусное равноправие полов в публичной и частной сферах жизни*. Так, женщины имели право свободно владеть собственностью и отчуждать ее, самостоятельно вступать в договорные отношения, вести дело в суде, составлять завешание. Однако такое положение вещей постепенно изменялось в сторону укрепления патриархального уклада.

Относительное равноправие полов обусловило специфические для древневосточного общества нормы **брачно-семейного права**. При отсутствии абсолютного доминирования мужа в семье жена имела право на заключение с ним брачного договора. Тем не менее муж мог избить жену, а брат — сестру палкой, но за их увечье мужчина нес наказание. Неверность мужа не наказывалась. Жене за неверность полагалась смертная казнь. Основания для развода, сведения о котором относятся только к позднему периоду, были одинаковы для супругов. В Новом царстве кровные браки были запрещены. Брак, размер приданого, рождение детей фиксировались в «доме жизни» в присутствии свидетелей.

Право на наследование было возможно как по закону, так и по завещанию. По закону наследство переходило старшему сыну (в отдельные периоды предусматривалось равное наследование для

всех детей). При отсутствии прямых нисходящих наследников наследство переходило жене завещателя.

Наиболее детальными в рамках древнеегипетской правовой системы было нормы **уголовного права**. Среди составов преступлений можно выделить:

- восстание против фараона;
- неповиновение властям;
- отказ от общественных работ,
- грабеж;
- взяточничество;
- гадание, колдовство и чародейство;
- убийство священных животных (кошки, льва, крокодила, совы, летучей мыши);
- принесение жертв до освящения их жрецами;
- отступление от изложенных в книге Тота правил лечебного искусства, если это повлекло смерть больного;
- выбрасывание нечистот в Нил;
- лжесвидетельствование на суде;
- ограбление гробницы (отрезание ушей, носа и посадение на кол);
- кража храмового скота (изувечение и отдание в рабство), кража храмового имущества (100 палок и возмещение сто-кратной стоимости похищенного).

Виды наказаний, которые варьировались от смертной казни до штрафа, как правило, носили устрашающий и символический характер, зависели от положения преступника и тяжести содеянного. Покушение на власть и участие в восстании наказывалось полным истреблением либо ссылкой семьи на рудники. За измену и разглашение государственной тайны полагалась смертная казнь. Кража наказывалась штрафом, членовредительством (отрезание рук, носа, кастрация). За подделку документа отсекалась рука. За дезертирство из армии полагалось лишение чести, ставившее человека вне закона и делавшее его полностью бесправным, что в условиях древнего общества оставляло его без средств к существованию. За преступление против нравственности назначались принудительные работы.

Глава 3

История государства и права Древнего Вавилона

3.1. Общественный и государственный строй Древнего Вавилона

На месте образования Древневавилонского государства за много веков до него находилось одно из богатейших древневосточных государств — Шумер. История этого государства длилась с V тыс. до н.э. и до XXIV в. до н.э. Потомки шумеров жили небольшими городами-государствами, объединяющими несколько общин по 40—50 тыс. человек (Ур, Эриду, Лагаш, Ларса, Киши др.). В III тыс. до н.э., начались войны между ними. Затем, в начале II тыс. до н.э. в этой местности в Месопотамии на реке Евфрат (90 км от современного Багдада) возник Вавилон (Врата бога). Наибольшего расцвета государство достигло при царе Хаммурапи (1792—1750 гг. до н.э.) — оно простиралось от Персидского залива до Сирии. В 689 г. до н.э. ассирийцами Вавилон был разрушен до основания.

История Вавилона прошла несколько периодов:

- 1) Старовавилонское царство (1894—1518 гг. до н.э.);
- 2) Касситский период (1518—1204 гг. до н.э.);
- 3) период политического ослабления Вавилонии (1204—626 гг. до н.э.);
- 4) Нововавилонское царство (626—538 гг. до н.э.).

Как и во всяком древнейшем обществе, население Вавилона было разделено на четкие социальные группы: свободных и рабов.

К свободным общинникам относились полноправные *авилум* (мужья) и неполноправные *мушкенум* (покорные). Эти категории населения были экономически равны, но *авилум* находились в более привилегированном положении.

Вардум (рабы) были собственностью хозяина, хотя могли иметь семью и имущество. При этом после смерти раба имущество делилось поровну между его детьми и бывшем хозяином. Часто рабы включались в общину на правах ее младших членов, становились свободными со второго поколения. В рабство, кроме традиционного плена, могли попасть неоплатные должники (кредитные, ростовщические отношения), которые находились в состоянии невольничества в течение трех лет.

Государственный строй Вавилонии представлял собой типичную *деспотическую монархию*. Во главе государства стоял царь. Первоначально правитель Вавилона (*лугаль*), избирался на общем собрании

всех свободных общинников-воинов. Важную роль в бюрократическом аппарате выполняли *управитель дворца* (нубанда), чиновник, отвечающий за ирригационные работы (*управитель реки*). Значительными полномочиями обладали *жрецы*, составлявшие многочисленные корпорации и *военачальники*.

Бюрократический аппарат и постоянная армия в Старовавилонском царстве были организованы на основе раздачи царских земель в качестве неотчуждаемых служебных земельных наделов (илку). Купля-продажа земельного участка воина была строго запрещена. Взрослый сын воина сохранял за собой участок отца, только если сам становился воином.

На местном уровне управление осуществлялось царскими наместниками, правителями областей и главами родоплеменных общин (*рабианум*). Основными их функциями была организация работ населения по поддержанию оросительных каналов в надлежащем состоянии и сбор налогов в пользу царя. Кроме того, на них были возложены полицейские и судебные функции, а также обязанности по созыву и командованию местным ополчением. Низшими единицами были общинные советы во главе с назначаемыми царем рабианумами и старосты.

3.2. Особенности права Древнего Вавилона

Основным источником права являлись *Законы царя Хаммурапи*, созданные около 1750 г. до н.э. (282 статьи). Они были обнаружены в 1901 г. в районе г. Сузы (современный Ирак). Текст начинался с уведомления о том, что законы были даны богом Шамашем царю для утверждения в стране справедливости, мира и благополучия.

Несмотря на отсутствие системы, в Законах довольно четко выделяется комплекс норм, посвященных: охране собственности царя, храмов, населения; установлению статуса имущества, полученного от царя (илку); операциям с недвижимостью; торговле; брачно-семейным отношениям; регламентированию вопросов преступления и наказания.

Положения *права собственности* занимают значительный объем. Например, для сделки купли-продажи устанавливались четкие условия: имущество не должно быть изъятым из товарооборота, как, например, наделы, пожалованные царем за службу или иные особые заслуги, особенно наделы воинов («Если человек купит у редума крупный или мелкий скот, который дал редуму царь, то он лишается своего серебра»); продавец должен был быть собственником вещи, иначе — смерть. При заключении сделки были обязательны свидетели.

Подробно регулировались отношения аренды, залога, кредита, ростовщичества и др.: «Если человек арендует поле для обработки и не вырастит на нем хлеба, то его должно изобличить в том, что он

не делал необходимой работы в поле, и он должен отдать хозяину поля хлеб, как его соседи» (п. 42); «Если человек имеет на себе процентный долг, а Адад затопит его поле или наводнение унесет его жатву, или вследствие засухи в поле не вырастет хлеба, то он может в этом году хлеб своему заимодавцу не возвращать ... также проценты за этот год он может не отдавать» (п. 46).

Особое внимание уделялось договору займа, при котором закон давал должнику максимальные шансы. Например, при неурожае долг откладывался. Кредитор нес ответственность за раба («Если заложник умрет в доме взявшего в залог от побоев или дурного отношения взятый в залог — сын человека, то должно убить его сына; если раб человека, то он должен отвесить 1/3 мины серебра, а также теряет все данное в долг».

Нормы **семейного права** говорят о господстве моногамной семьи с заключением брачного контракта. Право на семью имели все, включая рабов, дети которых считались свободными. Брачный возраст формально определен не был. Приданое жены принадлежало детям.

В области **уголовного права** Законы закрепляли очень строгие наказания, повсеместно встречаются слова «смерть» и «убить». Имелось немало составов, наказываемых денежным штрафом. Допускались наказание по принципу талиона и кровная месть. Вина никакой роли не играла, важен был объективный вред: «Если человек сделает пролом в доме, то перед этим проломом его должно убить и закопать» (п. 21); «Если человек совершит грабеж и будет схвачен, то его должно убить» (п. 22), если не схвачен, то ущерб возмещает община (п. 23); «Если приемный сын скажет отцу, вырастившему его или матери: «Ты не мой отец», или «Ты не моя мать», то ему должно отрезать язык» (п. 194); «Если человек повредит глаз какого-либо из людей, то должно повредить ему глаз» (п. 196); «Если врач сделает человеку тяжелый надрез ножом и излечит этого человека или снимет бельмо человеку и вылечит глаз человека, то он должен получить 10 сиклей серебра» (п. 215); «Если врач сделает человеку тяжелый надрез ножом и причинит смерть этому человеку или снимет бельмо человеку и повредит глаз человеку, то ему должно отрезать пальцы» (п. 218); «Если строитель построит дом и дом упадет и убьет хозяина дома, то должно убить строителя» (п. 229), если сына хозяина — то — сына строителя (п. 230).

Что касается **судебного процесса**, то дело возбуждалось только по инициативе частного лица, т.е. по жалобе истца. Писец докладывал суду заявления и ответы сторон (истца, ответчика). Судья оценивал доказательства, заслушивал стороны. В случае необходимости применялись ордалии (судебный приговор). Судебное решение выдавалось на табличке с печатью. Пересмотреть дело мог только царь.

Глава 4

История государства и права Древней Индии

4.1. Особенности государства в Древней Индии

Появление первых организованных поселений в долине р. Инд связывается с III тыс. до н.э. От этой даты и принято считать древнеиндийскую историю:

- в течение XXIV—XV в. до н.э. продолжалось разложение родоплеменных отношений, в ходе которого в процессе классового образования стали возникать первые государства (Хараппская цивилизация в долине Инда (ок. 2000—1500 гг. до н.э.) и Ведическая цивилизация в Северной Индии (ок. 1500—1000 гг. до н.э.);
- X—IV вв. до н.э. характеризовались развитием государств в долинах Инда и Ганга;
- в IV—II вв. до н.э. существовало централизованное государство династии Маурьев, достигшее своего наивысшего расцвета в правление Ашоки (273—232 гг. до н.э.), после которого империя распалась.

В последующие столетия в условиях существования многочисленных государств-княжеств происходило постепенное разложение основ древнеиндийского рабовладельческого общества, в недрах которого зарождались феодальные отношения.

Догосударственное древнеиндийское общество представляло собой совокупность родоплеменных коллективов. Внутриплеменная структура складывалась из родовых общин (ган), включающих несколько патриархальных семей. Важнейшие вопросы решались на общинных и племенных собраниях. Управление сообществами осуществляли выборные старейшины и военные вожди (раджи). С сосредоточением власти в руках появляющейся племенной аристократии (раджанов) возникла и классовая структура общества, приведшая, в конечном итоге, к государствообразованию.

О *социальной структуре* древнеиндийского общества можно сказать следующее. С ведического периода древнеиндийская община состояла из четких категорий населения, обусловленных существованием варно-кастовой структуры:

- *брахманы* (жреческая аристократия) по преданию произошли из уст Пуруши (первочеловека, принесшего себя в жертву); их основным занятием являлось изучение священных книг,

исполнение судебных, управленческих и законотворческих функций; в повседневной жизни брамины носили белые одежды и могли «пользоваться всем, что видят и что пожелают» (наказанием за преступление было изгнание или острижение);

- *кишатрии* (светская аристократия, цари, военачальники) считались вышедшими из рук Пуруши, носили одежды красного цвета;
- *вайшьи* (крестьяне, ремесленники, торговцы) были сотворены из бедер божества, одевались в желтый и синий цвета;
- *шудры* (отступники, изгои — обнищавшие крестьяне, чужаки, отпущенные на свободу рабы) произошли из ступней Пуруши, могли иметь семью, передаваемое по наследству имущество, однако их можно было продавать и покупать, и даже отпущенные на волю они продолжали зависеть от хозяина.

Первые три варны проходили специальный обряд посвящения и считались «дваждырожденными», а шудры назывались «неприкасаемыми».

Следует отметить, что кастовое деление в своем практически неизменном виде неофициально дошло и до наших дней, в том числе и особые кастовые суды.

Не входили в варновую систему *чандалы* (отверженные, например дети от брака шудры с брахманкой), *парии* («презренные даже для отверженных»), *швапачи* и др. Они выполняли работы, считающиеся позорными для всех остальных варн (умерщвление осужденных преступников, уборка нечистот и т.д.), поэтому представителям других варн общаться с ними было запрещено. Всех иностранцев называли *млеччха*.

Рабы (*даса*) также не входили в состав сельской общины. Законы Ману говорят о семи разрядах рабов: «захваченный под знаменем» (военнопленный); за содержание (долговое рабство); рожденный в доме; купленный; подаренный; доставшийся по наследству; в силу наказания. Рабы находились в собственности как отдельных семей, так и общин. Однако раб мог иметь семью, наследовать имущество после отца, требовать освобождения за плату.

4.2. Государственный строй империи Маурьев

В первой половине VI в. до н.э. в Северной Индии существовало 12 крупных и постоянно враждующих между собой монархий деспотического типа. Попытка завоевания Индии войсками Александра

Македонского в III в. до н.э. привела к возвышению династии Маурьев, создавшей крупнейшее за всю историю Древней Индии государство (ок. 322—187 гг. до н.э.), которое чрезвычайно расширило свою территорию за счет завоевания ослабленных соседних территорий.

Вся полнота государственной власти принадлежала *радже* (царю), а государственный аппарат состоял из высших сановников и их доверенных лиц и надзирателей.

Централизованный государственный аппарат возглавлялся царем, при котором имелся высший совет (мантрипаришад), в который входили главный советник, главнокомандующий, главный судебный чиновник (толкователь законов и астролог), верховный придворный жрец, советник по религиозным вопросам. Другими инстанциями были особая канцелярия, налоговое ведомство, военное ведомство, монетный двор и т.д.

Государство делилось на провинции, области, поселения, во главе которых стояли государственные чиновники с полицейско-судебными полномочиями. Кроме того, нередко на места посылались специальные инспекторы. Наряду с центральными органами действовали некоторые архаические институты местного управления — собрания общинников и горожан.

В **судебную систему** входили царские, внутриобщинные (на 15 деревень — три судьи), кастовые и иные суды. Древние кастовые суды известны были даже в прошлом веке.

Распад державы Маурьев начался уже при преемниках царя Ашоки. Империя была разделена на Западную и Восточную части.

4.3. Особенности древнеиндийского права

Важнейшим источником изучения государства и права Древней Индии является древнейший политический индийский трактат *Артхашастра* (наука о практической жизни), создание которого обычно датируют концом IV в. до н.э. Он состоит из 15 книг и посвящен различным вопросам государственного устройства и политики.

Положения, имеющие собственно правовые предписания, сохранились в *ведах* (сборниках ранних религиозных индийских песен, молитв, гимнов, созданных за 2 тыс. до н.э.) и *дхармашастрах* (религиозно-правовых правилах — дхармах, о круге налагаемых на человека законами и обычаями его касты религиозных, семейных, нравственных и общественных обязанностей), нашедших свое выражение в *Законах Ману* (Манудхармашастра, «Книга закона мудреца Ману»).

Законы Ману (мифического прародителя древних индусов) были составлены в период между II в. до н.э. и II в. н.э., записаны двустихиями (шлоками) и состояли из 2685 статей. В них были причудливо переплетены нормы религиозных, моральных, правовых, политических, этических и иных предписаний.

Что касается **имущественного права**, то в положениях о собственности (общинной, частной, царской и храмовой) законы категорично перечисляют имеющиеся единственно *легитимные способы приобретения имущества*:

- для всех каст — наследование, дарение или находка;
- для кшатриев — покупка и завоевание;
- для вайшьев — ростовщичество и исполнение работы;
- для брахманов — приношение.

Приобретение вещи признавалось законным только в случае приобретения ее у собственника. Украденная вещь в любом случае возвращалась прежнему владельцу. Для приобретения по давности владения требовалось фактическое обладание вещью в течение 10 лет.

Обязательственное право рассматривало ряд распространенных договоров (купли-продажи, займа, найма, аренды, дарения, перевозки и др.). Также были известны обязательства из деликтов. Основанием для их возникновения могла быть, например, порча имущества, которая предусматривала возмещение ущерба и выплату штрафа.

Положения **брачно-семейного права** закрепляли традиционный патриархальный уклад. Имущество находилось в полном распоряжении главы семьи, который мог наказывать своих домашних. Межкастовые браки запрещались, хотя и имели место. До седьмого колена запрещались и родственные браки.

Женщина находилась *в безусловном подчинении*, причем закон предписывает никогда не оставлять ее без опеки со стороны мужчин («в детстве... под властью отца, в молодости — мужа, по смерти мужа — сыновей...»). Брак мог быть заключен в разных формах — от правильного обрядового брака с полным переходом приданого в собственность мужа до брака, заключаемого на основе соглашения.

Наследственное право допускало только передачу имущества по закону, завешание не применялось. По закону имущество отца делилось между его сыновьями, дочери получали только приданое (по 1/4 доли каждого брата). В случае совместного проживания братьев, старший среди них становился главным распорядителем наследства.

В сфере **уголовного права** законы закрепляли *неравноправность и суровость наказания*. Например, за одно и то же преступление брахману предписывался пост, а шудре — растоптание слонами или

сожжение. Однако вина преступившего закон возрастала в обратном порядке. Так, при краже «вина шудры — больше в 8 раз, вайшья — в 16 раз, кшатрия — в 32 раза, брахмана — в 64 раза».

Различных наказаний было довольно много, и они преследовали самые различные цели: от покаяния до устрашения. Среди наказаний за определенные преступления можно отметить следующие:

- за подделку золотых изделий наказывали разрезанием на части бритвой;
- за похищение оружия осуществляли казнь стрелами;
- ночному вору отрубали руки и сажали на кол;
- пьянице на голову ставили клеймо в виде чарки, а вору — в виде собачьей ноги.

От подавляющего числа наказаний брахманы и кшатрии могли окупиться (например, за еретические и алчные намерения, пустую болтовню, попрошайничество, леность, слабоволие). Брахманам смертная казнь заменялась бритьем головы.

Судебный процесс носил состязательный характер, при этом имелось 18 поводов для возбуждения судебного разбирательства, в том числе: неуплата долга; продажа чужого имущества; невозврат данного; неуплаты жалованья; нарушения заключенного соглашения; отмены договора купли-продажи; спор хозяина с пастухом; спор о границе; клевета; оскорбление действием; кража; насилие; прелюбодеяние; дхармы мужа и жены; раздел наследства; игра в кости; битье об заклад.

Помимо судебных испытаний для установления истины (ордалий в виде «огня», «воды», «яд» для шудр, клятв с прикосновением к головам жены или сыновей), на суде использовались свидетельские показания, вес и специфичность которых зависели от варнового статуса стороны процесса. Например, для аргументации своих слов брахман клялся «правдивостью» (иначе грех ложился на следующие 100 его поколений), кшатрий — «колесницей и оружием», вайшья — «коровами, зерном и золотом», а шудра — «всеми преступлениями».

Глава 5

История государства и права Древнего Китая

5.1. Общественный и государственный строй Древнего Китая

В древнекитайской истории с XVII в. до н.э. по III в. н.э. были известны крупные государства — царства Шан (Инь), Чжоу, Цинь и Хань.

Государство периода империи Шан (XVII—XII вв. до н.э.)

Господствующее положение в обществе занимала жреческая знать и светская аристократия подчиненных племен. Социальный статус человека определялся размером земельного владения, количеством рабов, но главным образом занимаемой должностью. В соответствии с этим присваивались титулы, дававшие соответствующие привилегии.

Во главе государства находился монарх — *ван*, а все высшие должности в государственном аппарате занимали его близкие родственники. Представители чиновничьего корпуса делились на три категории: высшие гражданские и военные чиновники, советники, прорицатели. Эти группы дополняли писцы, сборщики налогов, судьи и др.

Свободные общинники (*нунфу*) наделялись землей посредством *системы колодезных полей*. Она, будучи связанной с особенностями формирования армии, давала возможность строгого учета населения и его доходов. Земля делилась на квадратные уделы, ограниченные валами и деревьями; квадраты делились на девять участков (колодцев) площадью до 8 га; восемь колодцев принадлежали отдельным семьям на правах пользования и обрабатывались ими, а девятый обрабатывался всей общиной, и урожай с него шел в пользу местного господина; четыре колодца составляли город, четыре города — округ, четыре округа — район, четыре района — область. Каждый округ и район должны были поставлять в распоряжение своего господина определенное количество воинов, колесниц, лошадей и т.п.

Рабы находились во владении как у частных лиц, так и у государства. Они не имели ни семьи, ни имущества. Основными источниками рабства были пленение, продажа в рабство за долги, обра-

щение в рабство за отдельные виды преступлений, получение рабов от подчиненных племен в виде дани.

Древнекитайское государство Чжоу (XII в. — 221 г. до н.э.)

Империю Шан раздирали внутренние противоречия, поэтому соседним племенам в 1050 г. до н.э. ее удалось разбить. Период династии Чжоу был самым длительным в истории Китая (около 800 лет) и первые три столетия это государство было относительно монолитным. Однако центробежные тенденции постепенно нарастали, что и привело к очередной смене династии.

В период Западного Чжоу император приобрел титул *Сына неба*, государство стало именоваться *Срединным (Поднебесным) царством*, а все иные народы считались варварами.

Император был верховным главнокомандующим. Власть удельных князей (*чжуху*), хотя и была существенно ограничена, но в основе своей сохранилась, поэтому многие из них назывались местными *ванами* и перед императором появлялись с нефритовым скипетром, который был меньше императорского. Ядро армии составляли небольшие кадровые отряды, к которым в случае войны присоединялось ополчение.

Государственный аппарат состоял из приближенных слуг и доверенных рабов вана и возглавлялся высшим сановником (*сяном*).

В тот период за счет войн увеличилось количество рабов, расширились земельные наделы знати. Положение мелких земледельцев в сельской общине становилось все тяжелее. Разорившиеся крестьяне вынуждены были арендовать землю на кабальных условиях, что вызывало постоянное недовольство и создавало нестабильность в обществе.

В VII в. до н.э. под напором варварских племен столица государства переносится на новое место — в Восточное Чжоу, которое со временем стало все больше превращаться в ряд самостоятельных государств, а чжоусские цари становились правителями своих небольших владений.

Роль императора резко снизилась, у него остались лишь некоторые ритуальные функции, и с постоянными междоусобными войнами удельных князей он ничего поделать не мог. Однако идея единства даже в этих условиях не покидала китайцев, поскольку себя они считали избранным народом, а вокруг их Срединного царства обитали варвары. Поэтому идея объединения постоянно присутствовала в китайском менталитете даже в период разгара удельного сепаратизма. А ведь на протяжении 242 лет существования

царства Лу было отмечено около 500 военных столкновений между княжествами, а при сунском правителе Шан-гуне за десять лет произошло 11 войн.

Империя Цинь (221—206 гг. до н.э.)

Царство Цинь возникло еще в X в. до н.э. и первоначально зависело от Чжоу. Но именно вокруг царства Цинь стали постепенно объединяться разрозненные китайские царства.

Идейной основой объединительной деятельности цинских правителей стало учение *легизма*, обосновавшее тезис «сильного царства и слабого народа», который следовало держать в повиновении (Шан Ян, Хань Фей). В учении легизма аристократия видела идейное обоснование своих экономических и политических притязаний.

Воплощение идей легизма, способствующих жесткой централизации государства, начал правительственный чиновник Шан Ян еще в середине IV в. До н.э. (введена единая письменность, упорядочены меры веса и длины, разрешена свободная продажа земли с отменой системы колодезных полей). В итоге крестьянская община была разрушена, а для не желающих разделиться вводилось двойное налогообложение. В рамках административных преобразований вся территория Цинского государства была разделена на несколько десятков уездов, которые дробились на мелкие хозяйственные единицы, находящиеся под управлением правительственных чиновников. Каждые пять и десять семей связывались круговой порукой.

Император Цинь Шихуанди в 221 г. до н.э. сосредоточил в своих руках полномочия всех властей. Он создал разветвленный государственный аппарат, чиновники которого строго преследовались за малейшие злоупотребления, как, впрочем, и остальное население за любую провинность (неосторожные разговоры, малейшее подозрение в нелояльности к власти и т.п.). Повсеместно применялась коллективная ответственность. Военная реформа, в основе которой было введение воинской повинности для мужчин от 23 до 56 лет, позволила императору создать огромную армию, а на охрану государственных границ отправить неоплатных должников, бродячих торговцев, наказанных преступников и провинившихся чиновников.

Царство Хань (206 г. до н.э. — 220 г. н.э.)

Восстанием, произошедшим в 207—206 гг. до н.э., режим Цинской империи был сметен, и бывший сельский староста Лю Бань провозгласил себя императором Гао-Цзу. Он стал основателем династии Хань.

Новому императору досталось крайне упадочное в экономическом плане хозяйство — разрушенные ирригационные сооружения, отсутствие мобилизованных в армию мужчин, неурожай, повсеместный голод и нищета, распространившиеся даже на знать, которой приходилось ездить на волах. Лю Бань сократил армию и направил людей на восстановление системы оросительных каналов, отменил прежние жесточайшие законы. Однако и новые законы особой либеральностью не отличались. Вскоре были восстановлены прежние аграрное законодательство и налоговая система, а также введен ранее отсутствующий подушный налог.

В рамках административной реформы страна была разделена на несколько крупных округов, а количество низовых территориальных единиц (областей и уездов) было увеличено в целях усиления контроля со стороны государственных чиновников. На них же возлагались полицейские и судебные функции.

Аристократии были возвращены отобранные прежним императором титулы и некоторые земли. Однако монарх старался противопоставить ей своих чиновников, которых наделял землей и привилегиями. К государственной службе был открыт доступ незнатной части населения, но способной оплатить должность и занять ее после сдачи специальных экзаменов.

Такая практика со временем привела к образованию слоя земельных магнатов, разорвавших мелких собственников. Волна народных выступлений, начавшихся с 15 г. н.э., жестоко подавлялись властями (например, восстание «Красных бровей» 18 г.). Тем не менее администрации все пришлось пойти на некоторые уступки. Прежде всего было смягчено крестьянское налогообложение и проведены некоторые изменения в государственном аппарате.

При императоре был создан Императорский совет с совещательным голосом, а также различные ведомства по управлению страной. Относительно стабильным стало экономическое развитие. Это период интенсивного строительства многих общественных сооружений, дорог и мостов. Вообще, несмотря на социальную нестабильность и многочисленные восстания, время царства Хань было блестящим периодом в истории Китая. Власть ханьских императоров распространилась на громадную территорию, вплоть до Каспийского моря. Китай вступил в торговые отношения с Римской империей.

Однако мощные крестьянские выступления и гражданские войны второй половины II в. н.э. (восстание «Желтых повязок» 184 г.) привели династию Хань к кризису и упадку. Усмирение и подавление восстаний укрепляли роль военачальников. В 220 г. Ханьская империя распалась на три самостоятельных царства (период Троецарствия).

5.2. Особенности права Древнего Китая

Источники права

Основной особенностью древнекитайского права было то, что при наличии обычного права и прецедентного права, порождавшегося деятельностью многочисленных судов, доминирующее значение имела правотворческая практика государственных органов. Наибольшей активности эта деятельность достигла III—II вв. до н.э. в царстве Хань.

На протяжении веков в Китае шло соперничество двух диаметрально противоположных правовых направлений: конфуцианства и легизма. *Конфуцианство* (VI в. до н.э.) основывалось на духовном благородстве, гуманизме, старых обычаях, стремлении к самосовершенствованию и добродетели. Приверженцы этого учения общественную мораль ставили выше права: по их мнению, в основе человеческой добродетели лежит моральное начало — ли. *Легисты* (III в. до н.э.) считали, что любой закон (фа), даже абсолютно несправедливый, должен неукоснительно соблюдаться, его нельзя ни оценивать, ни обсуждать, а лучший способ обеспечения его исполнения заключается в усилении жесткости политики бюрократического государства в отношении своих подданных.

Относительный компромисс был достигнут только в позднейший период: «где не хватает “ли” пусть применяется “фа”». Гармония отношений представлялась реализацией конфуцианской идеи неравенства людей в силу существующих социальных различий и строгой регламентацией их поведения.

Основные институты права

В сфере *имущественных отношений* право длительное время не знало частной собственности: и земля и рабы принадлежали императору, а частные лица владели ими только на праве пользования. Положение стало меняться только в период царства Чжоу, а в Цинской империи торговля земельными участками и рабами распространилась чрезвычайно широко.

Довольно рано сложилась практика *договорных отношений*. Так, распространены были договоры мены, купли-продажи (обязательно письменная форма и уплата государственной пошлины), дарения различного имущества, займа, залога, найма, аренды земли. Существовали ростовщичество и долговое рабство, с которыми государство регулярно, но безуспешно боролось.

Сфера **семейного права** регулировалась в основном нормами обычного права, которое допускало многоженство. Власть главы семьи была абсолютной по отношению ко всем находящимся в крестьянском хозяйстве (символическое написание слова «отец» представляло из себя руку с прутом — как возможность наказания за непослушание). Свято хранились традиции и поклонение предкам. Замужняя женщина не могла иметь личного имущества, хотя и обладала весьма ограниченными правами на наследование имущества после смерти мужа.

Доминирование легизма с его идеей жесткой и мелочной регламентации общественных отношений обусловило развитие норм **уголовного права** (например, «Книга законов царства Вэй» V—IV вв. до н.э.). Большинство нарушений законодательных предписаний в областях административного, гражданского, земельного и даже гражданского права рассматривались с точки зрения уголовного права, что влекло за собой применение крайне жестоких наказаний. В эпоху Чжоу насчитывалось более 3000 различных видов преступлений.

Субъектами преступлений считались все без исключения — и свободные, и рабы.

Среди традиционных преступлений, составы которых были основаны на конфуцианском учении (концепция «десяти зол»), можно выделить:

- **государственные** (мятеж, заговор, непокорство государю и измена, разрушение или попытка разрушения храма, резиденции императора либо могил предков императора, кража предметов религиозного культа, печатей императора и членов его семьи, невыполнение или подделывание императорских указов, злословие в адрес императора, неумышленные оплошные действия при приготовлении пищи и лекарств императору либо иные действия, нанесшие вред его здоровью, бегство из страны или оставление осажденного города);
- **религиозные** (колдовство, чародейство), против личности (убийство, убийство трех и более членов одной семьи, если они были добропорядочными людьми и сами не были виновны в наказуемых смертью преступлениях, нанесение телесных повреждений, приготовление, хранение и передача другим лицам ядов);
- **против собственности** (кража, грабеж, убой чужого скота);
- **воинские** (неявка к установленному сроку на место сбора, трусость).

В качестве преступления рассматривалось непочтение к старшим в семье, особенно к отцу, несоблюдение траура по умершему,

непочтение жены к мужу и его избиение, умысел убить или продать в рабство близкого родственника, несправедливые действия против сослуживцев, прежде всего начальника, учителя, воинского начальника, а также инцест. В царстве Цинь тяжким государственным преступлением считалось хранение запрещенной конфуцианской литературы, недонесение чиновником о проступке своего коллеги.

Во все времена древнекитайской истории *основной целью наказания было устрашение*, поэтому среди наказаний самыми распространенными были битье палками и смертная казнь. Существовала традиционная пятичленная система наказания, которой мог подвергаться преступник: татуировка (клеймение), отрезание носа, отрубание одной или обеих ног, кастрация и смертная казнь («Обозрение законов» 536 г. до н.э.). Наказания могли применяться как выборочно (если преступник не приговаривался к смертной казни), так и в комплексе (битье палками от 100 до 500 ударов, обращение в рабство, штраф). В воспитательных целях практиковался символизм, когда отрезание ноги заменялось покраской (татуировкой) колена, смертная казнь — ношением холщовой рубахи и т.п.

Широко была распространена коллективная ответственность, при которой истреблялся весь род преступника. В период Цинского царства казни подвергалось три поколения родственников преступника (отца, матери и жены).

От наказания можно было в ряде случаев откупиться высоким штрафом.

Несмотря на то что еще в период Западного Чжоу практиковалась традиция разрешения конфликтов с помощью посредников, минуя официальные инстанции, в *судебном процессе* довольно рано стали проявляться государственные начала. С введением должности специального чиновника по расследованию дел состязательная форма была полностью вытеснена розыскной. Она начиналась с сообщения о преступлении, за неясность формулировки которого заявитель нес персональную ответственность. Однако доносы членов хозяйственной единицы (семьи) на родителей, деда, бабуку и других близких родственников запрещались (смертная казнь), кроме как за убийства отца. Презумпция виновности (особенно в Цинском царстве) предусматривала широкое применение пыток, но при этом предусматривалась ответственность следователя за смерть подозреваемого.

Часть 2

ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА В ЭПОХУ АНТИЧНОСТИ

Глава 6

История государства и права Древних Афин

6.1. Общественное и государственное устройство Древних Афин

Общая характеристика Афинского государства

Афины являются наиболее ярким примером полиса классического периода греческой истории (500—338 гг. до н.э.):

- в государстве утвердилась неразрывная связь между правом собственности на землю и политическими правами;
- совпадали политическая и военная организации;
- демократия имела форму непосредственного народовластия;
- происходила замена родовой организации общины на территориально-имущественную.

Объединение всех жителей Аттики, довольно неблагоприятной для сельского хозяйства, в единый народ (*синойкизм*), создание государства-полиса, первое социальное деление граждан Афин на эвпатридов, геоморов и демиургов легенда связывает с именем мифического *царя Тесея*. Ряд государственных переворотов увенчались созданием в первой половине V в. до н.э. одной из наиболее совершенных и прогрессивных в античности рабовладельческих демократических республик и правовых систем. После победы над Персидской державой Ахеменидов Афины стали центром экономической, политической и культурной жизни всего греческого мира, возглавив Делосский союз полисов (200 городов).

Население в Афинах делилось на свободных и рабов. К первой категории относились *эвпатриды* (родовая земельная аристократия) и *демос* (*геоморы* — крестьяне и *демиурги* — ремесленники). Отдельно стояли довольно многочисленные, но неполноправные иностранцы (*метеки*).

Государственное управление было полностью сосредоточено в руках земельной аристократии. Первоначально отдельные аттиче-

ские племена управлялись военными вождями (царями-басилевсами), а также четырьмя пританами (по одному от филы).

Основными властными институтами в архаическую эпоху были:

- *коллегия архонтов* (вначале три человека, затем девять), возглавляемая архонтом-эпонимом (глава исполнительной власти); куда входили еще архонт-басилевс (верховный жрец), архонт-полемарх (главнокомандующий) и шесть архонтов-фесмофетов (подготовка дел для судов присяжных, жеребьевка судей, председательство в коллегиях, ежегодные доклады народному собранию о противоречиях и пробелах в действующих законах);
- *ареопаг* (собрание аристократии);
- *народное собрание* (экклесия).

Реформы Солона

Во второй половине VII в. до н.э. чрезвычайно обострились отношения между аристократией и демосом («Великая смута», Плутарх). Попытка афинского архонта Драконта найти компромисс закончилась довольно слабым результатом, поэтому архонт Солон в 594—593 гг. до н.э. пошел на радикальные изменения афинского общества.

1. Были ликвидированы долговые обязательства и долговое рабство (сейсактейя) с аннулированием поземельных долгов, частичным переделом земельного фонда, отменой долговой кабалы, выкупом проданных в рабство граждан, установлением свободы завещания.

2. Была проведена цензовая реформа, т.е. разделение всех граждан вне зависимости от их происхождения на четыре разряда (по размеру годового дохода):

- в *первый разряд* были включены граждане, чей годовой доход составлял 500 медимнов (от 41 до 52 л зерна, вина или масла; они имели право избрания на высшие государственные и командные должности стратега, архонта, казначея;
- *второй разряд* (всадники), образовали граждане имеющие годовой доход 300 медимнов, они имели право избрания во все выборные должности в войске;
- в *третий разряд* (зевгиты) вошло большинство населения, чей годовой доход был от 200 до 300 медимнов; они имели право на замещение низших городских должностей, фаланга гоплитов;
- *четвертый разряд* (феты) составили те, кто имел доход не более 200 медимнов; они могли участвовать в экклесии и гелиэе, поступать в легковооруженную пехоту и в экипажи боевых кораблей.

3. Наряду с ареопагом был создан Совет четырехсот (булэ) из представителей четырех родовых фил.

4. Произошло возрождение значения народного собрания — экклесии.

5. Был создан суд присяжных (гелиэи) из 6000 человек (5000 — основной состав и 1000 — запасные).

Государственные и социальные реформы

Реформы Солона не смогли сгладить противоречия между отдельными социальными слоями, поэтому в последующем отдельными государственными деятелями были проведены некоторые серьезные реформы.

Пользуясь смутой, военачальник *Писистрат* в 560 г. до н.э. захватил власть и установил в Афинах режим тирании, направленный против родовой аристократии. Так, он ликвидировал права отдельных родов на чеканку монеты, ввел государственную серебряную монету, конфискованные у аристократии земли отдал безземельным крестьянам, ввел 10-процентный налог с урожая и кредиты для малоимущих, а путем введения разъездных судов реформировал судебную систему.

В конце V в. до н.э. после восстания демоса его предводитель *Клисфен* своими реформами фактически окончательно уничтожил власть родовой знати. Вводилось территориальное разделение населения, т.е. вместо четырех родовых фил стало десять территориальных, каждая из которых была еще разделена на три тритии; филы делились на множество мелких территориальных округов (демов). Совет пятисот (булэ) стал избираться на территориальной основе. Кроме того, была создана коллегия из 10 стратегов (от каждой филы), ответственных перед Советом пятисот и гелиэей, для командования армией и флотом и выполнения иных государственных функций.

Эфиальт (462 г. до н.э.) оставил традиционному и некогда могущественному властному органу аристократии — ареопагу — только функции суда по уголовным делам.

Перикл (443—429 гг. до н.э. отменил имущественный ценз при избрании на большинство должностей и установил ранее неведомую афинянам оплату государственной службы. Вместо голосования на выборах он ввел жеребьевку, а экклесию превратил в основной законодательный орган, обладающий всей полнотой власти.

Государственный строй Афинской демократической республики

Основными органами власти в Афинском государстве V—IV вв. до н.э. были экклесия, булэ и коллегия десяти стратегов.

В работе *экклесии* (отчеты и избрание властей, обсуждение вопросов снабжения и обороны страны, рассмотрение заявлений о государствен-

ных преступлениях, проведение процедуры ostracism), собиравшейся 40 раз в год мог участвовать любой гражданин с 20 лет.

В *Совете пятисот* заседали лица с 30 лет. Булевты от каждой филы образовывали пританию (исполнение обязанностей председателя) и поочередно выполняли свои обязанности. 50 дежурных пританов организовывали народное собрание и выборы должностных лиц, осуществляли проверку прав на занесение в список граждан, прав на выборы в члены булэ и коллегию архонтов, прав на занятие магистратур, руководили строительством флота и т.д.

Коллегия десяти стратегов включала командующего гоплитами, стратега для охраны страны и ведения военных действий на территории Аттики, двух стратегов для Пирея, стратега, ведающий снаряжением и командованием флотом, и еще пять стратегов, которые занимались текущими делами и по очереди командовали войском в военных походах.

Из представителей фил избирались *коллегии администрации*: десять казначеев Афин; десять полетов, ведавших сдачей на откуп серебряных рудников и податей, а также продаж с торгов конфискованного имущества; десять логистов-контролеров, ведавших отчетами должностных лиц об израсходованных ими государственных финансах с вспомогательной коллегией из десяти синегоров; десять агораномов — рыночных надзирателей; десять астиномов, ведавших благоустройством Афин и Пирея; десять метрономов — надзирателей за мерами; коллегия одиннадцати надзирателей над тюрьмами, которые также приводили в исполнение смертные приговоры.

Кроме того, все еще действовали потерявшие свое ведущее значение ареопаг и коллегия архонтов.

6.2. Общая характеристика права Древних Афин

В древнейшие периоды греческой истории основным источником права был *обычай* (темис), но в период становления полисного строя доминирующее положение стало занимать *писаное право*.

В Афинах первые из известных таких законов (номов) были созданы архонтом Драконтом в 621 г. До нашего времени дошли упоминания о положениях, закрепляющие чрезвычайно жестокие наказания за убийства. С приходом к власти Солона они были отменены (494—493 гг. до н.э.). Впоследствии благодаря деятельности народных собраний Афинской республики широкое распространение получила практика законодательства.

В рамках тесного полисного сотрудничества четкого представления *о праве собственности* в Афинах не сложилось. Достаточно было самого факта владения имуществом. Однако значительная часть относилась к общественной (государственной) собственности — храмовые и крепостные постройки, общественные здания, верфи, военные корабли и др. Вместе с тем рудники, например, могли сдаваться в аренду частным лицам. Афинское государство выступало гарантом права собственности граждан: ежегодно при вступлении в должность нового архонта-эпонима подтверждалось право афинян на владение принадлежащим им имуществом.

Все вещи, составляющие собственность, подразделялись на две категории:

- видимые (земля, постройки, корабли, скот, рабы и т.д.);
- невидимые (драгоценности, деньги).

В зависимости от достатка взимались налоги и налагались особые государственные повинности (*литургии*), получившие широкое распространение в V в. до н.э. (содержание посольств, отправляемых на религиозные празднества; содержание хоров, участвующих в состязаниях; сооружение и содержание помещений для физических упражнений; организация соревнований по бегу; снаряжение военного корабля и др.). Для выполнения литургий афиняне нередко объединялись в специальные товарищества.

Существовало *обязательственное право*, причем обязательства подразделялись на два вида: вольные (из договора) и невольные (из деликта).

Договоры в зависимости от их важности заключались в устной или письменной форме. Использовались синграфы (расписки) и хирографы (записи в книгах). Афинское право знало следующие виды договоров: купли-продажи и найма (имущественного и личного),

Договор *купи-продажи* заключался в силу простого неформального соглашения сторон. Договор *найма* имел своим предметом как движимые, так и недвижимые вещи (скот, рабов, суда, землю, здания). Наемный труд играл незначительную роль в хозяйстве, так как в основном прибегали к труду рабов. Тем не менее договоры *личного найма* совершались как в сельском хозяйстве, так и для разного рода домашних и иного рода услуг в городе, а также на общественных работах. Был широко распространен договор *займа* (под проценты и беспроцентный). Кроме того, применялись и иные виды договоров: ссуды, подряда, хранения, поручения, комиссии, залога, товарищества (корабельные, торговые, религиозные).

Основным средствами обеспечения договоров до реформ Солона были личная ответственность должника (долговая кабала) либо

заклад собственных детей. После стали шире применяться задаток, залог и поручительство третьих лиц.

В сфере **брачно-семейных отношений** Афинская республика опиралась на крепкую патриархальную семью. Брак считался религиозной обязанностью каждого гражданина. Но и безбрачие проступком не признавалось, оно рассматривалось лишь как несчастье и как нечестие, поскольку безбрачие неизбежно приводило к прекращению рода.

Брак был моногамным и фактически заключался в форме сделки купли-продажи, которую заключал глава семьи невесты с женихом. Религиозная брачная церемония заключалась в передаче невесты из-под власти семейных домашних богов под власть домашних богов жениха. Приданое не было обязательным. Расторжение брака было возможно по инициативе обеих сторон, но при этом муж имел право просто отослать жену обратно в отцовский дом без всяких юридических формальностей, жене же требовались веские основания и письменное прошение о разводе.

В **наследственном праве** были известны обе формы (по закону и по завещанию). По закону первоочередным правом обладали сыновья, которые получали равные доли. Дочери фактически были только хранительницами наследства, переходившего к внукам умершего. Наследниками второй очереди признавались боковые родственники: братья наследодателя и их дети, затем сестры, затем двоюродные братья и сестры, далее дети, наследование которых законодательно не регулировалось. Незаконнорожденные не имели права на наследство, приемные дети уравнивались в правах с родными. Усыновление допускалось в случае бездетности, а также при отсутствии сыновей.

Наследование по завещанию впервые было введено Солоном, но при наличии у завещателя сыновей оно признавалось незаконным.

Уголовно-правовые начала афинского общества не имели стройного законодательного воплощения. Преступления носили характер частного обвинения, а их составы фиксировались в большом количестве различных актов и различались по видам:

- *преступления против религии* (неуважение официального культа и богов, осквернение священных рощ, храмов и т.п.);
- *государственные преступления* (государственная измена, обман народа, внесение в экклесию или буле заведомо противозаконных предложений, дезертирство, неуплата воинского налога, уклонение от литургии, казнокрадство и др.);
- *преступления против семьи* (прелюбодеяние, преступления против родителей, брак с чужеземцами и т.д.);
- *против личности* (убийство, изнасилование, нанесение тяжких телесных повреждений и т.д.);
- *преступления против собственности* (ограбление, кража и т.д.).

Самыми распространенными *наказаниями* были:

- смертная казнь (четвертование, разрывание деревьями и животными, голодная смерть, закапывание в землю, отравление);
- изгнание — вечное с конфискацией имущества и срочное на десять лет (остракизм);
- лишение политических и гражданских прав — атимия (полная или частичная, временная, пожизненная или наследственная);
- тюремное заключение (как мера предварительного содержания);
- конфискация имущества;
- штраф;
- продажа в рабство (за незаконное присвоение афинского гражданства).

Состязательность *судебного процесса* обуславливала право каждого гражданина подать жалобу, а также собрать необходимый материал. Доказательства и показания запечатывались в глиняный сосуд и представлялись суду. Для составления судебных речей обращались к профессионалам (логографам), хотя это запрещалось. Регламентом выступающему служили водяные часы, но по особо важным делам временных ограничений не было, и суд вершился «без воды».

В зависимости от специфики дела предусматривались различные судебные инстанции и особенности судопроизводства.

Дела о религиозных преступлениях и умышленных убийствах рассматривались *ареопагом*: дела слушались по ночам, с жертвоприношениями и клятвами, стороны произносили речи, стоя на шатких камнях («камень непростения»), решение выносилось на третий день, но до оглашения приговора подсудимый мог покинуть город.

Непредумышленные убийства, а также совершенные в целях самозащиты рассматривались *коллегией эфетов*. Преступления против собственности и общественного порядка находились в ведении *коллегии одиннадцати*. Имущественные споры подлежали рассмотрению *коллегией дизетов*, более мелкие споры находились в компетенции других судебных инстанций, а также судов по филам и демам. Широкий спектр дел находился в ведении суда присяжных — *гелиэи* (5000 ежегодно избираемых гелиастов принимали решение голосом, а также белыми и черными камешками, а при обвинительном вердикте определяли конкретное наказание). Кроме того, в гелиэе рассматривались дела о законопроектах, противоречащих полисным интересам (огромный штраф). Гелиэя также выполняла функции высшего апелляционного суда.

Глава 7

История государства и права Древней Спарты

7.1. Особенности общественного строя Древней Спарты

Образование Спарты относится примерно к X—IX вв. до н.э. В ходе завоевания дорийскими племенами территорий Лаконики и Мессении в IX в. до н.э. они столкнулись с сопротивлением их коренных жителей — периеков, скиритов и илотов. Именно последние не только наиболее отчаянно сопротивлялись агрессорам, но и в дальнейшем не раз поднимали национальные восстания (Третья Мессенская война в 464 г. до н.э.), за что и были в отличие от иных народов бывшей Лаконики лишены практически всех прав и превратились в государственных рабов. В лучшие времена истории государства общая численность покоренных спартиатами народов превышала 370 тыс. человек, в том числе более 200 тыс. илотов, тогда как самих спартиатов было 10 тыс.

Единственно полноправными гражданами были *спартиаты*. Они жили тесными сообществами. Однако после разрешения дробления общинных земель в IV в. до н.э. они расслоились на собственно «равных» — *гомеев* («одинаковые») и *гипомейонов* («меньшие», с ограниченными политическими правами). В число последних вошли *периеки* (лично свободные, военнообязанные малоземельные крестьяне, ремесленники и торговцы, но политически бесправные, облагаемые налогами в пользу «общины равных»).

Особняком стояли *илоты* (прикрепленные к наделам спартиатов представители покоренного народа). Им под страхом смерти запрещалось выходить ночью из дома. Они должны были носить вместо одежды звериные шкуры. Бесправность илотов доходила до того, что ежегодно они должны были безропотно выдерживать профилактические избиения палками. Более того, если в хозяйстве того или иного спартиата вдруг обнаруживался раб, выделяющийся своей физической силой, смекалкой, красотой, и выяснялось, что владелец не предпринял никаких мер для предотвращения этого, то на него налагался ощутимый штраф. У илотов была чуть ли не единственная сакральная гарантия личной безопасности — право убежища в храме Посейдона в Тенаре.

Время от времени спартиаты устраивали *криптии* (беспричинные массовые убийства рабов-илотов), которые берут свое начало

из отчаянной борьбы покоренного дорийскими племенами народа. Первоначально это были вполне объяснимые военные действия по захвату новых территорий, а через века (примерно в VII в. до н.э.) превратились в четко отлаженный механизм угнетения и подавления рабов. К тому же криптии органично вписывались в воспитательный процесс юных спартиатов, из которых и формировались агелы (отряды) для несения двухлетней военно-полицейской службы, во время которой руководители воспитательным процессом (пайдономы), их помощники (бидии), а также безжалостные надсмотрщики-кнутоносцы (мастигофоры) делали из них будущих воинов.

Обработка навыков определения подозрительных лиц, а следовательно, и потенциальных врагов государства, их безжалостное уничтожение должны были приучить подрастающую молодежь к жизни в окружении ненавидящих их илотов, к выносливости, хладнокровию, крайнему презрению к покоренному народу. Молодые спартиаты нападали из засады на работающих в полях или идущих по дороге илотов и убивали наиболее выделяющихся из них.

7.2. Государственный строй аристократического полиса Спарты

Система государственных органов Спарты по преданию была установлена царем Ликургом в 885 г. до н.э. В нее входили:

- *апелла* — народное собрание полноправных спартиатов, достигших 30 лет, владевших клером, прошедших специальное воспитание и делавшие взносы в общие трапезы (оно собиралось раз в месяц и на нем принимались предложения эфоров и герусии);
- *герусия* (совет старейшин) — высший орган исполнительной и судебной власти в составе 28 избираемых пожизненно геронтов в возрасте старше 60 лет и двух царей, который мог отменить решение народного собрания;
- *два царя* (дорийский и ахейский), которые вместе с шестью полемархами возглавляли ополчение и играли важную роль в религиозной жизни полиса, однако самостоятельной политической властью не обладали;
- *коллегия из пяти эфоров*, избираемая апеллой (как наблюдатели они председательствовали в апелле и герусии, назначали военачальников, собирали ополчение, заведовали казной, руководили судопроизводством и осуществляли надзор за функционированием всего государственного механизма).

Эфоры, первоначально осуществлявшие контроль за деятельностью царей, могли сместить любого царя и предать его суду. Они распределяли военную добычу, устанавливали налоги, проводили военные наборы, определяли систему воспитания молодых спартиатов и т.д. Именно эфоры устанавливали время очередной криптии. Ответственны они были исключительно перед своими преемниками. Именно эфоры осуществляли высший полицейский надзор за охраной установленного порядка, в том числе и в отношении покоренного населения.

Таким образом, в спартанском полисе было создано и эффективно функционировало самое настоящее полицейское государство.

Глава 8

История государства и права Древнего Рима

8.1. Периодизация истории и особенности развития Древнеримского государства

Существование Древнеримского государства длилось почти 12 веков. Из небольшого сельского поселения, расположенного среди холмов, на берегу реки Тибр, Рим очень быстро превратился в развитую городскую общину, а затем и в империю, захватившую и держащую в повиновении громадные территории и многочисленные народы. Практически вся экономика Рима всегда основывалась на завоевании и дальнейшем ограблении чужих территорий. При этом Рим сумел выработать особый стиль управления ими, основанный на учете местных обычаев, но при доминировании особой имперской культуры.

История римского государства делится на три крупных этапа: царский (архаичный), республиканский и имперский.

Царский период (середина VIII — конец VI в. до н.э.)

Он длился от основания Рима в 753 г. до н.э. и до изгнания последнего царя *Тарквиния Гордого* в 510 г. до н.э. и характеризовался постепенным разложением родового строя.

Царская власть была довольно обширной. Исключительно в компетенции монарха находились:

- защита интересов общинников перед богами посредством проведения публичных гаданий и жертвоприношений;
- заключение договоров с другими народами от имени общины;
- вынесение решений по частным и публичным тяжбам;
- наказание провинившихся ополченцев во время военной кампании;
- выдача разрешения на апелляцию приговоренного к смертной казни к народному собранию;
- распоряжение государственными финансами и др.

Римский сенат, формировавшийся из старейшин 300 римских родов, являлся высшим органом государственной власти царского и республиканского периодов. Важнейшими полномочиями сената были:

- ведение внешними сношениями государства;
- объявление войны и заключение мира;

- назначение интеррекса и управление государством в период междуцарствия;
- утверждение диктатора по представлению консулов;
- составление реестра доходов и расходов;
- управление государственным имуществом;
- распределение театров военных действий между полководцами;
- объявление и проведение набора в войско;
- контроль над командованием армией и принятие отчетов по крупнейшим военным операциям.

В условиях чрезвычайного положения для спасения государства сенату разрешалось издавать постановления, имеющие силу закона — сенатусконсультумы ультимумы. В период домината (деспотического правления в эпоху Римской империи) сенат превратился уже в простой центральный орган городского управления в Риме.

Народные собрания состояли из всех дееспособных римских граждан и являлись самыми главными законодательными органами. Это были:

- *куриатные комиции* — древнейшие родовые собрания полноправных членов патрицианской римской общины;
- *центуриатные комиции* — собрания военных отрядов;
- *трибутные комиции* — собрания римских граждан по территориальному признаку.

Первоначально деление римского полноправного населения шло исключительно по происхождению — патриции и плебеи. Шестой римский царь *Сервий Туллий* провел в 555 г. до н.э. некоторые реформы. Так, к имеющейся сословной дифференциации он добавил деление по имущественному признаку на пять разрядов, объединив население в 193 центурии (сотни). На вершине новой социальной пирамиды стояли сверхсостоятельные представители римской общины — *всадники*. В *первый разряд* входили лица, обладавшие имуществом на сумму не менее 100 тыс. ассов (98 центурий), во *второй разряд* — те, кто имел не менее 75 тыс. ассов (22 центурии), в *третий разряд* — не менее 50 тыс. ассов (20 центурий), в *четвертый разряд* — не менее 25 тыс. ассов (20 центурий), в *пятый разряд* — не менее 11 тыс. ассов (30 центурий). Все малоимущие римские граждане составили слой *пролетариев*. В ополчение их не зачисляли, но оставили за ними право голоса в народных собраниях. Голосование происходило по центуриям, но первый разряд был в абсолютном большинстве, поэтому и решения всегда принимались в его пользу.

Итак, на смену родовой общине пришла территориальная, а с изгнанием последнего царя за его злоупотребления закончился царский период и начался республиканский.

Республиканский период (конец VI — конец I в. до н.э.)

Он характеризовался эффективным функционированием демократических властных институтов (магистратур), развивающихся в процессе борьбы плебеев с патрициями за свои гражданские права, а также максимальным расширением территории государства.

В республиканский период система государственной власти и управления состояла из постоянно действующего сената, системы народных собраний римских граждан и выборных лиц органов исполнительно-распорядительной власти — различных магистратур.

Голосование в народных собраниях проходило открыто: каждый избиратель должен был, пройдя через узкие мостки, высказаться за своего кандидата, напротив имени которого специальный чиновник ставил точку. Со второй половины II в. до н.э. по вопросам о выборах магистратов, правоспособности римского гражданина, государственной измене, принятии законов и т.д. было введено тайное голосование: каждый участник собрания получал навошенную дощечку, которую с именем кандидата бросал в корзину. Но постепенно народные собрания стали терять свои исключительные судебные полномочия. С 149 г. до н.э. большинство дел стало передаваться постоянным комиссиям (*квестiones*), которые специализировались на конкретных категориях уголовных дел.

Магистратуры окончательно сложились к IV в. до н.э. как государственный аппарат, высшие административные должности в котором принадлежали двум консулам, двум преторам, двум цензорам, четырем эдилам, десяти плебейским трибунам, четырем квесторам, а также нескольким коллегиям. При чрезвычайных обстоятельствах по представлению консулов сенат назначал диктатора с его практически неограниченными полномочиями.

История поздней Римской республики (II—I вв. до н.э.) связана с затяжным и все усиливающимся кризисом во всех сферах, который привел к гражданским войнам и ряду долгосрочных диктатур. В результате произошло максимальное усиление государственной власти с фактическим сосредоточением правомочий всех традиционных для республики управленческих институтов в одних руках — вначале диктатора, а затем принцепса. Так, нарастающий кризис республиканской идеологии привел к монархической форме правления.

Римская империя (конец I в. до н.э. — середина V в. н.э.)

Ее историю принято делить на два этапа: принципат и доминат.

Принципат (27 г. до н.э. — 284 г. н.э.) является начальным этапом монархического правления в Риме, закончившегося установле-

нием абсолютизма в виде *полного упразднения демократических принципов и тоталитарного режима личной власти императора*.

В период принципата фактически вся полнота государственной и религиозной власти уже безраздельно находилась в руках у *принцепса* — первого гражданина государства. В противовес республиканским выборным и ежегодно сменяемым магистратурам при принцепсе формируется его аппарат, характеризующийся жесткой централизованностью и строгой иерархичностью.

Сенат становится послушным орудием в руках принцепсов. Все, сделанное лично им или по его приказанию до вступления в действие закона, объявлялось волей сената и народа: «То, что угодно государю, имеет силу закона». В начале империи в качестве помощников при традиционных городских магистратурах появился многочисленный слой профессиональных чиновников, назначаемых императором на неопределенный, в отличие от магистратского годичного, срок.

Доминат (284—476 гг. н.э.) является условным названием второго (заклочительного) этапа развития римской империи. Он характеризуется следующим:

- окончательным упразднением республиканских институтов (народные собрания давно забыты, сенат окончательно превратился в орган городского управления, магистраты назначались и смещались императорским советом, а в своей деятельности руководствовались Вечным эдиктом, ставшим своеобразной «должностной инструкцией»);
- функционированием формируемым монархом и единственно ему подотчетным государственным аппаратом во главе с императорским советом (консисторией);
- сосредоточением всей полноты светской власти у императора;
- разделением империи на Восточную и Западную;
- началом признания легальности христианской церкви (эдикты 313 и 380 гг.);
- стремительной потерей завоеванных ранее провинций;
- периодическими нападениями варваров на город и окончательным его падением под их ударами.

Система государственного управления была максимально *централизована*. Для решения всех управленческих вопросов при императоре имелся высший императорский совет с правом совещательного голоса (*консистория*).

Для периода домината характерно *оформление основ феодальных отношений* в виде института крепостничества, колоната (эдикт Константина 332 г.).

8.2. Падение Древнеримского государства

Копившиеся веками внутренние противоречия римского общества, приведшие к затяжному и острейшему кризису, совпали с началом явления, которое вошло в историю под названием *Великого переселения народов* (IV—VII вв.), когда десятки мелких и крупных племен и народностей, проживающих ранее на окраинах Римской империи, вдруг стали хаотично перемещаться по Европе в стремлении найти защиту от орд гуннов. Помочь им Рим был уже не в силах, как и защитить свои собственные стены. Поэтому уже в начале V в. (410 г.) он во второй раз за всю историю своего существования подвергся полному разграблению, после которого оправиться уже не смог.

Важнейшую роль в гибели Римской империи сыграли германские племена. Пришедшие с берегов Балтийского моря в причерноморские степи *готы* потеснили остатки *скифов* и *сарматов*. Те призвали на помощь *гуннов*, разгромивших только что образовавшееся готское государство (ок. 377 г.), а заодно и смявших своих союзников.

Готы в большом числе перешли границы Римской империи. За плату и прокорм они согласились на окраине служить военной подмогой. Однако ничего не получив от Рима, они с голоду стали продавать детей в рабство, а потом бросились грабить, ничего не оставляя вокруг, кроме «неба и земли». Последний император единой Римской империи *Феодосий I* (ок. 346—395 г.) разбил готов.

Со времени раздела Рима в 395 г. на западную и восточную части варвары стали забирать одну за другой его провинции. Впереди всех шли *западные готы* (вестготы) со своим вождем Аларихом, номинально также состоящие на военной службе у Рима. Однако Рим уже не был таким, как прежде. С самого момента возникновения двух империй между ними разгорелась вражда, интриги плелись и в самом Риме. Не получив платы за службу, вестготы двинулись на Рим. Но, будучи дважды разбитыми советником императора варваром Стилихом (396 и 403 гг.), заключили сделку с Византией. Но той такой беспокойный союзник был опасен, и поэтому император Византии *Аркадий* сумел убедить вестготов в выгоде нового похода на Рим. Римский император *Гонорий* покинул Вечный город и укрылся в Равенне. В 404 г. Италия подверглась нашествию германских орд, но они были разбиты Стилихом, который в результате заговора был убит в 408 г. Больше защитников у Рима не было. В 409 г., чтобы набрать «откупного» (5 тыс. фунтов золота и 30 тыс. фунтов серебра), была переплавлена даже древняя статуя Доблести.

Аларих не мог добраться до императора Гонория, который укрылся в Равенне, поэтому ему не было дела до Рима. В результате третьей осады города в 410 г. варвары вошли в город и разрушили его.

После этого Рим неоднократно подвергался разграблениям. Распаду империи уже ничего не могло помешать. Еще в 408 г. легионы в Британии провозгласили своего императора — Константина, а легионы в Германии — короля Иовинна. Затем вышла из повиновения Испания. И если Германию и испанские провинции император Гонорий с помощью родственника своего бывшего противника Алариха сумел вернуть, то Британию пришлось в спешке оставить навсегда. В 429 г. от империи отпала провинция Африка, и Рим остался без хлеба.

Трон императора Рима занимали варвары, да и просто проходимцы. С 455 по 476 г. сменилось 15 императоров. Иногда трон вовсе пустовал месяцами (461 г.) и даже годами (465 г.), а за 472 г. на троне сменилось три императора. Сенат бездействовал.

В 475 г. императором Рима стал Ромул Августул. Его военачальник варвар Одоакр решил, что войску лучше осесть, а не быть на жаловании у призрачных императоров, и потребовал третью часть земель Италии, но в этом ему было отказано, и Одоакр в 476 г. низложил императора. Германцы осели в пригороде, грабили всех, охотились в парках, как в лесу, оскверняли и обирали храмы и могилы. По повелению Одоакра, не пожелавшего становиться императором (впоследствии он стал патрицием), сенат отослал императорские знаки (корону и пурпурную мантию) в Константинополь.

Попытки Византии завладеть Италией успехов не имели, и в скором времени на территории Западной Римской империи возникли самостоятельные варварские государства.

После падения Западной Римской империи в 476 г. Восточная Римская империя (Византия) просуществовала еще до 1453 г., когда была завоевана турками-османами.

8.3. Преступление и наказание в Древнем Риме

Понятие и виды преступлений

Законодательство уже древнейшего периода различало два вида возникновения *обязательств*:

- из договоров;
- из деликтов (они, в свою очередь, также были двух видов — частные и публичные).

Частные деликты рассматривались как внедоговорные нарушения норм права в сфере имущественных и личных неимуществен-

ных отношений, что выражалось в причинении вреда отдельному лицу, его семье или имуществу вследствие прямого или косвенного нарушения прав этого лица с возникновением обязанности уплатить штраф в его пользу или возместить ему вред, привнесенный совершенным деянием. К данной категории правонарушений относились различные случаи причинения вреда личности, уничтожения или повреждения чужого имущества, кражи или воровства, обмана или мошенничества, угрозы или насилия и др.

К *публичным деликтам* относились все случаи причинения вреда, преследуемые и наказываемые государством от имени римского народа, причем взысканные по ним штрафы и пошлины шли в пользу государства. Это были:

- убийство, которое могло быть наказано как смертной казнью, так и штрафом;
- религиозные преступления или «оскорбление богов» (например, налагаемое на патрона проклятие за недостойное поведение по отношению к своему клиенту: «Пусть будет предан богам подземным»);
- кража при поимке с поличным, наказываемая следующим образом: для свободных — телесным наказанием и последующей выдачей потерпевшему; для рабов — телесным наказанием и казнью; для несовершеннолетних — телесным наказанием или простым возмещением убытков.

Имелось множество составов преступлений, наказываемых только смертной казнью: сочинение и распевание песен, содержащих клевету на других лиц; подстрекание «врага римского народа к нападению на Римское государство»; лжесвидетельство (преступник сбрасывался с Тарпейской скалы); умышленный поджог; тайное истребление чужого урожая, караемое смертной казнью «более тяжкой, чем за убийство человека»; потрава чужого урожая или жатва в ночное время; чародейство (ворожба посева, переманивание на свой участок чужого урожая); некоторые служебные преступления (принятие взятки судьей или посредником) и т.д.

Самым тяжким *государственным преступлением* были многочисленные составы «оскорбления величия»: покушение на безопасность государственных устоев; нарушение порядка управления (сопротивление интерцессии трибунов, создание препятствий деятельности магистратов); оскорбление «величества» римского народа либо его высших представителей — принцепса, императора и т.д.

Вторым после «оскорбления величия» по широте охвата случаев было *нечестие*. Этот состав был до такой степени растяжимым, что под него можно было «подогнать» абсолютно любое действие. Напри-

мер, во время правления императора *Каракаллы* (186—217 гг. н.э.) несколько человек было осуждено за следующее: снятие с головы статуи императора старого, увядшего венка и замену его новым; отдавание должного уважения царствующему императору в случае клятвы не его именем; игнорирование необходимости жертвоприношений (возливать вино, воскурять фимиам) перед статуей императора и т.п.

В римском праве вплоть до объявления христианства официальной религией не было такого состава, как богохульство. После официального признания христианства в римское право вошло не только богохульство, но и ряд иных *религиозных преступлений* (язычество, ересь, вероотступничество, кража из храма, святотатственное отношение к предметам христианского культа и т.п.).

К числу *должностных преступлений* относились взяточничество, вымогательство, казнокрадство, хищение, присвоение казенного имущества и расхищение государственных средств, подлог, участие в запрещенных сборищах и объединениях, спекуляция зерном и другими продуктами, неуплата налогов, злоупотребление служебными полномочиями в отношении граждан и т.п.

К *преступлениям против порядка* управления относились: подкуп в виде домогательства какой-нибудь государственной должности посредством осуждаемых обществом действий (например, с использованием «нужных» людей или путем угощения потенциальных избирателей и др.); умышленное повреждение или срывание официальных объявлений и распоряжений.

Чрезвычайно тщательно были разработаны *составы воинских преступлений*. Дезертирство рассматривалось как отсутствие в своей части в течение относительно длительного срока.

Среди преступлений *против личности* кроме различных видов убийств публичными деликтами стали считаться «обиды», прежде всего телесные повреждения, которые по Законам XII таблиц рассматривались как частный деликт. Например, грабеж до середины I в. до н.э. рассматривался как разновидность кражи, но затем приобрел самостоятельное содержание — как открытое и насильственное отобрание чужого имущества. Кроме того, от кражи его отличали и иные квалифицирующие обстоятельства совершения (совершение при пожаре, наводнении, землетрясении, кораблекрушении, групповой характер посягательства и т.п.). В отличие от частноправового состава грабежа, наказываемого в течение текущего года в виде четырехкратной стоимости похищенного имущества, а по истечении одного года — выплатой номинальной стоимости имущества, в публичном порядке грабеж наказывался безусловной смертной казнью.

По законам Суллы 83 г. до н.э. смертной казнью или ссылкой на острова и конфискацией всего имущества стали наказываться изготовление и продажа ядов, ношение оружия для совершения убийства, наличие воровского инструмента, а также подлог, похищение или уничтожение завещания и др.

Со временем расширился также круг *преступлений, относящихся к сфере семьи и нравственности* (кровосмешение, супружеская измена, двоеженство, бесчестный брак, сожителство с замужней женщиной, похищение женщины, сводничество, мужеложство и т.д.).

Вина в публичном праве

В римском праве не было принятого в настоящее время деления умышленной вины на прямой и косвенный умысел. Принесение любого ущерба другому гражданину очень небольшой и предельно консолидированной национальной общины было уже крайне возмутительным фактом — *злым умыслом* (*dolus malus*). Поэтому в данном случае достаточно было констатировать целенаправленность вредоносных действий. Устранение последствий умышленного причинения вреда в частном порядке — путем заключения специального соглашения между сторонами — было запрещено.

Положения Свода Юстиниана — в отличие от предшествующих и существующих древневосточных законах — закрепляли предписания об учете в тех или иных конкретных случаях особенностей личности виновного (возраст, степень обученности делу или ремеслу) и обстоятельств, смягчающих и отягчающих ответственность (пред- и посткриминальное поведение обвиняемого, влияние на него других лиц). Особенно ярко такие начала *индивидуализации уголовной ответственности* в римском уголовном праве проявлялись в титуле XVI «О военном деле (*De re militari*)» книги 49 Дигест. Вместе с тем на практике в сфере привлечения к уголовной ответственности и назначения наказания особого порядка никогда не было. Особенно это касалось применения норм *Lex laesae majestatis Populi Romani*, положения которого давали широчайший простор для произвола и злоупотреблений. Для императорского Рима вообще было характерно резкое усиление карательной направленности наказаний и одновременное увеличение количества их видов. Принцип возмездия, традиционно присущий праву на протяжении веков, сменился всепоглощающей целью — устрашение наказанием.

Понятие, содержание и виды наказаний

Первоначально всякое нарушение чужих прав и интересов требовало попытки обязательной договоренности между сторонами о возмещении причиненного ущерба («Сломает, пусть возместит»). Такое обыкновение носило название композиции (примирение). Если это ни к чему не приводило, закон разрешал применить принцип талиона как расплату «равным за равное» («Если причинит членовредительство и не помирится с (потерпевшим), то пусть и ему самому будет причинено то же самое»). Вместе с тем в древности самой распространенной реакцией на правонарушение было материальное возмещение, которое именовалось *роена* (пеня). Это слово имело очень много смысловых оттенков и могло пониматься как наказание, вознаграждение, мщение, плата, возмездие, выкуп, удовлетворение.

Несколько позже в практике римских магистратов, наделенных полномочиями пресечения нарушений правопорядка (право сдерживания), выработалось понятие *коэрции* (сдерживание, ограничение, наказание), означающее применение ими наказания в отношении различных правонарушителей. В рамках коэрции магистраты не были ограничены какими-либо «привязками» к имеющимся в законе составам и видам наказаний.

В целом в римском праве была выработана достаточно широкая система наказаний. Все они делились на две большие группы:

- тяжкие, которые именовались *капиталиями* (наказания, касающиеся жизни) и предусматривали лишение жизни, членовредительство, изгнание, ссылку в рудники и т.п.;
- все иные, в том числе *штрафы* (*роена*) как меры материального воздействия на нарушителя чужих интересов, применяемые в случаях и порядке, установленных законом или договором; *телесные наказания* в виде битья розгами, палками, кнутом и др.

Тюремного заключения как вида наказаний римское право не знало, тем не менее в городе имелись карцеры.

Смертная казнь, особо широкое применение которой связано с периодом империи, приводилась в исполнение различными способами: обезглавливание за совершение самых тяжких, в основном государственных и религиозных, преступлений (топором для гражданских лиц, мечом для солдат); утопление (например, отцеубийце и его сообщникам обворачивали голову волчьей шкурой, били палками, а затем в зашитом кожаном мешке вместе с собакой, петухом, змеей и обезьяной, «чтобы отнять у него землю при жизни и небо после смерти», топили в реке или море); распятие на кресте

(ранее за самые тяжкие религиозные преступления, затем для рабов и плебса); сбрасывание с Тарпейской скалы; сожжение, повешение и т.д.

Для обозначения смертной казни имелось специальное словосочетание: «Furca et fossa», что переводилось как «виселица и яма» и означало повешение для мужчин и утопление для женщин.

На рубеже республики и империи смертная казнь для римских граждан была заменена изгнанием (первоначально добровольным) с утратой гражданства («лишение огня и воды»). Позже императоры стали использовать такую формулу, как «высылка на острова» (deportatio in insulam), а смертная казнь для граждан была не только восстановлена, но и чрезвычайно расширена.

Широкое распространение также получили:

- *каторжные работы* на рудниках (осужденный при этом рассматривался как вечный раб государства);
- *принудительные работы*, к которым за государственные и военные преступления приговаривались как граждане после лишения гражданства, так и иностранцы (на строительстве дорог, на рудниках, в гладиаторских школах и т.п.);
- *отдача в гладиаторы* (была либо самостоятельным наказанием либо разновидностью принудительных работ);
- различные виды *ссылок*;
- *телесные наказания* (например, в отношении провинившихся солдат применялся фустуариум (дубина, палка), т.е. битье палками и забрасывание камнями виновного);
- *конфискация имущества* осужденных, которая применялась повсеместно (многие сановные чиновники даже при жизни, боясь произвола императора, назначали его действующим наследником);
- *членовредительские и телесные наказания* (битье кнутом);
- *штрафы и ограничения гражданского статуса* (например, запрещение быть магистратом);
- *лишение права на погребение*.

Личность виновного и применение наказания

Римское право изначально делило все население на несколько крупных категорий:

- 1) свободные и рабы;
- 2) граждане и неграждане;
- 3) представители высшего и низшего сословий.

В связи с этим применение наказания в каждом конкретном случае предусматривало свою специфику. В период империи со-

словность потерпевшего и преступника стала доминирующим критерием определения вида и меры наказания. Сенаторы, всадники, декурионы и некоторые другие значительные персоны освобождались от каторги и принудительных работ, телесных наказаний и т.п., которые заменялись ссылкой. В ранней империи привилегированные лица могли наказываться смертной казнью только в случае убийства родственников, а в период домината в четырех случаях: за убийство, поджог, магию (колдовство) и, конечно же, за «оскорбление величества».

Некоторые привилегии в сфере наказаний традиционно имели солдаты. Они не приговаривались к повешению и ссылке на рудники, хотя по ряду преступлений их ответственность была более строгой. Знатные и солдаты казнились мечом, незнатные разрывались телегами, закапывались в землю или сжигались.

Особенно суровым римское правосудие было к представителям низших сословий граждан и «преступникам» из среды рабов¹. В отношении этих слоев применялся весь спектр тяжких наказаний, в том числе и смертная казнь. Малейшие проступки рабов наказывались самым жесточайшим образом. При этом господский произвол был совершенно ничем не ограничен, а судьба рабов вершилась на домашних судах.

Самыми частыми наказаниями для рабов были битье розгами, простой или заостренной палкой, плетью, ремнем. Работающих рабов заковывали в ручные или ножные кандалы, защемляли шею вилами, наказывали голодом и холодом. Их могли поместить в домашний карцер (эргастул) или отправить в местную городскую тюрьму. Им ставили клейма на лоб, отправляли на изнурительные работы на мельницы, в каменоломни и рудники, на растерзание дикими зверями в амфитеатр или в бассейн к муренам (такое наказание называлось *ad bestias*, т.е. к зверям, хотя официальным приговором к смертной казни (и чаще всего применявшимся) было сбрасывание с Тарпейской скалы или распятие на кресте.

Силанианским сенатусконсультom 10 г. н.э. предписывалось в случае убийства хозяина предать смерти всех рабов, находящихся в доме, если они не предприняли попытки спасти его жизнь. Причем это положение распространялось и на освобождаемых по завещанию рабов. В 61 г. на основании данного решения было казнено сразу 400 человек.

¹ По римскому праву раб являлся «говорящим орудием» и приравнивался к вещи, простому инструменту, поэтому здесь и использованы кавычки.

Бежать рабам было совершенно некуда, так как первоначально обычая заступничества в храме (как в греческих государствах) не существовало, а частные лица за укрывательство чужого раба наказывались штрафом, равным стоимости раба. Даже при Константине пойманный раб лишался ноги, а в лучшем случае его ссылали на рудник.

8.4. Особенности и виды римского гражданского процесса

Римское право за все время своего существования так и не выработало четкого разделения на материальное и процессуальное. Процессом называлась вся организация и функционирование правосудия. Подавляющее большинство дел рассматривалось в рамках той разновидности процесса, которую мы называем *гражданским (частным) судопроизводством*. За все время своего существования в римском государстве было разработано и последовательно развивалось три его вида: легисакционный (*per legis actiones*), формулярный (*per formulas agree*) и экстраординарный (*extra ordinem*).

Основные характеристики легисакционного процесса

«Иск из закона» был самым древнейшим видом гражданского процесса (упразднен законами Эбуция в 120 г. до н.э.). Он характеризовался практически полным отсутствием письменной формы, чрезвычайным формализмом и символизмом, идущими от древнейших обычаев. Малейшее несоблюдение предписанных правил (в том числе и в порядке произнесения ритуальных фраз) автоматически вело к проигрышу дела. Особое значение имели также время и место тяжбы.

Процесс открывало наделение истца правом «обращения к ответчику» торжественным устным требованием (но только не в родовом доме ответчика) следования с ним на суд. Собственно процедурная сторона легисакционного процесса, складывалась из двух стадий, именовавшихся *in jure* и *in judicio*.

Первая стадия — *in jure* («возведение к праву») — была посвящена выяснению сути судебного спора. Стороны посредством ритуальных фраз и символов обменивались формальными претензиями и возражениями, вносился залог, а судья назначался претором или избирался сторонами. Завершением первой стадии было составление особой формы засвидетельствования предмета спора. В случае признания ответчиком справедливости претензий истца спор мог

быть на этом закончен («Признавший иск считается проигравшим дело»).

На второй стадии — *ин юдицио* («обращение к правосудию») — дело решалось уже по существу. Во время судебного заседания судья разбирал дело, заслушивал стороны и выносил решение. При неявке одной из сторон решение выносилось в пользу другой («Отсутствующим считается тот, кого нет на месте предъявления ему иска»).

Практика римского судопроизводства выработала пять видов легасакционного процесса: с использованием пари, «наложением руки», «посредством жертвы», «назначением судьи», «под условием».

Со временем громоздкость, ритуальность и консервативность легасакционного судопроизводства стала создавать препятствия на пути стремительно развивающихся товарно-денежных отношений. К тому же старый процесс не соответствовал и кардинальным изменениям в социальной структуре общества, все более дифференцирующейся и становящейся чрезвычайно пестрой.

Особенности формулярного процесса

Формулярный процесс был введен примерно в 120 г. до н.э. и на протяжении какого-то времени действовал наравне с легасакционным, но затем все же вытеснил его. Окончательно древний *reg legis actiones* был отменен законами Юлия в 17 г. до н.э.

В отличие от всепоглощающего ригоризма древнего вида процесса особенностями формулярного процесса были прежде всего его гибкость и оперативность. Эти качества позволяли peregrinскому или городскому претору (с учетом складывающихся потребностей делового оборота) не только свободно истолковывать жесткие положения старых и незыблемых законов, но и создавать наряду с такими законами нормы, соответствующие этим потребностям. Такая особенность вносила живость и новизну в правовое регулирование общественных отношений, обеспечивала динамику и поступательное развитие римского права.

Структура формулярного процесса складывалась, как и ранее, из двух стадий — *in iure* и *in iudicio*. Несмотря на теперь уже обязательность письменной формы, процесс проходил без прежнего формализма на начальном этапе. Стороны свободно формулировали свои доводы, претор в относительно простой форме составлял исковое заявление, а судья выносил решение по делу, руководствуясь в определенной степени свободной оценкой доказательств.

Основой формулярного процесса было составление претором на первой стадии судебного процесса особой юридической конструкции — *формулы*, являющейся его приказом частному лицу, назначаемому судьей по данному конкретному делу. В своем классическом виде преторская формула состояла из трех частей: интенции (условия), кондеминации (приказа) и адьюдикации (окончательного распоряжения): «1) Если признано, что NN должен уплатить AA 10 тыс. сестерций, то...: 2) Если это так, то ты должен присудить NN выплатить AA 10 тыс. сестерций. Если это не так, то ты должен освободить его от выплаты денег».

После этого дело переходило к судье, который и выносил собственно судебное решение, вступающее в силу немедленно и обжалования не предусматривающее, так как повторно рассматривать иск по одному и тому же делу судьей было запрещено. Решение суда должно было быть выполненным в течение 30 дней после вынесения решения.

Когниционный (экстраординарный) процесс

Элементы экстраординарного процесса стали появляться уже в I в. до н.э. Первоначально они выделялись тем, что претор мог любое дело рассмотреть в особом порядке, единолично, без обращения (назначения) судьи. К концу III в. н.э., в условиях усиления административных рычагов, императоры стали расширять практику изъятия любого дела из юрисдикции соответствующего суда или претора и рассмотрения его самостоятельно или же передачи дела для разрешения чиновнику своего аппарата.

Публичность процесса резко сужается, деятельность адвокатов (защитников) и лаудаторов (свидетелей «доброй славы» сторон) в складывающихся условиях становится лишенной практической пользы. Постепенно судебная деятельность превратилась в прерогативу максимально бюрократизированного государственного аппарата и его представителей на местах. Остатки формулярного судопроизводства были упразднены волевым решением императора в 342 г.

Кроме отмеченных особенностей когниционного процесса, можно назвать еще и такие:

- осуществление в рамках одной стадии и единолично представителем властной государственной структуры в соответствии с его компетенцией;
- обязательность письменной формы;
- четкая система взимавшихся судебных пошлин;
- возможность отсутствия одной из сторон на процессе;

- возможность обжалования вынесенного решения в вышестоящей инстанции.

Порядок исполнения судебного решения по когниционному процессу также изменился. Теперь истец был отстранен от активных действий по его реализации. Как сам суд, так и исполнение вынесенного им приговора отныне стали делом исключительно представителей государственных властей. Срок добровольного исполнения судебного решения был продлен до двух месяцев, после чего наступал черед принудительного изъятия спорной вещи для передачи истцу либо для продажи с целью обеспечения денежного иска.

Систематизация преторского законодательства, завершившаяся созданием «*Вечного эдикта*», придала действующему праву некое подобие стабильности и порядка, а с введением когниционного процесса, устранившего многочисленные и зачастую противоречивые формулы, судопроизводству был придан в значительной степени унифицированный вид и характер.

Раздел II

ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА СРЕДНИХ ВЕКОВ (V—XVII вв.)



Fig. 7.—The King of the Franks, in the midst of the Military Chiefs who formed his *Treusé*, or armed Court, dictates the Salic Law (Code of the Barbaric Laws).—Fac-simile of a Miniature in the "Chronicles of St. Denis," a Manuscript of the Fourteenth Century (Library of the Arsenal).

Салическая Правда

Глава 9

Общая характеристика средневекового государства

9.1. Европа после падения Рима

В IV—VI вв. по территориям угасающей Римской империи проходили гунны, германцы, славяне, арабы, сарматы и многие другие племена. Сдержать их напор старый Рим был уже не в силах. Особенно опустошительными были нашествия гуннов, которых вел Атила. До Рима он не дошел, но, словно смерч, пронесся по Германии, Галлии, Северной Италии. В 451 г. римский полководец Аэций отбросил гуннов обратно в Венгрию. После смерти Атилы в 453 г. держава гуннов распалась.

После 476 г. в западной части Римской империи перестали избирать императора, константинопольского же императора слушался лишь греческий Восток. Германский король Италии находился уже не в Риме, а в Равенне. В столице остался лишь *римский епископ*: он считал себя заместителем римских государей и продолжателем их дела.

Распад Римской империи привел Европу к разрухе и одичанию. Варвары грабили и разрушали города, а строить их было некому. Приходили в упадок ремесла, прекращалась торговля и связь с городами. Забывались блестящие конструкции римского права. Доказательствами в германских племенных судах выступали соприсяжники (кто больше). Например, продажа имени или виноградника требовала 12 взрослых свидетелей и 12 мальчиков (мальчикам в момент передачи денег давали пощечины и надирали уши, чтобы они помнили сделку и сумели подтвердить, когда подрастут), возродились ордалии. Варвары были неграмотны и записей не вели, поэтому заключали сделку символом (на всяком владении — рука, например). Все уплаты были в солидах, но варварам привычнее было считать в овцах, быках и др. Германцы не платили податей, считая, что «кто отдает от своего урожая, тот раб». Свободный человек не должен работать. Его дело — война. Они не судились в римских судах — расправлялись сами. Убитого неизвестно кем, тащили на веревке и следили, на кого падет кровь.

Несмотря на то что готы были несколько мягче (150 лет среди римлян), тем не менее и они запрещали детям учиться. Главным для них было владение оружием. Вообще грамотные люди в Европе

стали крайней редкостью. Относительно спокойными местами были монастыри, а грамотные церковники стали необходимыми помощниками правителей. К VII в. варваризация Европы стала очевидной. Даже в монастырях оставалось все меньше и меньше монахов, понимающих Библию. Монастыри, формально подчиняясь далекому Риму, но не получая помощи, постепенно обособлялись. Появлялись различные учения и ереси, с которыми в дальнейшем столкнулась церковь. Попытки римских пап объявить самого сильного вождя императором срывались, и к началу VIII в. Европа стала такой, какой она была примерно за семь веков до н.э.

В 476 г., был низложен последний легитимный римский император Ромул Августул Одоакр, впоследствии убитый на пиру вождем вестготов Теодорихом. Этот Теодорих стал королем, а затем римским патрицием.

После падения Рима германские племена разбрелись по Европе: франки двинулись в Галлию, англы и саксы отвоевали у бриттов, скоттов и кельтов Британию и т.д. Франкский король *Карл Великий* (768—814) в результате завоевательных походов объединил земли Франции, Германии, Италии и часть Испании в единую империю и в 800 г. стал императором. Но уже в 843 г. его внуки вновь раздробили империю на массу самостоятельных частей.

9.2. Периодизация истории феодального государства

История большинства современных европейских государств берет свое начало именно в Средневековый период. В своем развитии феодальное (средневековое) государство прошло ряд этапов.

1. Раннефеодальная монархия (V—IX вв.). Во время ее существования происходил процесс становления феодального государства и права, сопровождающийся появлением крупной феодальной собственности на землю, постепенным закрепощением свободных крестьян, объединением мелких и средних землевладельцев, а также горожан вокруг монарха. В качестве примеров можно назвать империю Карла Великого, Древнерусское (Киевское) государство.

2. Сеньориальная монархия (X—XII вв.). Она существовала в условиях феодальной раздробленности, и для нее были характерны замкнутость (натуральность) феодального хозяйства, отсутствие товарного производства, формальность монаршей власти (ее слабость), постоянные войны, запустение городов и упадок связей.

3. Сословно-представительная монархия (XIII—XV вв.). В это время появляются социальные силы, заинтересованные в укреплении

нии центральной власти: городское население, страдающее от произвола на дорогах, от плохой торговли, а также мелкие и средние феодалы, находящиеся под гнетом крупных земельных магнатов и под страхом постоянных крестьянских восстаний. Эти слои всегда были готовы поддержать монарха. Со временем формируются сословно-представительные органы: в Англии — парламент (1265); в Германии — Совет курфюрстов (1356); во Франции — Генеральные штаты (1357); в России — Земские соборы (1547).

4. Абсолютная монархия (XVI—XVIII вв.). К ее появлению привело укрепление государства во всех сферах общественной жизни и зарождение особого сословия служилых людей — дворянства (джентри, шляхта, шевалье). Королевская власть, используя непримиримое противостояние дворянства и родовой аристократии, чрезвычайно укрепляется и создает мощный бюрократический аппарат, полностью зависящий от монарха, регулярную армию и полицию.

История средневековых восточных и европейских государств во многом различна. Это было обусловлено особенностями их развития. Так, в восточных государствах долгое время сохранялись родовые институты, общинная и государственная собственность на землю, натуральность хозяйства, деспотические формы правления, многочисленные чиновничьи аппараты.

9.3. Роль Римско-католической церкви в развитии западноевропейского государства и права

В период Средневековья огромная роль принадлежала церкви. Священнослужители существовали как бы в отдельном мире. Они не платили налогов, были свободны от всех повинностей и неподсудны светским судам («Последний служитель Церкви стоит гораздо больше любого государя»). Но именно церковь являлась идеологической и культурной силой, уже с XII в. определяющей жизнь каждого человека в Западной Европе. Даже монархи были вассалами папы. Отлучение же от церкви ставило человека вне закона.

Итак, для этого времени характерны: огромное богатство церкви, владение третью всех земель, изъятых из гражданского оборота, повсеместная десятина в ее пользу, юрисдикция церковного суда.

Стремясь еще более упрочить свое положение и шире распространить влияние в борьбе с Востоком, где находились все христианские святыни, церковь сделала ставку на рыцарей, вооружив их лозунгом «Вера и помощь слабым». Был организован ряд крестовых походов: 1095—1099 гг. (причина — «турки-сельджуки не пускают

христиан в Палестину на пономничество», после разграбления Иерусалима рыцари основали Иерусалимское королевство); 1147—1149 гг., 1189—1192 гг. (провальные походы); 1202—1204 гг. (поход на Константинополь, после захвата Палестины до 1261 г. существовала образованная рыцарями Латинская империя, произошел разрыв церквей); 1212 г. («поход младенцев» — до 50 тыс. детей было собрано со всей Европы для освобождения гроба Господня, но они были проданы купцами пиратам для продажи на невольничьих рынках); 1228—1229 гг. (африканские походы).

Между тем церковь сама все более входила в полосу кризиса. Прежде всего следует отметить такое явление, как *иконоборчество* — движение в восточной христианской церкви в VIII—IX вв. против икон и скульптур, возникшее как ересь. Окончательно иконы восстановлены в 843 г., но сохранились только в *Православной церкви*, отделившейся от римской в 1054 г. после отлучения папой византийского патриарха.

Особенно ярко кризисная ситуация проявлялась на фоне декларируемых Римской церковью целомудрия и бескорыстия и реальной картине — стяжательство, браки священников, торговля доходными местами (симония), широкая практика продажи индульгенций. Оставалось немного для превращения священнослужителей в закрытое наследственное привилегированное сословие. Кардинальные реформы церкви были предприняты Григорием VII в 1050 г., который всячески пытался поставить церковь выше светской власти («Диктат папы» 1075 г.). Во внутренних делах церкви он запретил браки для духовенства (целибат), а также продажу и покупку церковных должностей и сана (симонию).

В XI—XII вв. в период так называемой «папской революции» начинает складываться *каноническое право* — новое право,работанное в рамках *Римско-католической церкви*. Оно не только оказало влияние на формирование правовой культуры и правосознания, но и напрямую содействовало распространению юридического образования и совершенствованию многих правовых институтов. В число главных источников нового права наряду с Библией и решениями церковных соборов включались папские конституции (буллы, бреве, энциклики, рескрипты и др.). Кроме них, на формирование канонического права оказывали влияние труды католических теоретиков, отдельные нормы римского и обычного права. В процессе создания декреталий папы Григория X в 1234 г. проведена первая систематизация папских законов. В 1580 г. был создан общий *Свод канонического права*, до сих пор являющийся официальным источником права Римско-католической церкви.

Позиции церкви усилились с созданием нищенствующих (францисканского и доминиканского) орденов, подчиняющихся непосредственно папе. Их деятельность привела к появлению с 1232 г. *суда святой инквизиции* («церковь выявляет еретиков, а светская власть наказывает»; конфискованное имущество шло в пользу церкви, позже треть стали отдавать короне, только в Испании все поступало в королевскую казну).

В каждой епархии работала специальная комиссия по борьбе с ересью, состоящая из епископа и двух монахов нищенствующих орденов. Каждый житель в течение определенного «срока милосердия» должен был явиться с донесением к инквизиторам, иначе его ожидало заочное отлучение. На суде не устанавливалась истина, а подтверждались подозрения; оправдательные показания в протокол не заносились; отлучаемый от церкви мог покаяться «пока горит свеча»; если обвиняемый в еретизме не мог доказать обратное, то он предавался анафеме. Кто не отрекался от еретика, через год объявлялся бесчестным (лишение права занятия должностей, быть свидетелем, завещать и наследовать имущество). Все господа обязаны были очищать свою землю от еретиков, а если сеньор вел себя недостаточно активно, он мог быть отлучен от церкви и тогда его вассалы освобождались от обязанностей к нему.

Святая инквизиция разработала и особые методы выявления преступлений, позволяющие наносить «превентивный удар» по преступникам (например, пресловутый «Молот ведьм», созданный в 1487 г. двумя так называемыми «специалистами по демонологии» — инквизиторами Я. Шпренгером и Г. Инсистерисом). Сами «преступники» рассматривались как безвольные пособники злых сил, и поэтому бороться было необходимо не с людьми, а с теми темными качествами, носителями которых они являлись. Отдельная личность совершенно исчезала, растворялась в «дьявольском проявлении». Изгнание злого начала должно было происходить посредством очищения самого святого — души человека через страдания его «грешного» тела.

Ослабление позиций Римско-католической церкви произошло в XVI в. в период Реформации. На Тридентском соборе (1545—1563) нормы канонического права подверглись пересмотру, а сфера церковной юрисдикции была сокращена. Церковный раскол периода Реформации привел к появлению *протестантского течения*.

9.4. Городские республики и городское право

На своеобразии развития государств Западной и Восточной Европы значительное влияние оказали города. Они были разными:

вассалами сеньоров и самостоятельными городами-республиками (Генуя, Венеция, Ганзейский союз, Флоренция, Верона, Псков, Новгород и др.). Они имели собственные армии, полицию, суд, финансы, свое особое право; ремесленники и купцы были объединены в особые профессиональные корпорации (цеха и гильдии). Имелось четкое сословное деление на привилегированное сословие — *городской патрициат* (мастера цехов) и *городской плебс* (подмастерья, поденные работники).

В городах сложились определенные обычаи. Например, во Франции и Германии действовало правило: если беглый крепостной в течение года и одного дня проживал в городе, то считался лично свободным («воздух города делает свободным»). Также в городах было известно так называемое «право на убежище». В Англии с 399 до 1623 г. преступник мог попросить убежища у церкви при условии, что покинет страну в течение 40 дней (в случае отказа или при нарушении — судебное преследование), однако право на убежище не распространялось на изменников. В Англии таким правом располагали определенные крупные города (Дерби, Манчестер, Нортгемптон, Уэллс, Вестминстер и Йорк).

Со временем система права, сложившаяся в городах превратилась в *городское (Магдебургское) право*.

Глава 10

Особенности средневекового права

10.1. Характерные черты права и его институтов в Средние века

Основные принципы права

Феодальное право стран Западной Европы возникло в результате гибели рабовладельческого строя и возникновения феодальной общественно-экономической формации. Его *определяющими чертами* были:

- условность прав собственности на землю (крепостничество);
- наличие юридически неравных и социально изолированных друг от друга сословий (духовенство, дворянство, горожане, крестьяне).

Право прямо закрепляло *социальное неравенство людей*, ставило их в зависимость друг от друга. Так, во французских кутюмах Бовези (ок. 1282 г.) об этом говорилось так: «Следует знать, что людям нашего века известны три состояния: знатное, состояние свободных по происхождению людей, рожденных свободной матерью, и крепостные... Между правами дворян и других свободных людей имеется большая разница, так как дворянами называют тех, кто по прямой линии происходят от королей, герцогов, графов и рыцарей...». Расширяя привилегии для одних слоев общества, право вытесняло другие за пределы права вообще, в полное бесправие. Феодальное право было правом-привилегией, правом силы («кулачным правом»).

Также для права феодального государства был характерен так называемый *партикуляризм* — состояние, выражающееся в отсутствии единого права на всей территории государства и господстве правовых систем, основанных на местных обычаях, иммунных и цеховых правах, сеньориальном и каноническом законодательстве и юстиции.

Особенности уголовного права

В период раннего Средневековья понятие преступления еще не было выделено, основной мерой наказания были *композиции* (штрафы). С усилением государства появляется понятие преступления. Главной целью наказания становится устрашение, которое реализовалось посредством чрезвычайно широкого применения смертной казни и жестоких наказаний.

Субъектами преступлений признавались не только люди, но и животные, и даже неодушевленные предметы. Эта практика была

известна еще в древности. Так, царь Ксеркс в свое время, чтобы перевести армию из Азии в Европу, приказал построить мост через Гелеспонт (пролив Дарданеллы), но разыгравшийся шторм быстро этот мост уничтожил. Тогда царь приказал «заковать море в цепи» и высечь его плетью.

В средневековой Европе в некоторых странах считалось, что животные могут совершать преступления, поэтому их судили по всем правилам юридической процедуры: велось следствие, повестками или приглашениями они приглашались в суд, обвинение и защита произносили речи, суд выносил приговор, который приводился в исполнение.

Многочисленные судебные процессы проводились против свиней, быков, наносящих увечья людям, против кошек и котов, которых судили и казнили вместе со своими хозяевами — «чародеями и колдунами». При этом крик животного во время пытки рассматривался как признание вины. Например, в 1457 г. во Франции свинья и шесть ее поросят были преданы суду по обвинению в преднамеренном убийстве некоего Ж. Мартена. Вынесенный по делу приговор гласил: «учинить смертную казнь через повешение за задние ноги на кривом дереве». Приговор был исполнен.

Истории известны также процессы против насекомых (саранчи, гусениц), уничтожающих сельскохозяйственный урожай. Например, в Тироле в 1519 г. крестьяне выступили с иском против кротов. Последний широко известный судебный процесс против мышей и крыс во Франции состоялся в 1710 г.

Особенности суда и судебного процесса

В период Средневековья отсутствовала общая для всех слоев населения судебная система. Каждое сословие «судилось» в своем суде:

- для феодалов — *суд короля*;
- для крестьян — *суд сеньора*;
- для священнослужителей и лиц, проживающих на церковных землях, — *церковные суды*.

Различные категории дел (гражданско-правовые или уголовные) рассматривались в разных инстанциях. Дела по имущественным спорам (кроме земельных) разбирались в местных судах, мелкие уголовные дела — в общинных или сеньориальных (маноральных) судах, тяжкие — только королевскими судами.

В период формирования государств главное внимание центральной власти уделялось основам уголовного процесса, который не разделялся на следствие и собственно суд. Первоначально процесс был *состязательным*, основанным на гласности, публичности и устности судопроизводства. Основными доказательствами были ордалии, свидетельские

показания, принесение клятв. Суд выступал наблюдателем, заслушивал истца, ответчика и свидетелей, выносил приговор. В более поздние периоды, когда государственная власть усилилась, возникли и повсеместно распространились основы *обвинительного* (инквизиционного, розысского, следственного) процесса с его тайностью судопроизводства, письменностью и презумпцией виновности.

Основной целью уголовного права стало устрашение, поэтому в судебный процесс был занят установлением факта преступления, а не истины по делу. Самым лучшим доказательством в данных условиях выступало собственное признание, которого можно было добиться пыткой.

10.2. Возрождение юридической науки

С развитием товарно-денежных отношений появилась необходимость в более живом праве. Это привело к открытию римского права и его рецепции, а также к возрождению на этом фоне юридической науки и законодательства, освобожденного от теснейших религиозных догматов.

При этом рецептирование римского права происходило в ходе деятельности так называемых *глоссаторов* и их последователей — *постглоссаторов* (итальянские юристы XI—XIII вв.). Они не только первыми стали комментировать основные принципы римского права путем составления глосс на полях текстов кодексов и дигест, познакомив тем самым средневековую Европу с сокровищницей римского права, но и проделали громадную работу по адаптации текстов к современным им условиям.

Итальянский юрист *Ирнерий* (1065—1125), основатель школы глоссаторов, со своими учениками (Плацентином, Мартином, Бургундио, Рожером, Бассиэном, Пиллиусом, Булгаром, Гуголеном, Азо, Рофруа, Аккурсием и Яковом) провел первичную систематизацию всего юстиниановского законодательства, положив начало возрождению юридической культуры и науки. Например, профессором Болонского университета Аккурсием была создана «Руководящая глосса».

Римское право постепенно проникло в жизнь средневекового общества. Этому способствовали также и *легисты* (законники) — средневековые юристы, которые посредством рецепции римского права и включения отдельных его норм в сборники местных правовых обычаев (кутюмов) способствовали распространению его в Западной Европе, а также ограничению имевшей место широчайшей сеньориальной и церковной юрисдикции.

Общими усилиями глоссаторов и легистов римское право к XVI в. стало основой правовой науки и практики большинства европейских стран, особенно Италии, Франции, Германии и Испании.

Часть I

СРЕДНЕВЕКОВОЕ ГОСУДАРСТВО И ПРАВО В СТРАНАХ ВОСТОКА

Глава II

История государства и права Византии

II.1. Возникновение и падение Византийской империи (IV—XV вв.)

Еще при *Константине Великом* (306—337) было решено перенести столицу Римской империи в Константинополь — столицу Византийской империи (город был основан в 324—330 гг. на месте г. Византий).

В 395 г. Римская империя окончательно разделилась на Западную Римскую империю (Рим, Равенна) и Восточную Римскую империю (Византия). В состав Византии вошли: Греция, Малая Азия, Сирия, Палестина, Египет, Балканский п-ов, часть Месопотамии, Армения, южное побережье Крыма и Кавказа (через эти страны Византия вела оживленную торговлю с Индией, Китаем, Ираном, Северной Африкой, славянами и скандинавами). В последующие века на ее территории селились готы, славяне, арабы, печенеги, половцы. Однако доминирующую роль всегда играли греки.

В то время как Рим с IV в. стремительно терял свои позиции под напором варварских племен и внутренних противоречий, Византия приобретала могущество и влияние в своем регионе.

В период зарождения феодального государства (IV—VII вв.) в Византии в отличие от Рима было уничтожено крупное землевладение рабовладельческого типа, поэтому рабский труд, не исчезнув совсем, перестал играть решающую роль в производстве.

В начале VIII в. из-за экспансии Арабского халифата Византия потеряла большие территории. Земельный фонд государства стал пополняться за счет секуляризации монастырских владений, чьи земли передавались общинам и феодалам за службу. Это привело к образованию крупных феодальных хозяйств и закреплению крестьян в XI—XII вв. К X в. богатейшие феодалы приобрели определенную самостоятельность и независимость, что на фоне «иконоборческих войн» вызвало

новый виток внутренних распрей, ослабление страны и территориальные утраты. Хотя угрозу со стороны Османской империи удалось временно снять в результате крестовых походов западноевропейского рыцарства в 1096—1270 гг. Однако сами крестоносцы, потеснив турок, остались недовольны действиями Византии, и во время четвертого крестового похода в 1202—1204 гг. Константинополь ими был полностью разграблен. На землях Византии они образовали Латинскую империю, в 1261 г. распавшуюся на самостоятельные Никейское, Трапезундское и Эпирское царства.

Восстановление империи началось с возвышения Никейского царства. Однако достичь былого могущества так и не удалось. Этому мешали постоянные схватки за трон, временами перераставшие в настоящие гражданские войны, полное и хроническое расстройство финансовой системы, резкое сокращение и деморализация армии, расширение национально-освободительной борьбы покоренных народов (славян, албанцев, армян, персов, болгар, сербов и др.).

В 1453 г. войска турецкого султана штурмом взяли Константинополь, который был переименован в Стамбул.

11.2. Особенности общественного строя Византийской империи

Все население Византии разделялось на следующие сословия:

- привилегированное (духовная и светская аристократия, служилые люди);
- городское;
- крестьянское;
- рабов.

Причем знатное сословие было неоднородным и в свою очередь делилось на почтенных и смиренных.

К *служилому сословию* относились лица, состоявшие на гражданской, военной или придворной службе:

- *сенаторы* — крупнейшие земельные аристократы, наделенные широкими иммунными правами (освобождение от бремени основных налогов, привлечение к ответственности только с санкции императора и сената, в отношении их не могли применяться тяжкие и позорящие виды наказания); они занимали все важнейшие государственные должности, но при этом имели определенный круг обязанностей — ежегодные дорогие подарки императору, невозможность покидать столицу без санкции императора, обязательность выполнения государственных поручений;

- *динаты* — крупные землевладельцы, к которым относились магистры, областные начальники, митрополиты, епископы, игумены;
- *куриалы* и *декурионы* — мелкие и средние феодалы, входящие в состав городских курий; они контролировали сбор налогов с населения, несли за это личную и имущественную ответственность, были лично неприкосновенны и имели налоговые и судебные льготы);
- *духовенство* (было неоднородным и до XII в. не имело значительного влияния на государственную политику, но всегда было освобождено от прямых налогов и военной службы, имело судебные привилегии).

К представителям *городского населения* относились *ростовщики*, *судовладельцы*, объединяющиеся в цеха *торговцы* и *ремесленники*, *мелкие землевладельцы*, *городской плебс*.

Неоднородным было и *крестьянство*. В IV—VI вв. особенно ярко выделялись: *колоны* — свободные арендаторы и приписные (последние после 30 лет аренды прикреплялись к земле); *свободные общинники*, которые со временем путем патроната попадали в зависимость к феодалам.

В VII—X вв. крестьянская община распадается на *кулаков*, *апо-ров* (бедняков) и *мистотов* (наемных батраков). С VII в. из свободных крестьян-общинников сформировалось *военное сословие стратиотов*. Они считались свободными наследственными земледельцами, но при этом были обязаны нести службу с собственным конем и оружием. Такая система позволила государству всегда иметь готовую и сильную армию. Со временем, когда армия стала наемной, большая часть стратиотов превратилась в феодалов.

В X—XI вв. дальнейшее расслоение крестьянского населения привело появлению зависимых крестьян в виде:

- *париков* (принадлежали частным лицам, выполняли барщину, платили ренту хозяину, платили подати государству);
- *элевтеров* (имели право перехода);
- *актимонов* (беднейшая часть из беглых крепостных, которые за приют становились париками).

Рабы (дулы) использовались в сельском и домашнем хозяйстве, в ремесленных мастерских, но далеко не так широко, как в Риме. Их положение существенно смягчалось: была установлена строгая ответственность за убийство раба, облегчено и поощряемо государством их освобождение, им разрешено было под поручительством хозяина владеть своим делом, допускались браки со свободными и дети при этом также считались свободными. К XIII в. все рабы превратились в париков.

11.3. Государственный строй Византийской империи

Всю полноту светской и церковной власти олицетворял *император Ромейского государства*, личность которого считалась священной. Он назначал высших сановников, издавал законы, созывал церковные соборы, назначал высших церковных сановников. Однако вследствие отсутствия четко установленного порядка престолонаследия (избирался знатью, войском и наместниками провинций, короновался патриархом) высший статус не защищал императора от покушений (из 107 императоров только 42 умерли своей смертью или погибли в сражении). Поэтому сложилась практика, при которой, опасаясь переворотов, император еще при жизни назначал «соправителя».

Синклит (сенат) как совещательный орган при императоре участвовал во всех его делах, но решающей роли не играл, а с X в. некоторые его существенные полномочия отошли к императору (обсуждение законопроектов, назначение чиновников, финансовый контроль).

Консисторий (государственный совет) также был совещательным органом при императоре. Однако его функции были гораздо шире и реальнее. По сути, консисторий являлся центральным органом исполнительной власти, а также имел некоторые судебные функции. Важнейшими чиновниками в нем являлись *префекты*:

- префект претория Востока (управлял территориями Малой Азии, Египтом и Фракией), префект претория Иллирии (руководил управлением владениями империи на Балканском п-ове);
- префект Константинополя (эпарх) был председателем сената, заведовал высшей судебной властью в столице, обеспечивал ее продовольствием и разбирал дела ремесленных цехов и торговых коллегий, подчинялся лишь императору;
- начальник дворца (ведал охраной императорских апартаментов и присутственных мест, полицейской и почтовой службами, дипломатическими отношениями);
- квестор дворца (председествовал в госсовете, ведал подготовкой законопроектов, разбирал дела по земельным спорам и завещаниям);
- два комитета финансов (государственный, комит «священных щедрот») и комит частных дел (императорские имения, дворцы, конные заводы);
- два магистра (пехоты и кавалерии).

В ходе административных реформ VII в. все чиновничество было разделено на 60 разрядов. Высшие сановники — *логофеты* —

руководили соответствующими канцеляриями (секретами), в которых работало остальное мелкое и низкооплачиваемое чиновничество. Все должностные лица назначались монархом. С конца IX в. установилась система, в соответствии с которой все государственные должности стали подразделяться на 18 последовательных рядов.

Армия долгое время была сильной и организованной. Для обеспечения этих качеств в VII в. из общинников создано особое военное сословие — *стратиотов* (воинов), получавших земельный надел (один из сыновей обязательно служил в войске). С XI в. увеличивается число наемников, в армию вступают целые племена (например, готы).

Судебную систему образовали: императорский суд; госсовет; суд константинопольского епарха; квестор; стратиги в фемах и провинциях; суды канцелярий; многочисленные церковные инстанции (суды константинопольского и антиохийского патриархов, митрополитов, архиепископов, епископов), рассматривавшие дела о преступлениях духовенства, преступления против религии, брака, нравственности, нарушения жителей церковных и монастырских земель; вотчинные суды.

Система местного управления была достаточно сложной. Обе *префектуры* (Восточная и Иллирийская), делились на семь *диоцезов*, диоцеза включала 50 провинций, состоящих из общин. Далекие владения с VI в. возглавлялись наместниками — *экзархатами* (в Италии — Равенский, в Африке — Карфагенский), обладавшими военной и гражданской властью.

С VII в. в условиях многих военных угроз отдаленные и пограничные провинции стали управляться военачальниками — *стратигами*. Была образована фемная система управления, т.е. создавались фемы — военно-административные округа (в X в. насчитывался 31 военный округ). Фема делилась на *турмы*, а те — на более мелкие военные подразделения во главе с *комитами* и *трибунами*.

11.4. Особенности права Византийской империи

Становление византийской правовой системы

После падения Западной части Римской империи и прекращения многовековой истории Рима ее Восточная часть превратилась в самостоятельное государство, которое еще на протяжении почти тысячелетия продолжало хранить и развивать традиции своей исторической колыбели. И если со стороны публично-правового поряд-

ка Византия наследовала лишь некоторые управленческие институты, то с точки зрения права именно она путем кропотливой и глобальной систематизации вековых накоплений и наслоений римской правовой практики, приведшей к созданию фундаментального *Corpus juris civilis*, завершила длительный процесс формирования римского права.

Более того, Восточная Римская империя в ходе своего самостоятельного развития пошла еще дальше. Опираясь на положения древнеримского права, она создала свою, особую правовую систему — византийское право. Сложившееся в течении VI—XV вв. на основе адаптированных к специфике развивающихся феодальных отношений положений Свода Юстиниана и последующего законотворчества византийских императоров, оно оказало огромное влияние на формирование национального права многих восточноевропейских и некоторых других стран. В отличие от собственно римского права характерной чертой византийского права был дуализм церковного и светского права. Эта особенность была воспринята возникающими государствами, где положения византийского права зачастую становились основой действующего законодательства. Не избежали этого и страны, оказавшиеся в лоне Римско-католической церкви.

Основные источники византийского права

После реформы Юстиниана пользование какими-либо иными источниками, кроме его Кодекса, а также его произвольное истолкование были категорически запрещены. Однако дальнейшее развитие общественных отношений, последовательная череда реформ требовали внесения соответствующих коррективов в правовую систему. Особенности отдельных префектур также требовали определенной гибкости в использовании имперского законодательства. Так, появлялись эдикты префектов по вопросам налогов, пошлин, управления, действовавшие на территории префектур.

В самой Византии с IV по VIII в. действовали *Кодекс Феодосия* и *Свод Юстиниана*, затем вновь начались периодические работы по систематизации и кодификации права. Наиболее значительными источниками византийского права стали такие нормативно-правовые акты, как *Эклога*, *Номоканоны*, *Земледельческий закон*, *Прохирон*, *Эпанагога*, *Базилики*, *Шестикнижие Арменопула* и др.

Эклога (726) — сборник гражданских, уголовных и процессуальных законов, созданный в Византии на основе обновленного свода Юстиниана, имевший целью облегчения восприятия правовых

предписаний чиновниками и судьями, а также упрощения понимания для широких слоев населения. Эклога получила широкое распространение в некоторых славянских странах, а на Руси стала основой Кормчей книги.

Земледельческий закон (VIII в.) — памятник византийского обычного права, регламентировавший взаимоотношения людей, компактно проживающих в сельской общине. Также был распространен среди славянских народов. Его положения были посвящены установлению ответственности за некоторые, наиболее распространенные в сельской среде правонарушения (кража зерна, плодов, леса, потрава посевов и т.п.).

Номоканоны представляли собой общее название для сборников норм церковного и светского права — *Номоканона Схоластика* (VI в.) и *Номоканона Фотия* (IX в.). На Руси, где получили широкое распространение, были известны под именем Кормчих книг.

Прохирон (879), означающий «находящийся под рукой», был выполнен на основе греческих вариантов Свода Юстиниана. Он представлял собой консолидированный сборник норм гражданского, уголовного, судебного и церковного права и являлся обязательным руководством для судей. Он заменил собой Эклогу и впоследствии наряду с Эпанагогой был одним из источников норм православного церковного права.

Базилики (Василики, царские законы, ок. 888 г.) стали последним обновлением к тому времени уже строго кодифицированной и упрощенной редакции Свода Юстиниана. Кроме того, базилики содержали действующие положения церковного права и Прохирона в 60 книгах. После базиликов византийское право официально больше никогда не систематизировалось; на славянские языки они не переводились.

Эпанагога (возвращение) представляла собой сборник византийского права конца IX в., основой которого явились положения Свода Юстиниана, Прохирона и Эклоги, отразившие особенности и тенденции взаимоотношений феодального государства и церкви.

Книга Эпарха (X в.) — это своеобразный консолидированный сборник специальных уставов различных корпораций и цехов, надзор за деятельностью которых был возложен на константинопольского эпарха.

Шестикнижие Арменопула (1345) стало последней систематизацией византийского права, предпринятой в частном порядке фессалоникским (г. Салоники) судьей Арменопуло в попытке дополнить действующий, но к тому времени уже устаревший Прохирон новыми нормами уголовного и гражданского права. Примечательно, что

после падения Византии в 1354 г. Шестикнижие было распространено в Греции, Валахии, Бессарабии. С присоединением Бессарабии к России в 1812 г. продолжало действовать в местных судах до начала XX в.

Особенности преступления, наказания и судебного процесса

В византийском праве *уголовно-правовые институты* были зафиксированы в основном в таком важнейшем акте, как Прохирон.

Преступления классифицировались по следующей схеме:

- *государственные преступления* (заговор, государственная измена), наказываемые смертной казнью;
- *преступления против религии* (вероотступничество, раскол — смертная казнь, разрытие могил и ограбление мертвых, лжеприсяга и колдовство — отсечение языка и телесные наказания);
- *имущественные преступления* (кража — бичевание и штраф вдвойне похищенного; грабеж — бичевание и четверной штраф; разбой — посадение на кол; поджог — телесное наказание);
- *преступления против нравственности и семьи* (насильственный брак, многобрачие, прелюбодеяние, кровосмешение, изнасилование, растление малолетних, обольщение, мужеложство, скотоложство — смертная казнь, изгнание, отсечение носа и др.);
- *преступления против личности* (убийство — отсечение головы, убийство родственников — сожжение; телесные повреждения — членовредительские наказания, побои, продажа свободного в рабство; клевета — отсечение руки).

Судебный процесс по Прохирону был *инквизиционного* типа. Доминировала система формальных доказательств. Например, свидетелями не могли быть несовершеннолетние, женщины, слуги, члены семьи, товарищи за товарищей, бедные, слуги за слуг, сыновья за отцов, глухие, немые, избличенные в подлоге, еретики и т.д. Возможна была апелляция. В целом процесс был либеральный: все его стадии оформлялись письменно: письменное прошение истца и возражение ответчика, протоколы, письменный приговор.

Глава 12

История государства и права Арабского халифата

12.1. Создание и развитие Арабского халифата

Разложение родового строя с возникновением племенных союзов во главе с шейхами (сеидами) проходило у арабов в VI—VII вв. Появились народные собрания и советы старейшин (*меджлис*).

Формирование единой государственности, способной обеспечить внутренний порядок и безопасность караванных путей, объективно требовало новой идейной основы, что и было связано с преодолением языческого многобожия и созданием монотеистической религии — *ислама*, вначале возникшего как политическое движение, лидером которого стал *Мухаммед Ахмед ибн Абдаллах*.

В борьбе за власть и утверждение своего учения Мухаммеду пришлось выдержать нелегкую борьбу с мекканской знатью, увидевшей в его проповедях реальную угрозу своей власти. Он объявил себя очередным пророком наряду с Адамом, Ноем, Моисеем, Христом, через которых Всевышний, единый в своей сущности, ниспосылал людям свои откровения. Эти откровения, служившие утверждению культа Аллаха и нового общественного порядка, объявлялись незыблемыми, как непререкаемыми становились слова и поступки пророка, через которого божественная благодать снисходила на правоверных. Отсюда родилась формула мусульманской веры: «Нет Бога, кроме Аллаха, и Мухаммед — пророк его».

Вынужденный покинуть Мекку Мухаммед со своими сторонниками переселился в 622 г. в город, впоследствии получивший название Медина («город»). Размежевавшись с иудеями и христианами («людьми Писания») и обложив их налогами, Мухаммед принялся за переустройство мусульманской общины Медины — так была заложена основа возникновения нового государства.

Утвердив свою власть в Медине, став ее духовным и военным предводителем, а также верховным судьей, Мухаммед накопил достаточно сил, чтобы овладеть Меккой. В 631 г. она была покорена, но Мухаммед не принял монархического сана. Более того, будучи на вершине своего могущества, Мухаммед во время хаджа (паломничества) в Медину, за три месяца до своей кончины, объявил о завершении миссии пророка, назначенной ему Аллахом.

После смерти Мухаммеда в 632 г. власть перешла к его сподвижникам — *халифам*. При первых четырех халифах произошло

окончательное политическое объединение Аравии. В VII — первой половине VIII в. начинается насильственное присоединение территорий соседних государств и народов. Объектами военной экспансии стали Палестина, Сирия, Верхняя Месопотамия, Египет. Еще более интенсивной экспансионистская деятельность была при династии Омейядов. Жертвами их агрессивной политики стали бывшие византийские и персидские владения, обширные территории Средней Азии, Закавказья, Северной Африки, Испании и др. Только поражение, нанесенное им в 732 г. рыцарями под командованием Карла Мартелла, остановило их дальнейшее проникновение в Европу.

Так сложилась громадная по размерам империя — *Арабский халифат*, историю которого принято делить на два периода:

- правление династии Омейядов (дамасский) — с 661 по 750 г.;
- правление династии Аббасидов (багдадский), названный по имени Аббаса, дяди Мухаммеда, — с 750 по 1258 г.

12.2. Общественный строй Арабского халифата

Развитие Арабского халифата было типичным для средневековых обществ Востока. Земля находилась в руках государства. Одна часть этих земель становилась собственностью халифа и членов его рода, налоги с этой земли пополняли казну. Другая часть раздавалась воинам, отличившимся при защите ислама, в качестве *мулька*, владелец которого был собственником земли и мог осуществлять с ней любые действия. За службу государство и крупные землевладельцы могли наделять своих вассалов так называемой *иктой* (земельным наделом с крестьянами).

Крупным землевладельцем выступала церковь. Принадлежавшие ей земли и имущество не облагались налогом и были неотчуждаемы.

Основную массу общинников составляли свободные крестьяне, уплачивающие, как и другие состоятельные социальные слои населения, *закят* (налог в пользу обездоленных, включая рабов). Часть средств от налога шла военным.

Рабство было довольно широко распространено в халифате, но носило патриархальный характер. Рабами становились по большей части военнопленные, мусульмане обращались в рабов за долги редко. С дозволения хозяина раб мог иметь семью, свое дело, владеть имуществом, которое считалось собственностью хозяина. Коран не возбранял рабства, но приветствовал отпуск раба на свободу. Сунна относилась к освобождению раба к важному благодению мусульманина.

На ранних стадиях становления ислам отличалась известная толерантность в отношении других религиозных культов. По мере усиления экспансии это положение меняется. Немусульмане (*зиммий*) попадали в

неравное положение при использовании норм мусульманского права. Были запрещены браки мусульман с представителями других конфессий, *зимми* обязаны были носить отличную от арабов одежду, уплачивать более тяжелый и произвольно устанавливаемый поземельный налог, платить подушную подать, снабжать арабское войско и т.д.

Арабская знать предпочитала селиться в городах, которые были не только административными центрами, но и центрами торговли, культурной жизни. Городские торговцы и ремесленники были объединены в *нисфы*, соответствующие европейским цехам. Они обладали правовой самостоятельностью, выбирали своего начальника, однако надзор за их жизнью и деятельностью осуществлял специальный правительственный чиновник (*масхаб*), который следил за способом и качеством изготавливаемой продукции, ценами, системой мер и весов.

12.3. Государственный строй Арабского халифата

Государство Арабский халифат возникло как *централизованная теократическая монархия*, поделенная на военные округа. Власть осуществлялась из центра, откуда на места посылались наместники халифа — *эмиры*, обладающие всей полнотой военной и административной власти. Контроль над деятельностью провинциальной администрации осуществляли специальные центральные ведомства, имевшие в своем распоряжении налоговые и финансовые службы. Вся власть, в том числе духовная (*имамат*) и светская (*эмират*), безраздельно принадлежала *халифу*.

Главным должностным лицом империи был *визирь*. Во время правления Омейядов образовались специальные ведомства для управления отдельными отраслями (*диваны*): военное; внутренних дел; почтовой связи; расходов; конфискаций; благотворительности; оформления документов и др.

Существенным поворотом во внутренней политике стало ограничение светской власти халифов и возвышение роли визиря как реальной исполнительной власти. С начала IX в. институт визирата начинает играть существенную роль. Визирь самостоятельно принимает решения по важнейшим хозяйственным, политическим и кадровым вопросам. В руках халифа полностью оставалась духовная власть, но и ее он вынужден был делить с главным *кади*, в ведении которого находились суд и образование. Профессиональная армия и привилегированные части к концу IX в. стали далеко не всегда управляемой силой, порой свержали неугодных правителей и возводили на трон своих ставленников (мамлюки, свергнув в Египте власть Айюбидов в 1250 г., установили свой султанат).

Все это обусловило распад Арабского халифата на отдельные эмираты и султанаты. Таковыми стали независимые государства на территории Испании, Марокко, Египта, Средней Азии, Закавказья. Багдадский халиф стал духовным главой суннитов, утратив контроль почти над всей территорией. С X в. в пределы халифата начали все чаще вторгаться кочевники с севера и востока. Окончательную точку в судьбе Арабского халифата поставили в XIII в. монголы, а резиденция халифа как религиозного главы суннитов была перенесена в западную часть халифата — Каир.

12.4. Общая характеристика источников мусульманского права

Мусульманское право, сложившееся в Арабском халифате в VII—X вв., основано на мусульманской религии — исламе. Это самая молодая из трех мировых религий, но имеет очень широкое распространение. Однако есть страны, где проповедуется ислам, но мусульманское право не воспринято.

Ислам исходит из того, что существующее право пришло от Аллаха, который открыл его человеку через своего пророка Мухаммеда. Право Аллаха дано человечеству раз и навсегда, поэтому общество должно руководствоваться этим правом, а не создавать свое под влиянием постоянно изменяющихся социальных условий.

Мусульманское право сложилось трудами многочисленных его толкователей и охватывает все сферы жизни, а не только те, которые обычно относятся к праву (посты, молитвы). Закона в западном понимании для мусульманского правопонимания не существует. Только Бог имеет законодательную власть.

Предписания верующим — *шариат* (путь следования) состоит из двух частей:

- принципов веры (*акид*);
- собственно правовых требований (*фикх*).

Фикх, или мусульманское право, указывает как правоверный должен вести себя по отношению к себе подобным и к Аллаху.

Основными источниками шариата являются *Коран* (священная книга, включающая высказывания Аллаха, обращенные к последнему из его пророков Магомеду), *Сунна* (сборник традиционных правил, основанных на поступках и высказываниях Мохаммеда), *Иджма* (высказывания крупнейших ученых-исламистов, конкретизирующие положения Корана), *Кияс* (толкования Корана и Сунны, имеющие законный общеобязательный характер).

Глава 13

История государства и права Японии в Средние века

13.1. Особенности становления японского государства

В силу своего островного положения Япония на протяжении многих веков была изолирована от внешнего мира. Ее связи ограничивались более развитыми Китаем и Кореей. В различные времена Япония называлась Ямато, Поднебесным Царством, Великой Страной Множества Островов и т.п.

Характерной чертой развития японского общества являлась извечная борьба различных кланов между собой, а также за ограничение власти императора. В конце VI в. лидирующие позиции занял клан Сога, руководству которого удалось свести императорскую власть к функции верховного жреца синтоизма. Были проведены реформы в духе китайской централизации, усилен чиновничий аппарат, усовершенствована налоговая система. В 603—604 гг. для чиновничества была введена по китайскому образцу «Табель 12 рангов», что ставило препятствия другим кланам во влиянии на государственную политику. Фактическому главе государства принцу Сетоку Тайси приписывается создание «*Закона из 17 статей*». Однако со временем внутривластическое положение все больше дестабилизировалось: власть центра сужалась, в стране зрели заговоры, в результате которых клан Сога был свергнут.

Новый правитель из клана Фудзивара многое перенял от ушедшего в прошлое китайского влияния. Поэтому не случайно реформы были похожи на существующий порядок в империи Тан. Император принял титул «тэнно» («сын Неба»). Из китайской практики были заимствованы система государственного устройства и особенности аппарата управления.

Все земли были выкуплены государством и распределены поровну между ставшими государственными крестьянами и выплачивающими налог с земли, с промыслов и выполнявших трудовые повинности. Был составлен земельный реестр и проведены перепись лиц, получивших земельные наделы, и общая перепись населения (в 760 г.), что способствовало упорядочению системы налогообложения.

По примеру Китая был создан *Государственный совет* из глав правящих кланов и высших чиновников. Исполнительная власть

вручалась *Государственному секретариату*, состоящему из ведомств: управлений, наказаний, сокровищ, центральных дел, чинов, двора, по военным делам, ведомство народных дел, а также по делам синтоистского культа и расследованию преступлений.

При императоре вводились должности советника и политических советников (монахи). Чиновники стали делиться на 48 рангов. Ежегодно проводилась аттестация чиновников, за которых нес персональную ответственность их начальник. В высший разряд зачислялись те, кто помимо отличной служебной характеристики обладал рядом этических добродетелей. Большие неприятности ждали нерадивых, нечестных, алчных и льстецов. Их зачисляли в низший разряд, но только по результатам дополнительного испытания.

Страна была разделена на провинции, уезды и деревни. Во главе провинции стоял губернатор, уезд возглавлялся начальником.

13.2. Формирование феодально-ленной системы. Сёгунат

Для VII—VIII вв. были характерны попытки императоров усилить центральную власть при увеличении могущества земельных феодалов, которые брали под свое покровительство (коммendaцию) разорившихся крестьян, мелких провинциальных чиновников. Со временем назначение уездных должностных лиц стало прерогативой губернатора и крупных местных феодалов. На местный уровень перешли налоги, распределение земли, организация воинской службы, прежде всего для собственной безопасности. Возникло особое сословие *самураев*, свою жизнь посвящавших единственно служению господину (*Кодекс бусидо*, «Путь воина»). Впоследствии самураи стали надежной опорой сёгуната.

Бурный рост городов, ремесел и торговли в XI—XII вв. привел к возникновению цеховой системы, пронизывающей только деловые отношения, но и общественную и личную жизнь своих членов.

Могущество клана Фудзивара было беспредельным (он находился у власти более 300 лет). Из этого рода императоры брали жен, только его представители получали титулы принцев-регентов при императоре и первого министра. Они контролировали весь государственный аппарат. Власть секкэнов еще больше усиливалась за счет возникшей традиции, согласно которой императоры в молодом возрасте отрекались от престола в пользу своих сыновей, младших братьев либо племянников, удалялись в монастырь, а на трон всходил малолетний император во всем послушный всесиль-

ному регенту. К началу XI в. такой порядок утвердился окончательно. Хотя власть императора была номинальной, все государственные акты шли от его имени, поэтому борьба между кланами шла за влияние на престол. Она сопровождалась многочисленными заговорами, безуспешными попытками некоторых императоров сломать систему зависимости от семейных кланов («правление императоров-иноков», 1086—1156 гг.).

К концу XII в. глава рода Минамото получил титул *сёгуна* («великий полководец, покоряющий варваров»). Вся власть в стране сосредоточилась в его полевой ставке (*бакуфу*), а полномочия государственной администрации сузились до масштабов дворца и императорского религиозного ритуала. Этот порядок правления получил название *сёгуната*. Власть сёгуна опиралась на сословие самураев, ставших вассалами сёгуна.

Бакуфу превратилось в центральный орган управления, без согласия которого не мог взойти на престол даже законный наследник. Сёгуны создали свою администрацию, где основными представителями на местах были *сюго* (исполняли полицейские полномочия) и *дзито* (в их ведении были налоги и вотчинные дела). В целях поддержания стабильности и порядка был учрежден специальный совет для надзора за местной знатью.

В 1338 г. к власти пришел второй сёгунат — из дома Муромати (1305—1358), при котором происходит фактический распад страны на 250 княжеств, возглавляемых своими *даймё* (владельцы князя) с самыми широкими полномочиями в пределах своих владений. Это привело к бесконечным феодальным войнам. В этот период произошли первые контакты с португальскими и голландскими купцами и монахами-иезуитами (1542), которые познакомили японцев с христианством и огнестрельным оружием.

13.3. Особенности японского государства при сёгунате Токугава

В середине XVI в. один из удачливых даймё (Хидэёси) все же сумел объединить страну, установил жесткий порядок, конфисковал оружие у крестьян, запретил самураям заниматься сельским хозяйством и переселил их в города. Было закреплено новое сословное деление населения страны — на самураев, крестьян и горожан. Были ликвидированы внутренние таможи, введена единая система мер и весов, проведена денежная реформа. Правитель под страхом смерти запретил японцам менять веру, казнил 26 францисканцев. В своем стремлении захватить Китай, он первоначально напал на Корею, но потерпел поражение от китайской армии.

После него в 1598 г. власть захватил Токугава Иэясу, входивший в Совет регентов при малолетнем наследнике Хидэёси. Он стал родоначальником третьего сёгуната — Токугавы, правившего страной в течение двух с половиной веков.

В результате реформ сословная система совершенно преобразилась: на ее вершине находились *самураи*, затем шли *крестьяне*, *ремесленники* и *торговцы*. Вне этой системы стояли *представители пятого сословия*, которые занимались грязной и непрестижной работой. Сословная структура была замкнутой, переход из одной группы в другую запрещался. Аристократия стояла особняком: придворные чины, владетельные князья и родовое дворянство.

Для ослабления сепаратизма даймё Токугава провел массовые конфискации их земель и переназначения. Для своей безопасности он ввел институт заложников, при котором даймё были обязаны отправлять к императорскому дому своих близких. Коренная «перетряска» общества вызвала появление многочисленной группы самураев, не только оставшихся без господ, которым обязаны были служить, но и лишенных собственности и обладавших только оружием и сакральным правом его применения.

При Токугаве была создана эффективная система управления, возглавляемая правительством из пяти министров с ежемесячными замещениями в установленном порядке. Непосредственное управление государством находилось в руках 60 начальников специальных ведомств бакуфу. Надзор за даймё в их владениях с 1632 г. производили специальные полицейские инспекторы.

Сёгунат стал наследственной формой правления, а император, за которым остались только некоторые религиозные функции, должен был предоставлять своего наследника сёгуну как заложника. Специальными правилами 1615 г. роль императора сводилась к изучению древней истории, стихосложения, церемоний и традиций.

Такая система просуществовала почти 250 лет. Однако с появлением капиталистических способов производства в конце XVIII — первой половине XIX в., с расширением внешних связей политика самоизоляции, проводимая сёгунатом, ставила Японию, население которой уже превышало 25 млн человек, во все более кризисную ситуацию.

13.4. Особенности права средневековой Японии

Своеобразие формирования японской правовой системы заключается в том, что здесь не сложилось законов с записями обычного права, а были созданы своеобразные административные кодексы, регулирующие систему государственного управления, состоящие из

моральных предписаний. В этом явно сказалось влияние китайской философии и государственного устройства Китая.

Именно это стало основой для немногих дошедших до нас нормативных актов общегосударственного масштаба. Одним из первых писаных законов стала *Конституция Сетоку* («Закон из 17 статей») VI в. Созданная для обеспечения государственного единства страны, она в форме моральных поучений закрепляла важнейшие общественные ценности для всех сословий:

- для правителей — провозглашала их суверенитет и устанавливала правила поведения («В стране нет двух государей; у народа нет двух господ. Государь есть господин народа всей страны»);
- для чиновников — давала наказ следовать добрым правилам и традициям, наказывать зло и поощрять добро, разделять сферы управления, доверять друг другу («Отвернуться от личного и повернуться к государственному — есть истинный путь вассалов»);
- для простого народа — убеждала поддержать согласие и гармонию в отношениях между старшими и младшими, между государем и подданными, отцами и детьми, между селениями).

Как и в других государствах, в Японии древние правовые обычаи были связаны с наказанием за отступление от социальных требований и нанесенную личную обиду. Эти принципы были положены в основу вступившего в действие в 757 г. *кодекса Тайхо рё*, действующего до X в. (он также известен как *Ёро Рицу рё* — Уголовный и административный кодекс периода Ёро, 757 г.; при этом термин «рё» означал нормы конституционного и административного характера, а термин «рицу» — карательные и судебные установления). Закон состоял из 953 статей и был разделен на 30 книг. В нем закреплялись нормы государственной службы, брачно-семейных и наследованных отношений, процессуального права, организации вооруженных сил и т.д.

В *уголовном законе* (Тайхо Рицу) в соответствии с конфуцианскими традициями тесно переплетались нормы права и морали. К «небесным грехам» относились:

- мятеж и заговор против императора как символа власти;
- разрушение или посягательство на могилы царственных особ, дворцов и храмов;
- государственная измена;
- «великое убийство» (убийство членов семьи, родственников).

Обычное убийство, разного рода хищения, в том числе разбой и грабеж, считались менее тяжкими грехами (преступлениями).

Существовало пять видов наказаний: смертная казнь, ссылка, каторга, битье палками, сечение плетью. Строго регламентировалось тюремное заключение, порядок содержания под стражей. На каторге применялись кандалы и шейные колодки.

Разглашение государственной тайны наказывалось каторгой, либо, в случае ее незначительности шестьюдесятью палочными ударами. 20 розог получал чиновник за каждый день неявки на работу без уважительной причины, 50 розог — за ошибки в документах на высшее имя.

Строгое наказание полагалось за чтение запрещенной литературы (по астрономии, китайскому военному искусству, придворного семидневного календаря, некоторых гадательных книг). Состоятельные люди могли откупиться от любого наказания вплоть до смертной казни.

Суд и процесс носили ярко выраженный административный характер. Большинство дел рассматривалось административными органами. Вся реальная судебная власть находилась в руках министерства наказаний (юстиции). В его составе действовали три палаты: центральное управление, управление штрафов и управление тюрем. Им были подчинены нижестоящие административные учреждения, в которых рассматривалась основная масса дел гражданского, уголовного и административного порядка.

Формально кодексы Тайхо и Ёро существовали вплоть до буржуазной революции середины XIX в. хотя фактически уже с XIII в. действовали другие своды законов и многочисленные императорские указы текущего характера.

Глава 14

История государства и права средневекового Китая

14.1. Феодалное государство в Китае (III — середина XIX в.)

С распадом Ханьской империи в III в. н.э. Китай, в котором одних только налогоплательщиков насчитывалось около 59 млн, вновь окунулся в водоворот бесконечных внутренних распрей (царства Вэй, Шу и У). В этих условиях происходила стремительная феодализация общества, которая, однако, задержалось на много веков. Государство наделяло крестьян земельными участками, но при этом требовало от них не только уплаты налогов, но и выполнения различного рода повинностей, работ оборонного и хозяйственного назначения, а также натуральных оброков (шелк, пряжа). Поэтому крестьянские волнения не прекращались, как, впрочем, и феодальные войны и нападения на китайские земли кочевников, которым в середине IV в. удавалось даже создавать свои государства (гуннское Хоу-Чжао, тибето-тангутское).

В IV—V вв. почти вся территория страны была разделена между двумя сильными китайскими государствами: царства Хоу-Вэй в северной части и Цзинь — в южной. В 589 г. они были объединены в единое государство, по размерам достигшее прежних границ империи Хань. После его падения в начале VII в. возникло государство династии Тан.

Время *Танского государства* (618—906) считается одним из самых благополучных периодов китайской истории. Его монархи предпринимали попытки ослабления влияния родовой аристократии и создания слоя служилой аристократии. В этих целях были введены система дворцовых экзаменов и практика замещения государственных должностей через получение ученой степени. Вместе с тем любую должность можно было купить, поэтому в благородное сословие попадали представители самых разных слоев общества (купцы, ростовщики, крупные землевладельцы). Все чиновники и аристократы были разделены на девять рангов.

Император («Сын неба») обладал всей полнотой власти. При нем работал *совет* и *палаты*: административная, возглавляемая первым министром; императорских и правительственных указов, во главе которых находились госсекретари. Палаты ведали перемещениями служилых людей, налогообложением, учетом и распределе-

нием земли, вопросами религии, церемониала, жертвоприношения, нравственности, военными вопросами, почтовой связью, общественными работами, вопросами деятельности судов и системы исполнения наказаний.

Четко стала проявляться социальная дифференциация. Так, существовали:

- *привилегированное сословие*, состоявшее из светской и духовной аристократии и высшего чиновничества («благородные люди»); по закону «О восьми условиях благоприятного рассмотрения дел» они были освобождены от многих повинностей и налогов;
- *все свободные налогоплательщики* (мелкие землевладельцы и ремесленники), которые относились к «добрым людям»;
- *остальное население* — его представители были зависимы и считались «подлыми людьми» (безземельные и малоземельные крестьяне-арендаторы, обслуга «сильных домов», государственные и частные рабы).

Территория государства состояла из областей, округов, уездов, волостей и деревень. Последние делились на объединения из пяти дворов (пятидворье), во главе со старостами, которые отвечали за сбор налогов, выполнением крестьянами трудовой повинности, поддержанием правопорядка.

В 907 г. в ходе начавшихся затяжных гражданских войн империя Тан пала, а Китай вновь вступил в период бесконечной раздробленности и феодальных войн. В глазах противоборствующих сторон императорская власть совершенно потеряла все свое значение.

В этих условиях страной овладевают монголы. Практически не изменив административных структур, только заняв все ключевые посты, они образовали свое государство, которое существовало с 1279 по 1381 г. и было уничтожено в результате успешного национально-освободительного движения в виде ряда крупных крестьянских выступлений, идеологически направляемых и поддерживаемых тайной организацией «Белый лотос» (восстание «Красных повязок», например).

Освобождение стало началом нового *Минского государства* (1368—1644). В нем установился режим личной власти императора, поддерживаемый крайне репрессивными мерами (публичные наказания чиновников, широкое распространение телесных наказаний для всех слоев населения).

Государственная власть сосредоточилась в созданном ранее Государственном совете, при каждой палате которого учреждалась должность специального инспектора, докладывающего положение

дел непосредственно императору. В каждую область стали назначаться подчиненные непосредственно двору три чиновника: уполномоченный по делам гражданской администрации и финансам, судебный уполномоченный и военный.

Со временем начались процессы, характерные для прежних исторических периодов: земля все более попадала в руки земельных магнатов, которыми становились государственные чиновники различных рангов. Масса крестьян осталась без земли и всяческих средств к существованию, поэтому страна наводнилась шайками разбойников. Цензоры-прокуроры в своих докладах императору неоднократно указывали на произвол временщиков и административные упущения в стране. Общество все громче требовало проведения реформ, прежде всего аграрных.

В предзакатный период Минского царства в Китай впервые проникли португальские и голландские купцы, за ними потянулись миссионеры-иезуиты, начались первые контакты с российскими путешественниками. Активизация внешнеполитических и торговых контактов не увеличивали престижа полунищей страны, что не добавляло уважения к центральной власти со стороны ее населения.

С начала XVII в. Китай частыми набегами стали беспокоить маньчжуры, объединившиеся после монгольского владычества. В 1636 г. они полностью захватили страну и создали свою *империю Цин*, просуществовавшую вплоть до революционных событий 1911—1913 гг.

Маньчжурские монархи, военным путем существенно расширив традиционные границы государства, поощряли ассимиляцию своего народа среди китайцев и привязанность вчерашних кочевников к земле. Государственный аппарат и систему местного управления они оставили практически неизменными, поддерживали важнейшие принципы конфуцианства, особенно тезис о том, что высшая цель верхов — благо народа, на котором зиждется благополучие государства. Однако это благополучие должна была обеспечить покорность населения, символом которой была коса, которую под страхом смерти обязаны были носить все китайские мужчины.

В сфере внешних сношений власти с досадой воспринимали *настойчивые попытки европейских купцов проникнуть на самостоятельный китайский рынок*. В качестве ответной меры с конца XVIII в. англичане (Ост-Индская компания) стали массировано ввозить в индийский опиум, отравлявший население страны и развращающий активно включившихся в коррупционные и контрабандные процессы чиновников. После ряда военных столкновений с английскими экспедиционными корпусами («опиумные войны»

1840—1844 и 1856—1860 гг.) цинская империя капитулировала (в 1842 г.), что положило начало ослабившим страну гражданским и крестьянским войнам (движение тайпинов). Китай стал превращаться в одну из британских полукolonий.

14.2. Средневековое право Китая

История китайского средневековья знает множество различных источников права. Однако практически ни один из многих законов до нас не дошел, все существовавшие постановления известны лишь по отрывкам или позднейшим упоминаниям. Это связано со специфичностью истории Китая, с его постоянными войнами, династийными сменами и частыми изменениями правового регулирования общественных отношений. Например, в XX в. с мертвого тангутского языка был переведен измененный и заново утвержденный кодекс девиза «Небесное процветание», создание которого относится к 1149—1169 гг.

Вместе с тем о некоторых юридических памятниках нам известно со всей достоверностью. Это касается законов, созданных в период династий Тан (618—907), Сун (960—1279) и Мин (1368—1644), т.е. *Свода законов Тан* («Тан люй шу и» 653 г.), *Свода законов Сун* («Сун син тун», 963 г.) и *Законов Великой династии Мин* («Да Мин люй цзи фу ли», 1367 г.).

Свод законов Тан, например, традиционно для китайского права предусматривал установление наказаний не только за нарушение собственно уголовно-правовых запретов, но и положений административного, гражданского и брачно-семейного права.

Особое место в законнике Тан было отдано закреплению составов хищения чужого имущества, т.е. различного рода «присвоений». Различение производилось по способам совершения преступления («шесть присвоений»):

- грабеж;
- воровство;
- взятка с нарушением закона;
- взятка без нарушения закона;
- присвоение находящегося в пределах полномочия имущества;
- незаконное присвоение, подлежащее наказанию.

Наказание за совершение того или иного преступления в каждом конкретном случае вычислялось с помощью специально разработанных для каждого состава формул, включающих в качестве составляющих способ совершения преступного деяния, стоимость похищенного и некий коэффициент. Однако первоначальным и

важнейшим критерием индивидуализации ответственности был моральный облик виновного, о котором красноречиво говорил способ совершения преступления.

Особенностью юридической техники построения закона «Тан луй шу и» было наличие развернутых комментариев к каждой статье. Например, комментарий к ст. 140 Законов о «чиновнике, взявшем находящееся в пределах полномочий имущество» выглядит так: «Наказание получившему с помощью вымогательства увеличивается на 1 степень. Имеется в виду, что чиновнику, которому владелец имущества отдал имущество не сам, а по просьбе этого чиновника, наказание увеличивается на одну степень по сравнению с наказанием, полагающимся за взятие находящегося в пределах полномочий имущества.

Наказание получившему с помощью насильственного вымогательства, осуществленного посредством угроз или силы, определяется соответственно взятию имущества с нарушением закона. Имеется жалованье или не имеется, и в том и в другом случае действуют согласно соответствующему закону.

У тех, кто, получив угощение или подарок, еще что-то получает с помощью насильственного вымогательства, одно уголовное дело состоит из двух преступлений. Проходящее по более тяжелому закону присоединяется в дополнение к проходящему по более легкому закону. Если имели место многократные преступные действия или же были получены вещи двух человек или более, наказание должно определять соответственно суммарной или «присоединенной в дополнение» стоимости, квалифицируемой как удвоенная».

Часть 2

СРЕДНЕВЕКОВОЕ ГОСУДАРСТВО И ПРАВО В СТРАНАХ ЗАПАДНОЙ ЕВРОПЫ

Глава 15

Государство и право салических франков

15.1. Государство и право «варварских» королевств

С конца V в., т.е. уже через несколько десятилетий после разграбления Рима германскими племенами, последние разбрелись по всей Европе и стали создавать новые, но пока еще примитивные государства — «варварские» королевства. Варварами первоначально назывались все те народы, язык и обычаи которых для греков, а затем и римлян были непонятны, но со временем это слово стало синонимом неумеренности, бескультурия, грубости, разрушения и уничтожения.

Оседлый земледельческий образ жизни и появление основных публично-правовых институтов привели к созданию норм строго национального законодательства. Эти нормы в массе своей ничего общего с римским правом не имели и были ничем иным, как простой записью существовавших обычаев. Хотя справедливости ради следует отметить, что отдельные попытки адаптации некоторых норм римских законов предпринимались, но успеха так и не имели. Речь идет, конечно же, о «Бреварии» короля вестготов *Алариха II* — облегченной компиляции некоторых римских законов, созданной в 506 г. Однако некоторое влияние отдельных элементов римской культуры, основ общественного и государственно-политического устройства в этих нормах все же проявлялось. В большей степени они были посвящены вопросам наказания за преступления в отношении своих соплеменников, в то время как имущественные, брачно-семейные и наследственные отношения регламентировались, как и прежде, устными обычаями.

Эти своды норм уголовного и процессуального права формировались с конца V и до середины XI в. и отражали сложные процес-

сы перехода общества от родового строя к феодальному. В истории они получили название «варварских законов».

К наиболее известным таким законам (или правдам) относятся: *Бургундская Правда* (517), *Салическая Правда* (нач. VI в.), *Вестготская Правда* (654), *Лангобардские законы* (VII—VIII вв.), *Рипуарская Правда* (VI—VIII вв.), *Алеманнская Правда* (VI—VIII вв.), *Баварская Правда* (сер. VIII в.), *Фризская Правда* (нач. IX в.), *Саксонская Правда* (нач. IX в.), *Тюрингская Правда* (нач. IX в.), отдельные законы англосаксонских королевств VII—IX вв. (например, законы Альфреда Великого и Эдуарда Исповедника) и многие другие местные судебники.

По своей форме от отмеченных законов отличались *капитулярии* (от capitula — глава). Эти законодательные акты варварских королей в отличие от *leges barbarorum* были направлены на регламентирование в основном публично-правовых отношений и распространяли свое действие на всю территорию данного государства и на все население, на ней проживающего.

На территориях компактного проживания бывших римских граждан действовали свои правовые источники, представлявшие собой некий суррогат норм обычно-правовых норм и основных положений римского права. Это так называемые «*римские законы*» (*Leges romanae*).

С падением в середине IX в. Священной Римской империи начинается второй распад империи, который привел к появлению самостоятельных государств — Франции, Германии, многочисленных государств-княжеств Италии и других суверенных национальных образований.

15.2. Общественный и государственный строй Франкского государства

Население Франкского королевства

Сильнейшим государством после распада Западной Римской империи стало государство салических франков. Их заселение территорий римской провинции Галлии началось еще с IV в., а в начале VI в. они уже заняли всю Галлию и подчинили другие германские племена (алеманнов, тюрингов, саксов, баваров, лангобардов и др.).

Основателем государства считается один из франкских вождей по имени *Хлодвиг* из династии *Меровингов* (486—751). Население делилось следующим образом:

- *свободные франки* — члены общины (марки);

- *литы* (полусвободные слуги, вольноотпущенники);
- *сервы* (крепостные крестьяне),
- *римляне* (покоренное население);
- *рабы*.

Постепенно земель становилось больше, и частные земельные владения (*аллоды*) уже к VII в. заметно увеличивались. С другой стороны, такая тенденция привела к тому, что число безземельных крестьян росло в результате разорений. Возникали новые формы феодальной зависимости: *коммендация* (свободные общинники в поиске защиты вверяли себя и свою землю для защиты крупному землевладельцу, а взамен работали на него за урожай); *прекарий* (отдавали свои небольшие участки господину, а взамен получали побольше, но теперь должны были выполнять повинности в пользу хозяина земли). В ходе реформ Карла Мартелла (Молота) после битвы под Пуатье был введен *бонифиций* (благодеение), когда воины короля получали земли с крестьянами в пожизненное пользование.

В 847 г. каждому свободному жителю королевства было предписано найти себе сеньора. Так начала оформляться *феодалная иерархия крупных землевладельцев*: герцог, маркграф (маркиз), граф, вице-граф (виконт), рыцарь (шевалье).

Низшую ступень феодальной лестницы занимали вавассоры, которые являлись вассалами рыцарей. Феодалы вавассоров представляли собой незначительные по размерам владения, в рамках которых эти феодалы обладали правом низшей юрисдикции.

Государственный строй

Королевство Меровингов было типичной германской *раннефеодальной монархией*, с пестрой смесью из позднеримских и варварских государственно-правовых институтов. Так, наряду с городскими округами как административно-территориальными единицами имелись сотни со своими собраниями, возглавляемыми выборными *тунгинами*, или сотниками, а дела разрешались с участием выборных судебных заседателей (*рахинбургов*).

С усилением королевской власти в конце VI — начале VII в. древние народные собрания округов («мартовские поля») заменяются деятельностью представителей администрации: графами (судебные, налоговые и военные полномочия) и саксебаронами (рассмотрение судебных дел).

Несмотря на все усилия монархов, настоящего единства в государстве так и не наступало. Положение усугублялось щедрой раздачей королями *иммунных грамот* своим вассалам, которые в резуль-

тате оказывались вне сферы юрисдикции государственных чиновников.

Со временем вся полнота государственного управления сосредоточилась в руках управляющего дворцом — *мажордома* (забота о королевском имуществе и доходах, управление всеми дворцовыми делами, забота о воспитании престолонаследника, председательство на королевском суде во время отсутствия монарха и т.п.). Он стал вторым лицом после короля. Со временем эта должность стала наследственной. При последних Меровингах, прозванных «ленивыми», мажордомы заняли главенствующее положение в королевстве франков.

Одними из самых успешных на пути объединения страны стали *Карл Мартелл* (688—741), его сын *Пипин Геористальский* (Короткий), свергнувший последнего «Меровинга» и в 752 г. провозглашенный Римским папой королем, а также сын Пипина — Карл, ставший родоначальником династии Каролингов, известный в истории как *Карл Великий* (742—814). К 800 г. Карл Великий завоевал огромную территорию, включающую земли западной Германии, северной Испании, северной Италии и многие другие. Так возникла Священная римская империя германской нации.

При Карле Великом укрепление королевской власти продолжилось. Прежде всего была устранена наследственность должности мажордомов. Для удобства управления страну разделили на провинции во главе с графами и маркграфами (несколько провинций). Была также сделана попытка введения единства судебной системы. Верховным судьей считался монарх, отправлявший на места своих посланцев с соответствующими полномочиями (миссии). На местах суд осуществляли чиновники (графы, герцоги, епископы), а также выборные лица в общинных судах сотни.

В 843 г. внуки Карла Великого по Верденскому договору разделили империю на части, из которых впоследствии образовались такие государства, как Франция, Германия и Италия.

15.3. Основные источники и частноправовые институты франкского права

Источники права

Важнейшим источником права для франков была *Салическая Правда*. Как и многие другие варварские законы, она являлась записью местных обычаев. Кроме того, издавались многочисленные королевские капитулярии (повеления, распоряжения), иммунные

грамоты, по мере потребности составлялись различные формулы (образцы документов, грамот, договоров).

Салическая Правда была создана во времена короля Хлодвига на рубеже V—VI вв., когда шло стремительное разложение родового строя и частнособственнические отношения на землю еще не утвердились. Она стала важным руководством для администраторов и судей, поскольку содержала правовые обычаи, судебные решения, процедурные вопросы.

Основные гражданско-правовые институты

Если на первых этапах развития франкского общества земельная собственность считалась не иначе как общим делом, то усиление королевской власти с его раздачей земель привело к возникновению *института частной собственности*. Ранее в пределах марки (общины) земля принадлежала индивидуальным хозяевам, но вне общины она передана быть не могла. Пришелец оставался в общине лишь с согласия исключительно всех проживающих лиц, но если без их протеста успевал прожить не менее одного года, то оставался на полных правах.

С появлением *аллодов* (дарение, покупка, захват ничьей земли), *прекариев* (плата за услуги) и *бенефициев* (выполнение повинностей) появляется понятие частного, или условно-частного, владения.

Развитие *наследственного права* связано с появлением частной собственности, которое привело к становлению института наследования движимого имущества. При этом основное внимание судебник уделял наследованию по закону (первая очередь — дети; вторая — мать, отец, братья и сестры отца и матери, ближайшие родственники с отцовской стороны). Наследование по завещанию только начинает оформляться, поэтому проводилось в виде фиктивной передачи имущества (аффатомия).

В сфере *семейного права* заключение брака закон предписывал совершать в форме покупки невесты (за приданое), «умыкание» невесты каралось. Запрещались браки между свободными и рабами (приводило к рабскому состоянию), между кровными родственниками. Расторжение брака по инициативе жены было недопустимо, а для мужа это было возможно в случае измены жены.

Собственность жены составляло только приданное (скот, оружие, деньги, рабы, дом, земля). После смерти мужа имущество могло быть наследовано вдовой. Лицо, вступившее в брак с ней должно было уплатить родичам первого мужа (либо в королевскую казну) так называемую плату за вдову в три солида и один динарий.

Сверх того вдова должна была ближайшему родственнику первого мужа (либо в казну) уплатить десятую часть приданого.

Закон закреплял господство мужа над женой, отца над детьми. Жена, как и несовершеннолетние дети, находилась под опекой мужа. Власть отца над детьми была велика, он имел право наказывать своих детей и даже предавать их смерти; дочери без согласия отца не могли вступить в брак. Сыновья становились независимы в 12 лет у салических франков и в 15 лет у рипуартских.

15.4. Преступление, наказание и судебный процесс по Салической Правде

Уголовно-правовые и уголовно-процессуальные нормы занимают самый большой объем в законнике.

В сфере *уголовного права* преступление понималось как обида, нанесенная потерпевшему, как вред его личности или имуществу, а наказание — как возмещение за эту обиду и вред, а также откуп от существующего еще обычая кровной мести и штраф за нарушение порядка.

Хотя Салическая Правда уже знала умысел и неосторожность, наказывались они одинаково: «Кто неведомо преступает, тот ведомо платит». Известны были институты покушения, смягчающих и отягчающих обстоятельств, были составы ответственности без вины. Подстрекатель наказывался строже, чем исполнитель. В целом закон защищал прежде всего интересы собственно франкского населения.

Составы закона были крайне казуистичны, поэтому в них отсутствовали обобщения, характеризующие объект посягательства.

Наказывая за преступления против собственности, Салическая Правда закрепляла такие наказания: разбой — смертная казнь, поджог — 62,5 солида, грабеж, если в отношении свободного франка, — 63 солида, галло-римлянина — 35, кража раба или упряжного животного — 30, охотничьей собаки — 15, пастушьей — 3, молочного поросенка — 3, двухгодовалой свиньи — 15 солидов (например: «Если кто украдет годовалое или двухгодовалое животное и будет уличен, присуждается к уплате 600 денарий, что составляет 15 солидов»; «Если кто из свободных украдет вне дома на 2 денарии, присуждается к уплате 600 денариев, что составляет 15 солидов»; «Если раб украдет вне дома на 2 денарии, он возвращает похищенное и возмещает убытки и, кроме того, распростертый на скамье получает 120 ударов плетью»).

Наказуема была не только кража, но и заход на чужую территорию (виллу) после захода солнца. Каралось нарушение пахотной

границы без разрешения хозяина, проезд по чужому полю, запашка и посев, а сенокосные угодья охранялись не так строго, нарушитель терял лишь сено. Совершение преступных действий в отношении королевского имущества автоматически увеличивало штраф в 3 раза.

Формирующаяся сословность общества наиболее ярко проявлялась в нормах о преступлениях против личности. Так, в зависимости от сословной иерархии размер штрафа за убийство (*вергельд*, т.е. цена жизни) существенно различался: жизнь свободного франка — 200 солидов (один вергельд), франка на службе или графа — 600 солидов, епископа — 900 солидов. Наказание зависело также и от пола и возраста потерпевшего. Например, жизнь женщины оценивалась в размере тройного вергельда, как и убийство мальчика до десяти лет, а за убийство беременной женщины требовалось уплатить уже 700 солидов. Если раб или лит убивали свободного человека, то убийца отдавался родственникам убитого в счет половины вергельда, вторую половину платил его хозяин.

Франки были прежде всего воинами, поэтому их телесная целостность была гарантией успешности ратной карьеры. Но, будучи средневековыми воинами, они по определению обладали довольно скверным характером, в котором доминировали похвальба и пренебрежение к чужим успехам. Видимо, учитывая отмеченное и в целях пресечения вечных и яростных склок, закон сурово наказывал за нанесение увечий и оскорбление словом и действием. В нормах перечисляются слова, которые ни в коем случае нельзя было применять во время ссоры (и даже ради шутки) в отношении собеседника: «урод», «заяц», «волк» — штрафы по 3 солида, «лжец» — 15 (таким же штрафом каралось и оскорбление действием). Размер штрафа за телесные повреждения определялся в зависимости от тяжести последствий: за отрубленную руку, ногу, нос, выколотый глаз — 100 солидов; за отрубленный большой палец на руке (ноге) — 50; за второй палец, «который натягивает лук», — 35; за четвертый палец — 9; за всякое пролитие крови — 15 солидов.

Основным наказанием за убийство и телесные повреждения для свободных людей являлся штраф, одна часть которого шла в пользу потерпевшего, а треть — в казну. Смертная казнь для свободных сначала не предусматривалась, как и телесные и членовредительные наказания (плети, отрубание пальцев). Так, при Хлодвиге они применялись только к рабам, однако уже при его сыновьях распространяются на всех, жителей страны.

Судебный процесс носил *сосязательный характер*, который должен был обеспечить судья (вначале тунгин на собрании племени,

затем назначенный королем граф). Неявка сторон без уважительной причины наказывалось штрафом; наказывался и отказ от показаний (вне закона, штраф).

Доказательствами выступали:

- клятвы и свидетельские показания, данные под клятвой (за неявку со свидетелей брался штраф в 15 солидов), в том числе показания свидетелей «доброй славы» (от 6 до 72 человек);
- разнообразные ордалии (водой, котелком), от которых можно было откупиться («выкуп руки»);
- испытание жребием;
- судебный поединок.

К рабам применялись пытки, причем хозяин в любом случае обязан его отдать, а если он на третий раз не отдавал раба, вина перекладывалась на него.

Глава 16

Государство и право Франции в Средние века

16.1. Раннефеодальное государство во Франции (IX—XII вв.)

Зарождение Французского государства

История Французского государства во многом является продолжением эволюции франкского государства, и, может быть, поэтому все традиционные процессы происходили в нем намного быстрее и интенсивнее, чем в других европейских государствах. Период феодальной раздробленности был достаточно краток: в стране рано возникли сословно-представительные учреждения, и она стала первой европейской абсолютной монархией.

Франция берет свое начало с середины VIII в., со времени возникновения Каролингской империи, монархи которой в междоусобных войнах очень скоро стали терять территории. По Верденскому договору 843 г. выделилась территория разрозненного Западнофранкского государства, к X в. получившая свое историческое название — Франция. Первоначально она возникла как небольшая область Иль-де-Франс между реками Сена, Марна и Уаза, протекающими в ее центральной части, со столицей Париж, окруженная противоборствующими между собой княжествами (Нормандия, Аквитань, Бургундия, Гасконь, Анжу, Мен, Шампань, Бретань, Тулуза, Пуату). Усилия последних каролингских королей собрать единое прежнее государство ни к чему не приводили. Но представителям пришедшей им на смену Капетингской династии (978—1328) вскоре удалось собрать близлежащие земли в единое государство.

В XI в. при отсутствии действенной центральной власти крупные землевладельцы лишь номинально подчинялись французским королям, власть которых распространялась только на их домены. Территория домена была разделена на *превоства* во главе с прево (от латинского слова «начальник»), наделенными полномочиями в военной, судебной-административной и фискальной сферах.

В конце XI — начале XII в. процесс феодального раздробления развивался уже внутри отдельных герцогств и графств. Это привело к их ослаблению, чем не преминули воспользоваться короли при поддержке средних и мелких феодалов за счет выдачи безземельно-

му рыцарству вместо земельных угодий денежных пожалований. Они начали бороться с феодальной вольницей. На сторону короля становились и города, желающие сбросить засилье сеньоров («коммунальное движение»).

Объединение страны продвигалось с большим трудом. К тому же довольно запутанные давние связи французского и английского тронов привели к тому, что в 1154 г. английские владения во Франции превзошли владения французской короны на территории своей страны почти в 6 раз.

Правовое положение населения

Господствующий слой составляли:

- относительно немногочисленная *светская аристократия*, на вершине которой находились герцоги Нормандии и Бургундии, графы Фландрский, Шампанский, Тулузский;
- *высшее духовенство* (епископы и аббаты крупнейших монастырей);
- *вассалы аристократов* — бароны, вицеграфы (виконты), а замыкали это сословие *рыцари* (шевалье), многие из которых были настолько бедны, что зачастую не имели своих личных слуг.

Городское население и крестьянство составляли политически бесправные сословия:

- *вилланы* — лично свободные крестьяне, которые держали землю сеньора на правах вечной арендной платы (чинш);
- *сервы* — крепостных крестьян из бывших рабов или попавших в долговую зависимость людей.

Крепостные крестьяне, будучи полностью зависимыми от своих сеньоров, тоже находились в неодинаковом положении, «ибо одни из них так подчинены своим сеньорам, что эти сеньоры могут распоряжаться всем их имуществом, имеют (над ними) право жизни и смерти, могут держать их в заключении как им будет угодно — за вину или без вины — и ни перед кем не могут за них отвечать, кроме как перед Богом. С другими (крепостными) обращаются более мягко, ибо при их жизни сеньоры не могут ничего от них требовать, если только они не провинятся, кроме их чиншей, рент и повинностей, обычно платимых ими за их крепостное состояние» (кютюмы Бовези, ок. 1282 г.).

К обязательным повинностям относились выплата прямых налогов (тальи), многочисленные подати, оброки (шеваж) и баналитеты (запрет на охоту в землях господина, в том числе и ради борьбы с вредителями-грызунами, помол зерна только на мельнице господина, выпекание хлеба в его печах, брачная подать и др.).

Государственный строй вассально-сеньориальной монархии

Формально главой государства являлся король, но фактически он распоряжался лишь в пределах своих личных владений (королевского домена). Всесилье аристократии долгое время выражалось в том, что королей избирали представители светской и духовной знати, но с XIII в. в ходе укрепления центральной власти устанавливается наследственная передача королевского трона.

Единственным общегосударственным органом был совет из приближенных короля — *Королевская курия* (феодалыные съезды вассалов короля). В XIII в. она разделилась на две палаты: счетную (финансы) и судебную (парламент, ставший высшей апелляционной инстанцией королевства).

Территориально-административное устройство королевского домена складывалось из бальяжей, сенешальств, состоящих из округов — превоств. Центральное управление осуществлялось министериями, а на местах существовала система королевских представителей. К наиболее типичным из них следует отнести *балы* (правитель административного округа) и *прево* (окружной королевский или сеньориальный чиновник с административными, судебными или военными полномочиями), а также *сенешала* (правитель округа в центре и на западе страны с полномочиями балы).

С XIV в. вводится должность прокурора. Система судов включает суд архиепископа, королевский суд, суд римской курии. Определенный контроль за местными судами осуществляли *интенданты* — «достойные и авторитетные лица из первых людей наших Советов с полномочиями интенданта юстиции, полиции и финансов» (эдикт 1637 г.).

16.2. Сословно-представительная монархия во Франции (XIV—XV вв.). Великий Мартовский ордонанс 1357 г.

Предпосылки сословно-представительной монархии

В конце XIII в. королевский домен распространился на большую часть страны, что привело к выработке формулы: «Король является императором в своем королевстве». Тем самым была констатирована новая раскладка сил короля и его вассалов — аристократии.

Была унифицирована денежная система, запрещены традиционные феодальные войны (правило «40 дней королевского мира») и судебные поединки (ордонансы 1254 и 1260 гг.). Монарх добился

права собирать прямые и вводить косвенные налоги, существенно ограничил сеньориальное законодательство.

Деятельность местных органов власти стала контролироваться особыми государственными чиновниками (контролерами). Правосудие от имени короля вершили *балы, сенешали и прево*.

Королевская курия как совещательный орган дополнилась должностями *канцлера, коннетабля* (ранее командир рыцарского ополчения, превратившийся в командующего королевской армией), *камерария* (казначей), *палатинов* (чиновников для особых поручений) и др. Был создан центральный судебный орган — *парламент*, состоявший из большой и следственной палат и палаты прошений, в которых работали профессиональные юристы (легисты). Парламент не только исполнял собственно судебные функции, но и регистрировал королевские указы для вступления их в силу. Если королевский акт признавался несоответствующим существующим актам и обычаям страны, парламент должен был вынести решение об отказе в регистрации (правило ремонстрации).

К XIV в. стали явно выделяться *три сословия*:

- духовенство;
- дворянство;
- горожане и свободные крестьяне.

Сословно-представительная государственность во Франции

Первые местные собрания сословных представителей — штаты, стали собираться еще в XIII в. Они занимались рассмотрением и распределением налогов, решением ряда административных функций. После поражения в «Битве шпор» от пешего фламандского ополчения (в 1302 г.) король впервые созвал *Генеральные штаты* с требованием выделения средств на новую армию.

В Генеральных штатах были представлены: высшее духовенство, дворяне и верхушка горожан, но вошли туда и представители «третьего сословия». Обсуждения проходили отдельно, но окончательное решение принималось на совместном заседании (одна палата — один голос). Созываемый королем, этот сословно-представительный орган должен был решать важнейшие вопросы внешней и внутренней политики, санкционировать решения монарха, прежде всего в сфере налогообложения.

Затем они долгое время Генеральные штаты не собирались. Однако в условиях глубокого кризиса, вызванного начавшейся Столетней войной (1337—1453), поражениями армии и потерей многих

территорий страны, развернувшимися крестьянскими выступлениями (Жакерия, 1357 г.), король в целях объединения политических сил и финансовых ресурсов был вынужден подписать акт об обязательности регулярных сборов всесословных собраний.

Особое положение Генеральных штатов было утверждено *Великим мартовским ордонансом 1357 г.* Этот акт предусматривал:

- проведение сессий Генеральных штатов не реже двух раз в год без санкции короля;
- включение вопросов о заключении мира и объявления войны в компетенцию Генеральных штатов;
- обещание короля без согласия всесословного представительства не вводить новых налогов, а контроль расходов правительства поставить под контроль Генеральных штатов.

Таким образом, под контроль этого органа ставились и королевская администрация, и армия.

16.3. Абсолютная монархия во Франции (XVI—XVIII вв.)

Предпосылки для создания абсолютной монархии

В условиях периодически возникающих крестьянских волнений и феодальных войн на рубеже XIV—XV вв. короли постепенно перестали нуждаться в помощи сословного представительства, которое в последний раз созывалось в 1439 г. Вместо этого для обсуждения административных и финансовых вопросов король стал созывать *собрания нотаблей*, в которых принимали участие представители привилегированных сословий (члены королевской семьи, маршалы, высшее духовенство, придворное дворянство, мэры городов, президенты парламентов и генеральные прокуроры верховных судов, интенданты). Почти вся юстиция перешла в руки королевских представителей — баilli, прево и сенешалов. Парижский парламент превратился в учреждение по элементарной регистрации королевских указов.

Во второй половине XVI в. относительное социально-политическое затишье было нарушено развернувшимися столкновениями на религиозной почве, переросшими в настоящие гражданские войны между протестантским Югом страны (гугеноты) и католическим Севером. Через 30 лет католики сломили сопротивление гугенотов (Варфоломеевская ночь, 1572 г.). В 1589 г. король Генрих IV стал основателем новой династии — Бурбонов.

После освобождения французские короли продолжили объединение страны, но в условиях военной разрухи и многочисленных внутренних выступлений. Постоянно нуждаясь в финансах, а также стремясь ограничить аристократию, давно превратившую свои должности в наследственные, французские короли стали продавать патенты на занятие должностей государственного и местного уровня всем, способным заплатить за них (эдикт 1604 г.). Так, родовое «дворянство шпаги» постепенно было вытеснено выходцами из городской буржуазии — «дворянством мантии». Последние полностью зависели от короля и всемерно его поддерживали.

В сословной структуре общества произошли и другие важные изменения. Из разбогатевших купцов и ремесленников выделилось *сословие буржуа*. Личная зависимость крестьян (серваж) была ликвидирована. Однако в собственность землю они не получили, поэтому продавать и завещать ее было нельзя (крестьяне-мармортабли, «мертвая рука»). Кроме того, развитие товарно-денежных отношений привело к переводу большинства повинностей от натуральной формы (оброк, барщина) к денежной. Все это вызвало в обществе важные сдвиги в пользу капитализации, а Франция, население которой достигло 15 млн человек, постепенно превращалась в *абсолютную монархию*. Обеспечение социальной поддержки, прежде всего в виде должностных лиц всех уровней из представителей «третьего сословия», позволило короне приступить к созданию централизованного государственного аппарата.

Уже с XVI в. Генеральные штаты собирались крайне редко (в 1614 и 1789 гг.). Власть короля стала распространяться на всю территорию Франции, вассальные отношения сменились подданством, были ликвидированы самостоятельность городов (в 1556 г.), бывшие сеньории превратились в провинции, управляемые из центра.

Оформление абсолютизма было завершено во многом благодаря деятельности первого министра короля Людовика XIII — *кардинала Ришелье* (1585—1642). В царствование *Людовика XIV* (1643—1715) абсолютная монархия достигла своего наивысшего расцвета («Государство — это я»).

Органы власти

Вследствие расширения практики продажи государственных должностей возникла ситуация, когда в государстве, условно говоря, действовало двойная, во многом дублирующая друг друга система центральных органов.

Центральным органом государственной власти был *Государственный совет*, преобразованный из бывшей королевской курии, который кон-

тролировал деятельность всех государственных учреждений, состоял из департаментов и возглавлялся канцлером. Кроме него, важнейшие функции выполнялись *Советом финансов*, *Советом депеш*, *Тайным советом*, *Генеральным контролером финансов*, а также *государственными секретарями* по военным, иностранным, морским делам и делам двора.

Многочисленная *система судов* (парламентов) сохранилась, но королевская юстиция постепенно забрала большинство дел у сеньориальных и церковных судов (ордонансы 1560 и 1566 гг.). Высшая судебная власть принадлежала королю. Он мог взять любое дело, разрешить его самолично или передать в любую инстанцию. Высшим судом был парламент, который мог принять к производству любое дело и пересмотреть решение любого суда. Сеньориальные суды в условиях абсолютизма могли довольствоваться только функциями дознания или рассмотрения незначительных гражданских споров (эдикт 1788 г.). Расширение королями права назначения всех высших церковнослужителей в 1516 г. привело к существенному ограничению юрисдикции церковных судов, т.е. судов епископа, архиепископа и кардинала.

Имелась разновидность ведомственных судов при важнейших государственных структурах (при счетной палате, палате косвенных налогов, управлении монетного двора). Кроме того, были специальные суды (морские, таможенные, военные).

Абсолютизм завершил становление *регулярной армии*. Существовало также провинциальное ополчение для гарнизонной службы. Солдаты вербовались по найму, причем чаще всего из деклассированных элементов (бродяг, нищих, отбывших наказание преступников). Флот комплектовался в принудительном порядке из прибрежных жителей. Имелись части из наемников-иностранцев. В армии, как и прежде, ярко проявлялась сословность, при которой офицерский корпус комплектовался исключительно из дворян.

В сфере *местного управления* со временем должности бабьи, прево, губернаторов утратили свое значение и полностью вытеснились представителями короны в округах — *интендантами* (полиции, суда, финансов) и их помощниками — *субинтендантами*. Как правило, кандидатами на такие посты были лица незнатного происхождения, не связанные с данной местностью. Они должны были контролировать и провинциальные парламенты.

16.4. Основные черты французского средневекового права

Для средневековой Франции, как и для большинства иных феодальных государств, был характерен чрезвычайно широкий *parti-*

куляризм права. В попытке его устранения был составлен «Большой сборник обычаев Франции» (1389), но тем не менее обычное право отдельных регионов продолжало широко применяться — около 60 провинциальных и свыше 300 местных кутюмов (например, Великие кутюмы Нормандии 1255 г. или кутюмы Бовези 1282 г.). Начиная с XVI в., в условиях усиления абсолютизма, к писанным источникам права добавились еще королевские указы, ордонансы, эдикты и ассизы. Такое положение изменилось только после систематизации права наполеоновского периода и особенно после вступления в силу Гражданского кодекса 1804 г.

На протяжении веков *брачно-семейные отношения* регламентировались исключительно нормами канонического права. Поэтому фактический брак был недействительным, внебрачные связи не допускались, как и разводы. Брачный возраст устанавливался с 14—15 лет для мужчин и с 12 лет для женщин. Требовалось согласие сторон и их родителей. Дочь умершего вассала должна была получить согласие на брак у сеньора, который сам искал ей жениха (три кандидата). Сервы без согласия господина вообще не имели права вступать в брак.

Глава семьи имел право наказать жену, но «не до смерти». Сильна была его власть и по отношению к детям. Так, в период позднего Средневековья он мог даже поместить их в тюрьму.

В сфере *уголовного права* долгое время преступление понималось как нарушение частных интересов, а наказание — как компенсация нанесенной обиды. Но с 1357 г. преступление стало рассматриваться как нарушение королевского «мира» и законов короля.

Феодальное право — это «право-привилегия», поэтому его сословность была одним из доминирующих признаков. Долгое время провинившихся простолюдинов просто истребляли, наказывали мучительными и позорящими наказаниями. Между собой сеньоры и рыцари выясняли отношения силой оружия, к ним не применялись телесные наказания и повешение.

В Средневековье также повсеместно практиковалось объективное вменение, ответственность «третьих лиц» (родственников преступника) и коллективная ответственность.

В системе преступлений особо выделялись деяния:

- *против религии* (богохульство, святотатство, колдовство, ересь);
- *против государства* (заговоры, измена, шпионаж, отказ от военной службы и др.).

Наказания характеризовались множественностью и неопределенностью, отсутствием каких-либо правил их назначения и исполнения. Все отдавалось на откуп судьям.

Целью наказание было прежде всего устрашение. Поэтому, например, ордонанс 1670 г. предусматривал смертную казнь (четвертование, повешение, разрывание на части), клеймение, членовредительство и телесные наказания (отрезание языка, ушей, губ), временную или пожизненную отправку на галеры, пожизненное или временное изгнание, позорящие наказания (стояние у специального столба, вождение по улицам в обнаженном виде). Позже появилось тюремное заключение.

Что касается *судебного процесса*, то по законам 1498 и 1539 гг. *инквизиционный процесс* полностью вытеснил состязательный. Ордонанс 1670 г. окончательно установил тайность процесса, обязательность признания обвиняемого, отсутствие защиты, доминирование формальных доказательств.

Долгое время в качестве доказательств применялись ордалии: пост и воздержание; целование креста; ответ после окропления святой водой; «испытание котелком» (за менее тяжкое преступление — до запястья, за более тяжкое — до локтя), испытание «холодной водой» (связывали руки и ноги и бросали в чан с водой — утонет или всплывет); поединок (со стороной, со свидетелями, с судьей). Дворяне бились в полном вооружении и верхом, крестьяне — палками. Духовные лица, женщины, дети, инвалиды, мужчины старше 60 лет, могли нанять вместо себя бойца, который в случае поражения лишался руки. Если мужчина бился с женщиной, то с мечом и щитом зарывался в землю по пояс.

Глава 17

Государство и право Англии в Средние века

17.1. Англосаксонские государства V—XI вв.

Название «Англия» утвердилось с XI в. после захвата Британии герцогом французской провинции Нормандия (Северная Франция), вошедшим в историю под именем английского короля *Вильгельма Завоевателя* (битва при Гастингсе, 1066 г.).

В XVII в. впервые прозвучало название «Великобритания» (в 1707 г.), т.е. Соединенное королевство Англии и Шотландии — королевство Великая Британия — Великобритания¹.

Возникновение государственности на Британских островах

Первоначально на территории Британии проживали бритты, принадлежавшие к кельтским племенам. В I в. н.э. острова захватили римляне и властвовали на них до начала V в. После их ухода многочисленные карликовые государства не смогли остановить нашествие германских племен англов, саксов и ютов, пришедших в движение после падения Западной Римской империи.

К VII в. германцы, подчинив все племена и государственно-подобные образования Британии, создали семь сравнительно крупных государств — Нортумбрия, Мерсия, Восточная Англия, Эссекс, Сассекс, Кент и Уэссекс.

В начале IX в. все эти государства были объединены под началом Уэссекса и получили общее название — Англия (англосаксонское королевство). К этому времени уже произошло смешение всего ранее этнически неоднородного населения и установилось единство христианского вероисповедания. Затем страна претерпела нашествие датчан, которое завершилось восстановлением независимости, благодаря усилиям англосаксонского короля *Эдуарда Исповедника* (1042—1066).

¹ Официальное название государства с 1801 г. — *Соединенное королевство Великобритании и Северной Ирландии*. Состоит из Англии, Уэльса, Шотландии и Северной Ирландии. Располагается на территории двух больших островов и 1,5 тыс. мелких.

Население англосаксонских государств делилось на три группы:

- свободные — *эрлы*, которые были представителями родовой знати англосаксов и наказанием за убийство кого-либо из них являлся штраф (вергельд) в 400 шиллингов; *кэрлы*, являвшиеся свободными крестьянами-общинниками, имевшими небольшие земельные владения (они участвовали в народных собраниях и местном ополчении, неся некоторые повинности в пользу короля; их вергельд составлял 200 шиллингов);
- полусвободные — *лэты* (потомки кельтов), которые работали на земле эрлов, выплачивая им оброк и отрабатывая барщину; их жизнь закон оценивал в 60—80 шиллингов;
- прослойка *рабов* (это были, как правило, домашние слуги), пополнявшаяся представителями покоренного кельтского населения, военнопленными, а также проданными в рабство за тяжкие преступления общинниками; рабское состояние было наследственным; за убийство раба нужно было только возместить хозяину ущерб.

К X в. в результате коммендации кэрлы оказались прикрепленными к земле, а рабство постепенно смягчилось. Всем неспособным отвечать за себя в суде было предписано найти себе глафорта (покровителя). Любой человек нуждался в поручительстве своего покровителя и определенного числа свободных людей (до 12 человек). В итоге большая часть населения превратилась в крепостных крестьян — *вилланов*.

При англосаксонских королях на протяжении VI—XI вв. существовал совет — *витанагемонт* (собрание мудрых), который исполнял функции высшего органа власти. Он включал в себя совершеннолетних принцев, представителей духовной, служилой и родоплеменной знати (епископов, тэнов — высших дружинники). На заседаниях этого высшего совещательного органа решались вопросы престолонаследия, утверждения королевских земельных пожалований, объявления войны и заключения мира и др. Кроме того, витанагемонт был высшей судебной инстанцией в королевстве. Однако со временем важность витанагемонта стала вытесняться административными полномочиями лиц королевской администрации. Вес приобретают *камерарий* (имущество и финансы, войско), *маршал* (командующий кавалерией), многочисленные канцеляристы (*капелланы*).

Армия состояла из королевских дружин и ополчений от каждого королевства. Графства и крупные города были обязаны снаряжать корабли.

Монарх стоял на страже «мира и безопасности», поэтому наиболее тяжкие преступления (государственная измена, вассальные

споры) рассматривались *королевским судом* (с участием витанов). В крупных владениях по делам, не наказываемым смертной казнью, имелись свои — *патримониальные* — суды. Они постепенно вытеснили *общинные суды* сотни. В местных судах (10—15 деревень) рассматривались незначительные дела (иски о несоблюдении повинностей, связанных с держанием земли, об арестах движимого имущества, долгах, жалобах на увечье скота, личном оскорблении и ссорах, не доходивших до уровня уголовных, и т.п.).

Административно-территориальное устройство

Территория англосаксонских государств состояла из *графств* во главе с олдерменами, избираемыми из местной знати. Собрание графства (*фолькмот*) состояло из олдермена, шерифа графства, епископа, всех землевладельцев и представителей от каждой общины (старост, священников и по четыре самых уважаемых жителя). Фолькмот выполнял в основном судебные функции по тяжким уголовным преступлениям, а также занимался рассмотрением апелляций на решения низших судов. Кроме того, здесь же решались вопросы сбора и уплаты королевских налогов, формирования ополчения и поддержания «мира и порядка» на данной территории.

При олдерменах находились королевские наблюдатели с фискально-полицейскими функциями — *шерифы*. Свое начало служба шерифа берет из деятельности так называемых *ривов* (старост) — местных должностных лиц, наделенных разнообразными функциями и выступавшими в качестве главных судей, главных магистратов, управляющих поместьями, церковных старост в Англии после норманнского завоевания. Самые главные ривы — шерифы графства (от «шейр» — графство и «рив») председательствовали на собраниях графства, возглавляли вооруженные силы графства, отправляли правосудие от имени короля, собирали королевские налоги в своем шейре и ежегодно отчетывались в казначействе в Лондоне (Кларендонская ассиза 1166 г.). Маноральные ривы (управляющие поместьями) действовали от имени сеньора. Эта должность зачастую передавалась по наследству.

Материалы о кражах и убийствах коронерами или шерифами передавались в королевские суды. За доставку всех подозреваемых и заключенных в суд лично отвечал шериф. Поэтому часто на территории его резиденции, во дворе, находился ряд деревянных клеток для преступников, была чрезвычайно глубокая и зловонная тюрьма, в которой он по своему усмотрению мог держать любого человека. Кроме того, именно шерифы были ответственны за исполнение решений и приговоров королевских разъездных судей.

В каждом населенном пункте шериф назначал специальные магистраты (должностные лица), которые должны были отвечать за порядок на своей территории (объявлять тревогу, когда совершается преступление, задерживать подозрительных лиц (которые «ходят по ночам и спят днем»), следить за состоянием королевской дороги, препятствовать самосудам и др.). Дважды в год в каждой сотне графства шериф проводил судебные заседания («держал смотр»), на которых под угрозой штрафа должны были присутствовать все землевладельцы. Кроме того, шериф приводил к присяге каждого мальчика, достигшего 12-летнего возраста. В тексте присяги были, в частности, такие слова: «Я буду соблюдать закон, хранить верность нашему господину королю и его наследникам, подчиняться главе моего десятка (группа соседей, объединенных групповой порукой. — *Авт.*), да поможет мне Бог и святые».

Помощниками шерифа с XI в. выступали *бейлифы* — управляющие манором (феодалным поместьем) лорда в Англии. В каждой деревне или сотне был один бейлиф (староста или сержант) на жаловании. Он назначался шерифом, председательствовал на ежемесячном сотенном собрании и отвечал за производство продуктов для хозяина, излишки оставлял себе. Его могли отдать под суд за недодачу налога. Будучи юристом, он мог выступать в суде обвинителем от имени общины или в качестве адвоката. В XIV в. бейлифы стали полноправными представителями шерифа: производили аресты лиц и имущества, различные конфискации. По поручению помещиков собирали арендную плату.

Кроме того, в каждом графстве было четыре *коронера*, которые избирались на собрании графства из числа местных крупных землевладельцев. Коронеры являлись должностными лицами графства, осуществляющими контроль за деятельностью шерифа (XII в.). Функции свои они выполняли пожизненно и безвозмездно, например: защищали финансовые интересы короны в графстве, вели списки дел, обеспечивали явку в суд обвиняемых и обладали правом ареста подозрительных лиц, совершенно независимо от шерифа были обязаны регистрировать все инциденты, касающиеся интересов короны, вести следствие по случаям внезапных смертей, кораблекрушений и присвоения найденных богатств.

Графства делились на округа, которые объединялись в сотни, управляемые сотниками и собраниями свободных общинников. Сельская община была самой низовой административно-территориальной единицей.

17.2. Раннефеодальная монархия в Англии (XI—XIII вв.)

В результате захвата Британских островов в 1066 г. армией нормандского герцога Вильгельма (битва при Гастингсе), ставшего королем Англии, началось трехсотлетнее французское влияние на культурную и политическую жизнь страны. Примечательно, что в правление *Генриха II Плантагенета Анжуйского* (1154—1189) Англия и Франция почти превратились в единое государство. Однако после этого наступили века бесконечных военных конфликтов (Столетняя и Семилетняя войны, войны против Наполеона и др.). Примирение состоялось только в 1904 г. («Сердечное согласие»).

В период VII—XI вв. в обществе из числа королевских дружинников сложилось особое замкнутое военное сословие *тэнов*. Они участвовали в военных походах, занимались строительством крепостей и мостов, снаряжением кораблей, охраняли побережье. К XI в. основная часть крестьян, составлявших 95% населения страны, была закрепощена (по данным «Книги Страшного суда» 1088 г. из 1,5 млн человек свободных было только несколько десятков тысяч).

Верховная власть в государстве

Государственный строй Англии после норманнского завоевания отличался от периода раннего феодализма в Германии и Франции *сильной королевской властью*. Это проявилось прежде всего в установлении верховного права короля и в сосредоточении в его руках законодательной, высшей судебной и военной власти.

В покоренной стране норманны оказались окруженными покоренным народом, что обеспечивало сплоченность завоевателей. К тому же в отличие от обыкновения континентальной Европы король (Вильгельм Завоеватель, герцог Нормандский) сразу же объявил себя собственником всех земель и раздавал их своим вассалам исключительно за службу короне и не большими участками, а раздробленными кусками, тем самым обеспечивая свою политическую безопасность.

Являясь верховным собственником земли, король установил правило, согласно которому свободные землевладельцы должны были давать клятву на верность монарху. Так основой социальной системы в Англии — в отличие от стран континентальной Европы — стал принцип «Вассал моего вассала — мой вассал». Позже Генрих II пошел еще дальше и в стремлении обеспечить как можно больше широкую поддержку королевской власти издал ряд актов, направ-

ленных на возможность получения любым свободным поданным, чей ежегодный доход был не менее 20 фунтов стерлингов, рыцарства — дворянского титула.

Несмотря на то что на все высшие должности были поставлены норманны, ранее существовавшие законы и обычаи отменены не были.

Христианская церковь, которая начала распространять свое влияние на англосаксов с конца VI в. и которой принадлежала 1/3 обрабатываемых земель, после издания в 1167 г. Генрихом II Кларендонских конституций была поставлена в полную зависимость от короля (духовные лица должны быть судимы только королевским судом, обращения к Папе запрещены, как и отлучения от церкви кого-либо без разрешения короля; аббаты и епископы должны избираться с разрешения короля, которому приносили вассальную присягу).

Король признавался верховным законодателем и гарантом «безопасности и спокойствия».

Королевская курия являлась высшим органом государственного управления судебного и финансового органа (маршал — командующий войском, камерарий — управляющий владениями и имуществом короля, канцлер — управляющий канцелярией). В начале XII в. из Королевской курии выделился орган финансового управления — *Палата шахматной доски* (от рисунка на скатерти, на которой обычно подсчитывали поступившие деньги).

Армия, суд и местные органы власти

Постепенно происходили существенные изменения в организации *вооруженных сил*. Вследствие независимости и вольности отдельных крупных феодалов, имевших частные дружины и выступавших даже против короля (в 1173 г.), эти дружины были полностью ликвидированы (ассиза «О вооружении» 1181 г.). На организацию наемной армии был введен особый налог — «щитовые деньги». Ополчением командовал шериф.

Судебная организация вначале оставалась прежней (патримониальные суды, графские и окружные суды, королевский суд). Но затем произошли коренные изменения. В середине XII в. при *Генрихе II* (1154—1189), продолжавшем политику усиления централизации страны, вся судебная власть была сосредоточена в королевских судах, куда мог обратиться любой подданный, доходы виде судебных пошлин стали поступать в пользу казны. Принятием нескольких актов — *Кларендонской ассизы* 1166 г., *Нортгемптонской ассизы*

1176 г. и *Великой ассизы* 1179 г. — были созданы основные предпосылки для создания судов присяжных.

Суды присяжных возникли из деятельности так называемых разъездных судей (уполномоченных королевских рыцарей), которые с 1166 г. на местах от имени короны разбирали жалобы и дела о совершенных за истекший год преступлениях. Они выслушивали показания 12 местных землевладельцев (или других свободных подданных) — присяжных, которые клятвой подтверждали обвинение.

Изменения почти не коснулись прежней организации *местных органов* власти и управления. После завоевания норманнами страна продолжала делиться на графства, сотни (округа) и общины. Города находились на королевских землях (80 городов с 5% всего населения), постепенно добились некоторых свобод (самоуправление, свой суд и местное законодательство).

17.3. Сословно-представительная монархия в Англии (XIII—XV вв.)

Изменение социальной структуры общества

В XII—XIII вв. продолжалось усиление королевской власти, но постепенно оно начало наталкиваться на сопротивление со стороны крупных землевладельцев (потомков норманнов и англосаксов) и крестьянства.

Между тем господствующий слой, состоявший и представителей англосаксонской и норманнской знати, постепенно консолидировался, что породило его новое деление: на *аристократов* (лордов) и *рыцарей* (средних и мелких землевладельцев). Рыцарство благодаря закону 1278 г. которое даровало дворянский титул любому свободному землевладельцу, имевшему годовой доход более 20 фунтов стерлингов, со временем также приобрело дворянский титул джентри. Начавшиеся процессы «огораживания» и развития промышленного производства усилили противоречия между крупными и средними феодалами.

Изменения также произошли в крестьянском сословии. Среди крестьянства наряду с *фригольдерами* возникла категория *копигольдеров*, которые происходили из вилланов, получивших право владения земельным участком (аренда).

Чума 1349 г. сократила население страны на 1/3, обрабатывать поля было некому, поэтому феодалы стали сдавать их в аренду, освобождая крестьян. Но вскоре парламент запретил уход крестьян из прихода и потребовал платы большей, чем до чумы. Все это привело к усилению крепостничества. Кроме того, бесконечные пораже-

ния армии в Столетней войне привели к введению подушного налога для свободных вилланов.

Распад цеховой системы в городах в XIV—XV вв. привел к необходимости широкого применения наемного труда. Однако процессы цехового «раскрепощения» шли медленно, поскольку в первое время власти пытались их затормозить и ограничить. Особенно ярко это проявлялось в условиях последствий эпидемии чумы 1348—1349 гг., когда погибло более трети населения. Королевский *ордонанс «О рабочих и слугах»* (1348) обязал наемных работников работать за плату, существовавшую до чумы, и запретил уход от своих хозяев. Это требование было подтверждено *статутами «О рабочих»* (1351 и 1361 гг.). Катализатором копившегося общего недовольства стало введение подушного налога в 1377 г.

Все эти причины привели к восстанию Уота Тайлера в 1381 г., которое вызвало появление стихийной крестьянской организации «Великий союз» (идеи профессора Оксфордского университета Джона Уиклифа и проповедника Джона Болла), которая требовала уничтожения крепостничества, отмены церковного землевладения, ликвидации власти папства, введения вместо повинностей денежного сбора, единой ренты и упразднение сословных различий: «Когда Адам пахал, а Ева пряла, кто тогда был господином?» (движение лоллардов).

После подавления восстания крестьянские платежи уже не увеличивались, и к XV в. большинство крестьян выкупило себе свободу (копигольдеры).

Великая Хартия вольностей

В отличие от континентальных государств Англия возникла как государство с сильной централизованной королевской властью. Однако консолидация англосаксонской и норманнской знати, объединение местных феодалов, обезземеливание крестьян, ущемление церкви и ряд крупных поражений армии (вследствие чего Англия потеряла Нормандию, Мен, Анжу и др.) привели к недовольству королевской властью. Этому также создавали благоприятные условия и бесконечные поборы королей, их бездарность, вероломство и малодушие наследников Генриха II. К тому же его сын — *Ричард I Львиное Сердце* (1189—1199) часто и надолго покидал Англию и своих баронов, пропадая в европейских походах.

Последней каплей, переполнившей чашу терпения английской аристократии, стало пленение короля *Иоанна Безземельного* (1167—1216) и его сговор с Римским папой о вассалитете. Под давлением баронов король, желая выкупиться из плена, подписал в 1215 г. так называемую Великую Хартию вольностей. Она стала документом, призванным ограничить власть короля.

«*Великая Хартия вольностей*» (Magna Charta Libertatum) насчитывала 63 статьи и была призвана ограничить произвол короля в пользу прежде всего аристократической верхушки общества. Ее положения предусматривали закрепление материальных интересов отдельных сословий. Например, устранялось единоличное королевское обыкновение установления податей и налогов. Для решения таких вопросов создавался особый совет (юридическая база для парламента).

Служба короне ставилась в прямую зависимость от ее оплаты в виде лена. Прелатам была гарантирована свобода церковных выборов, баронам обеспечивалось соблюдение королем феодальных обычаев в отношении его вассалов. Запрещалось взимание феодальной помощи и «щитовых денег» без согласия совета непосредственных королевских вассалов.

Гарантировалась неподсудность баронов любому суду, кроме суда пэров (палата лордов: герцоги, маркизы, графы, виконты и бароны), равных им по положению, без приговора которого ни арест, ни изгнание, ни конфискация имущества баронов не допускались.

Провозглашалось разрешение на выезд из страны с сохранением верности короне. Отменялось утвердившееся при Генрихе II право короля вмешиваться в юрисдикцию сеньориальных курий (местные споры о земле).

Запрещались произвольные штрафы и непропорциональные судебные пошлины, как и назначение судей, шерифов без знания ими законов.

Рыцарству и свободному крестьянству было даровано право нести службы и повинности только в предусмотренном обычаем объеме. Городам подтверждались их прежние привилегии. Устанавливалось единство весов и мер в стране, а купцам обещалась безопасность в их деятельности.

Однако такая большая часть общества, как вилланство, осталась обойденной вниманием. Напротив, бесправие крепостного населения было еще больше усилено.

В заключение говорилось о том, что специальный комитет в составе 25 баронов имел право объявить войну королю за несоблюдение им принципиальных положений Хартии.

Органы власти и управления

По установившемуся раскладу политических сил король мог издавать только ордонансы (общие распоряжения), но на практике легко обходил это ограничение, командовал армией, решал вопросы войны и мира, производил все назначения. При нем имелся совет, со-

стоящий из канцлера (управляющий канцелярией), главных судей, лорда-казначея, лорда-хранителя большой королевской печати и др.

Подписание королем Иоанном Великой хартии вольностей, которую никто из королей и не думал исполнять, не покончило с противостоянием монарха и аристократии, а привело к полосе выступлений баронов и городов против королевского произвола. Например, в ответ на неспособность землевладельцев выплатить налог из-за неурожайного 1257 г. Генрих III потребовал треть имущества должников. В 1258 г. бароны приготовили так называемые *Оксфордские провизии*, предусматривающие передачу власти 15 баронам три раза в год. В 1265 г. аристократической оппозицией было созвано сословное собрание — *парламент* (несколько баронов, по четыре рыцаря от каждого графства и по два представителя от каждого города). С 1295 г. этот сословно-представительный орган («образцовый парламент») стал собираться уже регулярно. Он созывался по воле короля, решал вопросы только о налогах, а на каждое его решение могло быть наложено абсолютное вето короля.

С 1343 г. парламент разделился на *палату лордов* и *палату общин*, и этого времени он стал не только «разрешать» новые налоги, но и контролировать их использование.

Это изменение повлекло за собой активизацию общественной жизни, так как масса мелких и средних феодалов оказалась привлеченной к исполнению управленческих функций в палате общин. Это, в свою очередь, повлекло изменения в организации местных органов управления. На местах управление сосредоточивается в 35 графствах, где функции местного суда окончательно перешли к разъездным судьям, значение должности шерифа падает, а его место занимает мировой судья.

С падением значения собраний графств (только выборы в парламент) основной административной единицей становится *церковный приход* с его собранием прихожан. В возглавляемых мэрами городах действовали городские советы и бейлифы.

Организация суда

Усиливающаяся централизация государства и привлечение им на свою сторону большей массы активного населения страны повлекли за собой изменения и в судебной системе. Система судов стала многоярусной и разноплановой. В нее входили:

1. Суды общего права, в числе которых были:

- Суд королевской скамьи (высший суд по уголовным делам, высший апелляционный суд и суд по делам, связанным с «охраной мира»);

- суд общих тяжб (дела, не связанные с интересами короны и иски не ниже 40 шиллингов);
- суд казначейства (судебно-финансовые дела с участием короны).

2. *Суд лорд канцлера (суд справедливости)*. Он возник в связи с усложнением товарно-денежных отношений, стремительным развитием заморской торговли, так как уже не все дела уже могли быть рассмотрены с помощью прецедентного (общего) права. Поэтому суд канцелярии лорда-канцлера смягчал формализм общего права и сам толковал нормы «по справедливости».

3. *Суды присяжных*. Они возникли из деятельности разъездных судей (судов ассизов) времен Генриха II. Разъездные судьи, прибыв на место, вызывали 12 помещиков (рыцарей) из числа наиболее зажиточных крестьян (по четыре от деревни), которые должны были отчитаться о состоянии дел за истекший год. Суд состоял из большого (обвинительного) жюри (единое мнение о виновности 12 из 23 присяжных вело к утверждению обвинения и преданию суду) и малого жюри, 12 членов которого рассматривали дело по существу и при единогласии выносили вердикт по вопросам: было ли событие; данный человек виновен или невиновен. При обвинительном вердикте наказание назначал судья.

4. *Палата лордов*. Это был высший апелляционный суд страны, поэтому рассматривал жалобы на решения судей «общего права» и суда канцлера.

С 1278 г. юрисдикция судов графств стала ограничиваться делами, не превышающими 40 шиллингов.

Таким образом, в конце XV в. в Англии установился **ограниченный абсолютизм**, когда король и знать всемерно поддерживали друг друга. Однако со временем стали происходить изменения, еще более усиливающие власть короля.

17.4. Абсолютная монархия в Англии (конец XV — первая половина XVII в.)

Социально-экономические предпосылки абсолютизма

Феодальная анархия после поражения в Столетней войне (1337—1453), которая велась за английское владычество над Францией, а также череда восстаний и внутреннего кровавого конфликта в среде аристократии («Война роз», 1485—1509) привели к тому, парламент утратил политическое значение, превратившись в механизм противостояния крупнейших феодальных партий.

Зарождение *абсолютной монархии* в Англии приходится на XV в., когда в ходе «Войны роз» *Генрих VII Тюдор* (1485—1509) начал реформы, направленные на концентрацию политической власти в своих руках. Этого он добился путем:

- сглаживания противоречий между интересами крупных (лордов) и мелких феодалов (джентри) в условиях развивающихся товарно-денежных отношений, когда они одинаково нуждались в наемной рабочей силе;
- сохранения места сословно-представительного органа (парламента) в политической системе;
- отказа от создания разветвленного бюрократического аппарата, функции которого с успехом выполнял парламент;
- запрета содержания феодальных дружин при отсутствии постоянной армии, но при возможности в случае необходимости созыва местных ополчений;
- ненавязывания централизованного законодательства при наличии местных правовых традиций и обыкновений;
- введения института выборных мировых судей и представителей местных властей, проводивших в жизнь государственную политику.

Становлению абсолютизма во многом способствовало развитие *капитализации общества*, начавшееся еще в XIV в. Особенностью английского капитализма было то, что он развивался прежде всего в сельском хозяйстве. Причиной было постоянное повышение спроса на шерсть, что неуклонно превращало поместья в мануфактуры, при этом феодалы насильно отбирали у общины и свободных арендаторов земли («огораживание»). Правительство пыталось бороться с «огораживанием»: были запрещены ликвидация усадеб, имеющих не менее 29 акров (в 1489 г.), превращение пашен в пастбища (в 1516 г.), ограничение размеров овечьих стад до 2 тыс. голов на одного владельца (в 1533 г.). Однако все эти меры успеха не приносили, поскольку указанные процессы были подхлестнуты важнейшими географическими открытиями и заморскими территориальными приобретениями в XV—XVI вв.

Под влиянием развивающихся тенденций существенные изменения происходили также и в социальной сфере.

Старая английская аристократия (великие бароны) в большей мере погибла в войнах за престол. *Новое дворянство* (джентри) и буржуазия повсеместно заняли главенствующее положение в сельском хозяйстве и промышленности. Они были заинтересованы в сильной королевской власти.

Горожане все более отчетливо делились на *городской патрициат* (купцы, мастера) и *плебс* (кустари и мелкие ремесленники). Инте-

рессы этих слоев были противоречивы, что порождало постоянное и острое противостояние.

Крестьяне — копигольдеры (потомки крепостных, платили подати и несли повинности в пользу держателей земли) и фригольдеры (арендаторы) — расслоились на *кулаков*, *малоземельных* и *батраков*. Все эти категории страдали от политики «огораживания», которое в конечном счете привело к восстанию под предводительством Роберта Кэта в 1550 г. Следствием обнищания большинства крестьянства стало появление массы бродяг и нищих, и направленному против них так называемому «Кровавому законодательству» XVI—XVII вв.

При таком раскладе социальных сил утвердившейся династии Тюдоров (1485—1603) никто не мешал.

Государственный строй и органы власти

Основными особенностями английского абсолютизма были:

- *сильная королевская власть при сильном парламенте* (поддержка короля палатой общин);
- *развитое местное самоуправление* (для государства — бесплатное);
- *отсутствие централизации государственного аппарата* (в том числе и судебной системы).

Король являлся основным держателем реальной власти посредством многочисленных законодательных, исполнительных и судебных органов.

Совещательным органом при короле был *Тайный совет*, состоявший из лорда-канцлера, лорда-казначея, лорда-хранителя большой печати, лорда-адмирала и других высших лиц королевства. Для борьбы с остатками феодальной знати короли создали чрезвычайные трибуналы: *Звездную палату* (в 1487 г.) — чрезвычайный суд для борьбы против выступлений аристократии (без присяжных, с применением пыток), *суд Палаты прошений* и *Высокую комиссию* (в 1559 г.). Имелись также суд адмиралтейства и суд, ведавший бывшими церковными и монастырскими землями.

Усиление Тайного совета привело к тому, что со временем издаваемые им акты по своей силе были приравнены к актам парламента, вследствие чего он стал терять свою важность.

Судебные органы в период абсолютизма остались прежними, но на местном уровне компетенция мировых судей неуклонно расширялась. Присяжные стали постоянными членами суда и составляли большое и малое жюри.

Местные органы власти и управления с утверждением абсолютизма стали *централизованными*. Приходы были единственной низшей адми-

нистративной единицей, в которой церковные дела решались настоятелем и двумя старостами, а светские — собраниями прихожан, надзирателями (бидлами) по делам сирот, нищих и бродяг.

Мировые судьи, назначаемые королевской властью (Тайным советом) полностью контролировали дела приходов: назначение должностных лиц, утверждение местных налогов, решение споров.

Государство и церковь

В первой половине XVI в. при короле Генрихе VIII началась английская *Реформация*, которая привела к созданию *англиканской церкви*, подчиненной не Римскому папе, а королю. Согласно парламентскому закону 1534 г. все католические догматы и обряды сохранялись, но главой англиканской церкви объявлялся король. Начались процессы закрытия католических монастырей, сначала с доходами менее 2000 фунтов стерлингов, а затем и все остальные (к 1540 г. изгнано 11 тыс. монахов и монахинь). Все их земли были отобраны в пользу короны.

При *Елизавете I* (1558—1603) церковные реформы были направлены на попытку примирения католических и протестантских начал. Были установлены компромиссные формы богослужения, которое стало вестись на английском языке; страна была разделена на приходы, назначение глав которых (священников) производилось королевой. В католической Шотландии развивалась *пресвитерианская церковь*, основанная на отрицании церковной иерархии и признании единого сана — пресвитеров (кальвинизм).

Что касается армии, еще в конце XV в. Генрихом VII было запрещено феодалам иметь свои вооруженные силы, но постоянная сухопутная армия так и не была создана. Ее заменяло ополчение и крепостная стража под руководством назначаемыми королем лордов-лейтенантов. Однако стремительно развивался морской флот, который смог разгромить испанскую «Непобедимую армаду» (в 1587 г.) и в конечном счете сделал Англию «владычицей морей».

17.5. Право Англии в Средние века

Развитие основных источников англосаксонского права

Раннее законодательство известно по варварским правдам отдельных англосаксонских королевств VII—XI вв. Это кентские *Законы Этельберта*, *Законы Хлотаря* и *Эдрика*, *Законы Уитреда*, уэссекские *Законы Инэ* и др. Первым собственно английским законником были *Законы Альфреда* (ок. 890 г.). С 1017 г. стали действовать датские *Законы Кнуда*, но уже с 1265 г. опять вернулись к местным обычаям.

Королевские суды решали лишь вопросы королевских финансов, земельной собственности, «мира в королевстве» и тяжких преступлений. Руководство разъездных судей местными судами с применением обычаев местностей привело к созданию «*общего права*», самые оптимальные варианты которого представлялись в столице и закреплялись как примеры рассмотрения аналогичных дел. Ежегодные судебные отчеты стали публиковаться с XIII в. Решения вышестоящих судов служили основой для судопроизводства в нижестоящих инстанциях. Так возникали *судебные прецеденты*.

Примером создания прецедента может служить следующий случай. Когда булочник на минуту отлучился из лавки, один человек похитил булку хлеба. Вора поймали и привели к судье. «Я был голоден, милорд, — оправдывался воришка, — и поэтому взял хлеб». «Закон, — сказал судья, — осуждает за кражу как куска хлеба, так и золотой цепи и не делает между этими предметами как объектами кражи никакого различия. Закон повелевает мне осудить вас, но, руководствуясь своей судейской совестью, я вас оправдываю». После этого судья обратился к обвинительной стороне — к булочнику: «Из-за нескольких пенсов вы хотели лишить свободы молодого человека. Свойство совершенной им кражи должно бы указать на крайнее состояние, в котором он находился. Но закон есть закон. На основании Закона королевы Елизаветы, карающего всякого лавочника за уход из незапертой лавки, приговариваю вас к одному дню тюремного заключения и денежной пене».

Однако «общее право», основанное на установленных формах, не давало желаемой свободы усмотрения. Поэтому со временем оформилось «*право справедливости*», возникшее из практики обращения к королю разрешить дело «по совести». Дела рассматривались канцелярией лорда-канцлера. При этом почти не учитывались какие-либо действующие предписания, а судебные решения основывались только на представлениях о добросовестности и оптимальности, а также на общих принципах права.

Вместе с тем король и парламент принимали и издавали акты, которые могли изменять и дополнять «общее право» — *статутное право*, но суды имели право толковать и эти законы.

Основные черты важнейших правовых институтов

Обязательственное право знало два источника:

1) обязательства из договоров — для XIII в. характерен формализм и занесение в свитки тяжб, длительная и сложная процедура взыскания ущерба при неисполнении; игнорирование простых до-

говоров; с XIII в. появляется право на иск в случае причинения вреда, если был договор «о принятии на себя»; с XVII в. подразумевается ответственность по обязательствам (право справедливости);

2) обязательства из деликтов.

Семейно-брачные отношения регламентировались каноническим правом, а имущественные отношения членов семьи — «общим правом». Жена не могла совершать сделки без согласия мужа, но с 1285 г. супруга могла обращаться в суд для защиты своих имущественных интересов.

В наследственном праве существовало наследование двух видов:

- по закону (до XII в. земля умершего вассала принадлежала сеньору, но затем она могла быть передана наследникам после уплаты релъефа; с конца XII в. устанавливается майорат — земля и титул доставались только старшему сыну);
- по завещанию (оно не сложилось — были только условное дарение при жизни, передача земли в доверительную собственность).

Уголовно-правовые отношения долгое время регламентировались обычаями (общее право), затем — королевскими статутами и решениями королевских разъездных судов (прецедентное право). К XIV в. в английском праве сложилась определенная система преступлений и наказаний за их совершение.

1. Фелония. Так называлось тяжкое преступление, заключающееся в чрезвычайно широком спектре проступков вассала против своего господина, прежде всего короля: от ловли диких зверей, рыбы и дичи во владениях короны, нарушения вассальной верности и изнасилования членов королевской семьи. Затем (с 1352 г.) из фелонии выделились составы большой и малой измены (тризны), которые стали связываться исключительно с покушениями на интересы и права короны (тяжкие уголовные преступления, собственно измена, убийства, поджоги, изготовление фальшивых денег, королевских печатей).

Такие преступления наказывались чрезвычайно жестоко — колесованием, повешением, четвертованием. Причем повсеместно действовало объективное вменение, т.е. важен был прежде всего ущерб, а не вина; вместе с виновным казнили и его членов семьи; не учитывался и эксцесс исполнителя.

2. Мисдиминор (проступок). Под ним подразумевались все иные, кроме фелонии и измены, преступления: лжесвидетельство, подлог и т.д. Они затрагивали интересы только частных лиц, поэтому наказывались без смертной казни и конфискаций. Самым распростра-

ненным наказанием за малозначительные преступления до 1837 г. был приговор к «позорному столбу и колодкам».

В Англии издавна был известен обычай «Держи вора!». Все, кто слышал этот призыв, обязаны были присоединиться к погоне для задержания преступника. Проигнорировать этот призыв было нельзя под угрозой большого штрафа. Злоупотребление кличем также наказывалось. Законодательно этот древний обычай был оформлен *Винчестерским статутом* 1285 г., регламентирующим участие общин в охране закона («королевского мира»).

В Западной Европе с 399 г. было известно так называемое «право на убежище». В Англии преступник мог попросить убежище у церкви при условии, что покинет страну в течение 40 дней. В случае отказа или при нарушении — судебное преследование. Право на убежище не распространялось на изменников. Компетенцией на предоставление такой защиты до 1623 г. располагали определенные города, в числе которых можно назвать Дерби, Манчестер, Нортгемптон, Уэллс, Вестминстер и Йорк.

«Кровавое законодательство»

Капиталистические фермы и мануфактуры не могли предоставить работу всем крестьянам, потерявшим при «огораживании» землю, и в результате появилось множество нищих и бродяг (только в Лондоне их насчитывалось более 50 тыс.). Для борьбы с ними в конце XV — начале XVI в. были введены и действовали чрезвычайно жестокие законы против бродяжничества («не хотят трудиться»). Это социальное явление предлагалось искоренить путем необычайно широких репрессий, вводимых законами, составившими так называемое «*Кровавое законодательство*». Содержанием наиболее важных статуты было:

- наказание бродяг и запрет покидать места жительства нищим (закон принят в 1495 г.);
- выдача разрешения старым и калекам просить милостыню, а трудоспособных нищих предписывалось пороть и возвращать обратно, где жили последние три года; при задержании в первый раз — пороть «пока не заструится кровь», во второй раз — пороть и отрезать половину уха, в третий раз — казнить (закон «О здоровых нищих, которые не желали трудиться», 1530—1531 гг.);
- предписание о том, что бродяга за месяц должен был найти работу, если нет, то он становился рабом того, кто укажет на него; любой человек мог отнять у бродяги детей и держать их у себя как учеников (до 24 лет — юношей и до 20

лет девушек), если они убегали — клеймить и заковывать в кандалы (акт принят в 1547 г.);

- вводилось суровое наказание: уличенный в нищенстве первый раз — порка и клеймение уха; во второй раз — смертная казнь, если никто не согласится взять в услужение; в третий раз — безусловная смертная казнь (акт 1572 г.);
- пойманные как в первый, так и во второй раз наказывались по предшествующему акту, а в третий раз — либо тюрьма, либо ссылка на галеры или в заморские территории (акт 1597 г.).

Особо широкое преследование бродяг и нищих велось в годы правления *Елизаветы I Тюдор* (1533—1603). Тогда ежегодно к смерти приговаривалось около 2000 человек.

Судебный процесс. В XII в. при Генрихе II были созданы основы суда присяжных. Они возникли из деятельности разъездных судей (четыре королевских рыцаря вместе с 12 крупнейшими местными землевладельцами на основе государственного законодательства разбирали споры о земле и рассматривали дела о преступлениях по обычаям данной местности). При отсутствии единогласия, избирались новые 12 рыцарей, и так до единодушного решения. Суд присяжных вытеснил ранее существовавшие очистительные присяги, ордалии и судебные поединки.

В чрезвычайных судах (Высокий суд, Звездная палата) процесс был *инквизиционным*.

Все судопроизводство вплоть до 1650 г. велось не на понятном простому населению страны английском языке, а на латинском и французском языках.

Глава 18

Феодальное государство и право Германии

18.1. Раннефеодальная монархия в Германии (XI — XIII вв.)

Возникновение Германского государства

В составе Римской империи Германией назывались территории по левому берегу Рейна. В VI—IX вв. земли германских племен (алеманнов, тюрингов, баваров, саксов и др.) были включены во Франкское королевство. После распада империи Карла Великого в середине IX в. Германия стала самостоятельным Тевтонским государством, состоящим из территорий отдельных герцогств: Швабии (Алеманнии), Баварии, Фраконии, Саксонии, Тюрингии и Лотарингии. В этих землях установилась власть племенных монархов (герцогов).

Оттон I (902—973) в стремлении восстановить империю Карла Великого захватил значительные итальянские территории, часть которых преподнес Римскому папе (Папская область), за что был возведен последним в императоры. Так, в 962 г. в центре Европы возникла огромное многонациональное государство, в конце XV в. получившее название «*Священной Римской империи германской нации*» (до 1806 г.). Однако в отличие от Англии и Франции это государство оставалось раздробленным до 1871 г.: слишком уж воинственные и по социально-экономическому укладу различные земли и народы входили в нее; рано обособились крупные города (республики); отсутствовали прочные экономические связи между составными частями империи; значительное влияние оказывала католическая церковь, отнюдь не заинтересованная в едином германском государстве. Даже в конце XVIII в. на территории Германии было более 300 самостоятельных образований и около 1500 свободных рыцарских владений.

Постоянная борьба императоров с крупными феодалами и церковью привела к утверждению принципа выборности императоров аристократической верхушкой — советом курфюрстов и установлению политической самостоятельности княжеств и городов-республик. Так продолжалось до падения империи под ударами Наполеона в 1806 г.

Общественный строй

К середине XI в. родоплеменные отношения в германских общинах постепенно стали заменяться сословными. Крупнейшими сословиями стали рыцарство, горожане и крестьяне.

Рыцарство сложилось в результате реформ *Генриха Птицелова* (919—936 гг.), который, нуждаясь в надежном войске, объявил, что каждый, кто сможет снарядить коня, будет зачислен в привилегированное сословие, а все другие — в податное. Рыцарское звание стало передаваться по наследству, а рыцарь в четырех поколениях мог требовать *лен* (землю за службу).

Горожане (бюргеры) были немногочисленным сословием, проживали в городах, считавшихся податными единицами. Города обладали известной долей самостоятельности. Если беглый крепостной проживал в городе и его никто не искал, то через год он признавался вольным;

Крестьяне были самым многочисленным сословием и делились на две категории:

- свободные — *аллодисты* (имели собственность, но повинностей не несли) и *чиншевики* (владели землей за определенную сумму);
- зависимые — *крепостные* и *холопы*.

Государственный строй

На протяжении веков Германия была чрезвычайно раздробленной страной, не имевшей прочного центра. До Оттона I конунги выбирались народом. В XII—XIII вв. Германия путем крестовых походов завоевала часть Италии, Бургундии, Чехию, Венгрию, Пруссию и Восточную Прибалтику. Возникло огромное, но слабо управляемое государство.

Императоры, боясь смещения, в ущерб централизации государства запрещали союзы городов и шли на потворство крупным князьям, которых наделяли верховными правами. В этих условиях важнейшие вопросы решались на феодальных съездах — *рейхстагах*, которые собирались из графов — вассалов императора и представителей имперских городов, но решающий голос всегда был за князьями.

С конца XIII в. власть перешла в руки независимых духовных и светских князей: архиепископов, епископов, аббатов, герцогов, пфальцграфов, маркграфов, графов и др. (семь курфюрстов, 163 светских феодала, 131 церковный прелат). Наиболее могущественные имперские князья составляли *коллегию курфюрстов* (князей — избирателей императора).

В отдельных княжествах действовали *ландтаги* — местные сословные представительства.

В сфере *судоустройства* верховным судьей был император, но с укреплением местных феодалов он ограничивался властью светских и духовных князей. Со временем возникла сословная юрисдикция, суды равных (до 1848 г.).

Военная служба рыцарей — вассалов императора составляла шесть недель и ограничивалась определенной территорией. Крестьяне могли быть мобилизованы в ополчение. Эта повинность с XII в. была заменена особым налогом, на который содержалась наемная армия. Имперские города обязаны были служить монарху. За отказ следовало обвинение в оскорблении величества и изгнание.

18.2. Сословно-представительная монархия в Германии (XIV—XVI вв.)

Изменения в общественном строе

Развитие цеховых ремесел, оживление торговли с конца XV в. привели в Германии к значительному экономическому подъему. Эти тенденции отразились на структуре общества, оно резко разделилось и усложнилось.

Князья почти совсем отделились от императора, уменьшилось количество рангов рыцарства, значение которого было подорвано появлением огнестрельного оружия. А расширение культурных (книгопечатание) и торговых связей, открытия естествоиспытателей и появление первых европейских юристов (легистов) подорвали положение духовенства и заложили тенденции вытеснения его из государственного аппарата.

Резкое расслоение среди горожан привело к появлению новых слоев — *патрициата*, *бюргерства* (ремесленников) и *городского плебса* (подмастерьев, поденщиков и т.д.).

Нуждавшиеся в значительных денежных средствах феодалы стали массово отбирать общинные земли, что привело к усилению гнета крестьян и их разорению.

Особенности государственного строя

Пропорционально экономическому и политическому усилению князей при политически ограниченных королях росла раздробленность Германии. Аристократия не была заинтересована в сильном императоре, поэтому в 1273 г. на престол был избран представитель

небольшого германского княжества — *Рудольф Габсбургский*, ставший родоначальником династии германских императоров до конца XVIII в.

С начала XIV в. фактически государством управляли князья Священной римской империи (курфюрсты) — пфальцграф Рейнский (мажордом), маркграф Бранденбургский (камергер), герцог Саксонский (обер-церемониймейстер), Король Чехии и Богемии (кравчий), архиепископы Кельнский, Майнцский, Трирский (канцлеры).

Компетенцию Совета курфюрстов закрепила принятая в 1356 г. *Золотая булла*, в которой регламентировались порядок избрания императора и его низложения, указывались права и привилегии курфюрстов, право чеканки монеты, взимания таможенных сборов и пошлин. Вассалам запрещалось вести войны против сеньоров, но частные войны не возбранялись.

В соответствии с положениями Золотой буллы каждый император при избрании принимал определенные условия (избирательные капитуляции, с 1516 до 1792 г.). После Тридцатилетней войны по результатам заключенного Вестфальского мира (в 1642 г.) император обязывался:

- не устанавливать наследственной передачи власти;
- не препятствовать сословиям в управлении государством и голосовании в рейхстаге;
- не отбирать земельные владения сословий и не вмешиваться во внутренние дела владений;
- без мнения сословий не объявлять войны;
- не создавать союзов против империи;
- защищать и увеличивать размеры государства;
- соблюдать Золотую буллу и другие законы;
- созывать съезды курфюрстов.

Также имелись положения о содержании полиции, правилах торговли, пошлинах и т.д.

В результате сложилась система, при которой высшими органами государственного управления наряду с императором были рейхстаг и имперский суд, но слабость центральной власти превращали деятельность этих органов в фикцию. Например, так и не удалась реализация предложений «Швабского союза» (объединение имперских городов и рыцарства Юго-Западной Германии), который выступал за проведение умеренной общеимперской реформы в форме создания общеимперского палатного суда, введения общеимперского налога и запрещения внутренних войн.

В XIV—XV вв. расцвета достигают города, которые в большинстве своем были самостоятельны или относительно самостоятельны. Они были достаточно разнообразны.

Около 80 городов были вассалами императора и назывались *имперскими городами* (Любек, Бремен, Гамбург, Нюрнберг, Франкфурт и др.). Они присягали императору, уплачивали ему налоги, обеспечивали прием монарха и его армии, а за это имели большие вольности (чеканка монеты, свой высший суд, защита купцов иммунитетными грамотами либо конвоем). Со временем они превратились в «вольные города».

Вольные города (Майнц и др.) имели еще более широкую политическую автономию, а кроме того, были освобождены от уплаты императорских налогов и постоя его войска.

Земские города принадлежали отдельным крупнейшим князьям и платили ему дань. За это они имели право на местное самоуправление (городской совет), в том числе и право низшего суда.

18.3. Абсолютные монархии в Германии (XVI — XVIII вв.)

Предпосылки и особенности германского абсолютизма

Становление абсолютизма в Германии произошло не на базе общенационального государства, как во Франции или в Англии, а в пределах отдельных германских княжеств. Княжеский абсолютизм явился следствием важных событий.

Прежде всего необходимо назвать *Реформацию* (церковный раскол), которая началась с оглашения профессором богословия Мартином Лютером в 1517 г. в Виттенберге накопившихся претензий к католической церкви («95 тезисов»), в том числе и осуждение продолжающейся практики индульгенций. Вскоре между протестантами возникли противоречия, которые привели к разделению антипапского движения на умеренное крыло (*Мартин Лютер*), рыцарское (*Франц фон Зиккинген*) и радикальное, народное (*Томас Мюнцер*).

Первая половина XVI в. прошла в череде рыцарских восстаний (1522—1523, 1546—1548, 1552 гг.), крестьянских войн (1524—1526 гг.) и городских выступлений (1534—1535 гг.).

После заключения в 1555 г. «Аугсбургского религиозного мира», провозгласившего принцип «Чья власть, того и вера», княжеский суверенитет еще более упрочился. Государство раскололось на две части: *католическую* (наследственные владения Габсбургов, Бава-

рия, Франкония, духовные княжества на Рейне и в Северо-Западной Германии и Эльзас) и *протестантскую* (северогерманские княжества, герцогство Пруссия, Бранденбург, Саксония, Гессен, Брауншвейг, Верхний и Нижний Пфальц и Вюртемберг).

После отречения Карла V от престола в 1556 г. императорская власть превратилась в почетное звание. Князья освободились от военной обязанности и не платили податей. Рейхстаг и императорский суд перестали играть какую-либо значимую роль.

Разделение страны на два непримиримых лагеря по Аугсбургскому миру привело к Тридцатилетней войне (1618—1648). Заключенный по ее окончании Вестфальский мир 1648 г. упрочил и узаконил раздробленность Германии и обусловил особенности ее дальнейшего развития. В сложившихся условиях среди всех германских государств выделились *Пруссия* и *Австрия* (Венгрия, Чехия, часть Италии). Жестко соперничая друг с другом, они с XVII в. и до середины XIX в. оставались самыми сильными европейскими монархиями.

Социальные условия абсолютизма

В результате всех этих событий больше всех выиграли *князья*: они собирали армии и налоги без согласия земств; существенно обогатились за счет конфискации земель духовенства и контрибуций на города и крестьянство; значительно ограничили независимость своих городов и полностью прибрали к рукам императорские города; в борьбе со своими вассалами всегда могли рассчитывать на помощь императора.

Духовенство попало в полную зависимость от князей: владения церкви конфискованы, многие монастыри сожжены, сокровища разграблены, а запасы продовольствия растащены.

Дворянство в большинстве разорилось и поступило на службу к князьям (придворная знать), но привилегии сохранило. В дальнейшем дворянство (юнкерство) займет ведущее положение в обществе.

В *городах* утвердилось господство патрициата. Кроме того, они были «наказаны» князьями за повстанческие «подвиги» контрибуциями, лишением большинства привилегий.

Крестьяне пострадали больше всех: договора с феодалами аннулировались; к повинностям добавлялись контрибуции; массовое разорение вело либо в крепостное состояние, либо к переходу в беспросветное городское плебейство в качестве подмастерьев или наемных рабочих, либо в бродяжничество.

Особенности абсолютной монархии в Пруссии

До XVIII в. Пруссия была маркграфством Бранденбургским. **Абсолютизм** проявился здесь очень ярко: бюрократизм, мелочная регламентация государственного управления и жизни подданных, не имевших никаких гарантий против произвола власти (аресты, конфискации, преследования иноверцев, перлюстрация писем, цензура, уничтожение «опасных» книг, регламентация одежды и пищи). В конечном счете тенденции к максимальной централизации и милитаризации власти привели к созданию **полицейского государства** в его классическом варианте.

Центральными органами власти Пруссии являлись:

- *король* (член императорской коллегии курфюрстов);
- *Тайный совет* (департаменты иностранных и внутренних дел, юстиции, директории финансов, военных дел и доменов).

Высшими исполнительными инстанциями были *директории* — финансов, доменов и военных дел. Со временем значительная часть полномочий Тайного совета перешла к Генеральному военному комиссариату. Все директории слились в единый механизм, возглавляемый королем. Всем государственным и придворным чинам присваивались воинские звания, была введена военная субординация и требования военной дисциплины.

Местное управление (*ландраты*) было основано на *дворянском самоуправлении*. Королевские чиновники на местах присылались из других провинций и наделялись широким кругом административно-полицейских полномочий.

Городское самоуправление было *ликвидировано* путем замены городских советов назначавшимися королем коллегиями магистров.

Абсолютизм в Австрии

Австрия не была так централизована, как Пруссия. Здесь проживали различные, причем этнически далекие друг от друга, народности, тесно сосуществующие на одной территории и даже в двух королевствах (Венгрия, Чехия): немцы, венгры, чехи и др. Элементы феодальной раздробленности сохранялись очень долго и именно на ее преодоление были направлены усилия австрийских монархов в XVIII в., прежде всего *Марии Терезии* (1717—1780) и ее сына *Иосифа II* (1741—1790). Если в Пруссии централизация государственной власти осуществлялась путем «милитаризованного абсолютизма», то в Австрии она приняла форму **просвещенного абсолютизма**.

Центральные органы власти состояли из *короля* (императора), *Тайного* и *Военного советов*. При Тайном (государственном) совете

имелся исполнительный орган — директорат с тремя финансовыми ведомствами.

Местное управление находилось в руках *наместников*, которые руководили провинциями, состоящими из округов во главе с окружными начальниками с фискально-полицейскими функциями. Наместники избирались на местах и утверждались королем. Словесно-представительными органами были *сеймы*, в которых участвовало духовенство, «господа» (с титулами), рыцари (без титулов) и горожане.

Города управлялись подконтрольными правительству бургомистрами и городскими управами, крестьянские общины — старостами и понятыми.

В целом и в Австрии также установилось полицейское государство.

18.4. Развитие источников права феодальной Германии

В период X—XIII вв. в Германии отсутствовала какая-либо стройная правовая система. Широкое распространение имели варварские правды, создаваемые и действующие в границах отдельных королевств и княжеств. Более того, каждый город создавал свое законодательство, наделяющее сословия своим правовым статусом. Также широко применялись обычаи, решения о записях которых принимались на крестьянских сходках и общинных собраниях, а также прецедентное право, создаваемое приговорами судов шеффенов.

Частные попытки кодификации начались с XIII в. Ярким примером может служить *Саксонское зеркало* (ок. 1230 г.). Созданное для Восточной Саксонии, оно распространилось на севере Германии и послужило правовой основой для Магдебурга, Голландии, Лифляндии и Польши. Сборник структурно складывался из норм, регламентирующих вопросы земского и ленного права. В нем определены основы королевской власти в рамках феодальной иерархии, регламентируются вопросы земельной собственности, описывались критерии сословий и их положение, перечислялись требования к шеффенам и др.

На юге Германии действовало *Швабское зеркало* (ок. 1275 г.), источниками которому послужили варварские правды, капитулярии германских королей, нормы римского и канонического права.

В XIII в. в Германии возникло так называемое *городское право* (*Магдебургское право* и *Любечекское право*), сформировавшиеся из привилегий, дарованных Магдебургу архиепископом в 1188 г., важнейших положений Саксонского зеркала и постановлений магде-

бурского суда шеффенов. Оно распространилось в городах Восточной Германии, Венгрии, Польши, Чехии, Прибалтики и Украины.

Городское право не знало деления на свободных и несвободных, благородных и неблагородных. Оно прежде всего защищало привилегии горожан как особого сословия, было направлено на регулирование гражданско-правовых, уголовно-правовых и процессуальных отношений, на охрану имущественных и цеховых традиций. Во время германской колонизации восточноевропейских земель Магдебургское право обеспечивало привилегированное положение немецким колонистам. В процессе рецепции основ римского права оно все прочнее входило в общественные связи, создавая фундамент пандектной структуры правовых источников. С 1495 г. Магдебургское право признано основным источником права в имперском суде.

Попытки создания общегерманских законников начались только со второй половины XVI в. («Каролина», 1532 г). Дальнейшие кодификационные работы относятся к XVIII в. — *Баварское уголовное уложение* 1751 г., *австрийское уложение «Терезиана»* 1762 г., *Прусское земское уложение* 1794 г. и т.д.

18.5. Преступление, наказание и судебный процесс в феодальном праве Германии

«Каролина» 1532 г. как основной источник права

Произвол рыцарей, вызывавший уменьшение крестьянских наделов, ужесточение крепостничества, увеличение налогов и барщины привели к крестьянскому восстанию 1525 г. После его подавления император *Карл V* (до 1519 г. — король Испании) поручил создать единый общегерманский свод законов, который получил название «*Каролина*». Главной целью этого акта была попытка объединения чрезвычайно раздробленной империи единым законом. Он не ограничивал местных обычаев, но отменял «неразумные и дурные», например распространенную среди прибрежных феодалов практику захвата кораблей со всем грузом, экипажем и пассажирами после его крушения («береговое право»), присвоения опрокидывающегося чужого воза («что с воза упало, то пропало»), захвата заложников для выкупа и др.

Однако в основном «Каролина» являлась уголовно-правовым и уголовно-процессуальным судебником. В данном отношении он был настолько суров по содержанию, что своей жестокостью выделялся среди других уголовных уложений средневековой Европы.

Структурно «Каролина» включает в себя расположенные без четкого разделения 219 статей уголовного и уголовно-процессуального права:

общие основы судопроизводства, состав суда, основания для взятия под стражу и т.д., классификацию доказательств и улик; порядок судебного заседания, попытку классификации наказаний, процедуру вынесения наказания. «Каролина» закрепляла обстоятельства:

- отягчающие наказание (большой ущерб, публичность, дерзость, злонамеренность, повторность деяния, дурная слава деятеля, совершение преступления против господина);
- смягчающие наказание (неловкость, отсутствие злого умысла, легкомыслие, непредумышленность);
- освобождающие от ответственности (малолетство — до 14 лет; немощь преступника; безумие преступника; необходимая оборона);
- исключаящие наказание (необходимая оборона, совершение преступления при выполнении служебных обязанностей, хотя бы и с превышением пределов необходимой обороны).

Покушение наказывалось так же, как и оконченное преступление, а доносители освобождались от наказания, даже за ложные доносы.

Основными типами преступлений были:

- религиозные (колдовство, богохульство);
- государственные (измена, бунт);
- против порядка управления (бродяжничество);
- против личности и нравственности (убийство, отравление, убийство матерями своих детей, самоубийство, нанесение увечий, членовредительство, изнасилование);
- против собственности и порядка торговли (кража, ловля рыбы в чужом пруду и др.);
- против порядка отправления правосудия (лжесвидетельство) и др.

Судебник отличает чрезвычайная множественность наказаний и их жестокость, которая, кроме неопределенности санкций, выражалась также и в том, что в тексте то и дело встречались такие выражения: «отрезание ушей», «отсечение носа», «выкалывание глаз», «отрубание пальцев» и т.д. Самыми распространенными наказаниями были сожжение, четвертование, колесование, утопление, погребение заживо, волочение к месту казни, терзание калеными клещами и др. Имелись позорящие (выставление у «позорного столба» в металлическом ошейнике) и имущественные (денежные штрафы) наказания.

Суд и процесс по «Каролине»

Закон не смог устранить имеющегося партикуляризма судов, характерного для средневековой Германии, хотя в значительной мере был направлен именно на это.

Процесс начал делиться на предварительное следствие и суд, выносивший приговоры обвинительные, оправдательные либо оставивший под подозрением.

Элементов состязательности в процессе практически не просматривалось, при том что право на возбуждение дела в большинстве случаев оставалось за потерпевшим (истцом). Однако на первом месте все же стояли *принципы тайности, письменности, объективности вменения*.

Процесс делился на стадию предварительного расследования, предусматривающую выяснение обстоятельств дела как в общем, так и в специальном порядке, и стадию собственно судебного разбирательства (хотя эти этапы мало чем отличались друг от друга).

Доминирующую роль играли *формальные доказательства* (один свидетель — полудоказательство, показания мужчины доминировали над показаниями женщины, взрослого над детскими, священнослужителя над показаниями мирянина). Большое значение имели *косвенные доказательства*: дурная слава, внешние признаки, улики. Причем подозреваемому нельзя было говорить, в чем его уличают, чтобы он не имел возможности обдумать защиту. Почти по каждому делу назначалась пытка (отменена в 1776 г.).

В качестве доказательств применялись присяга (на кресте, освященном хлебе), жребий, судебный поединок и иные испытания, относимые к так называемым ордамиям — специальным испытаниям («судам божьим»), назначаемым в случаях явного недостатка иных доказательств вины или невиновности сторон процесса (испытание водой по делам о колдовстве, котелком — из кипятка доставали кольцо). Закон предусматривал возможность откупиться от испытаний.

Объективность вменения, ставившая на первое место не вину, а мысли, замыслы, улики, подтверждающие вред от деяния, приводила к тому, что в целях устрашения судебное разбирательство сопровождалось символическими действиями. Например, при вынесении смертного приговора судья ломал свой жезл, а ожидающему приговора лицу в зале заранее надевали железный ошейник и колодки.

Как отмечалось, достичь единения всех германских государств изданием «Каролины» не удалось. В отдельных государствах по-прежнему продолжали создаваться свои акты, многие из которых были намного гуманнее «Каролины» и отвечали духу «просвещенного абсолютизма», например *Баварское уголовное уложение* 1751 г.

Прусское земское уложение 1794 г.

На протяжении нескольких веков единственным общегерманским законом была «Каролина» и несколько общеимперских граж-

данских актов. Такое положение было изменено только в конце XVIII в. В сфере гражданского права крупнейшим кодифицированным актом стало *Прусское земское уложение* 1794 г. («Всеобщее земское право прусских государств»).

Его источниками послужили нормы рецептированного римского права, положения старинных законов отдельных германских государств (Саксонское зеркало, Магдебургское право), а также принципы формирующейся школы естественного права.

В Прусском земском уложении буржуазные новации (о важнейшем и неприкосновенном праве собственности) причудливо переплетались с нормами, закрепляющими самодержавие с его полицейским режимом, дворянскими привилегиями и крепостническими отношениями. Структурно Прусское земское уложение состояло из положений вещного и обязательственного права, семейного и опекунского права, прав сословий и юридических лиц, регламентации деятельности органов государственной власти, полиции и юстиции, а также норм административного и уголовного права.

В последующем нормы Прусского гражданского уложения в значительной части послужили основой для создаваемых источников права буржуазного периода в истории не только Германии (*Германское гражданское уложение* 1896 г.), но и иных стран.

Глава 19

Средневековое государство и право стран Центральной и Юго-Восточной Европы

19.1. Феодалное государство и право Болгарии

Образование и падение Болгарских царств

Заселение Балканского полуострова славянскими племенами началось в VI в. Вскоре на территории византийской провинции Мизии был создан Союз семи племен. В 677 г. в Мизию вторглась орда болгарского хана *Аспаруха*, который основал *Первое Болгарское царство* (681—927), населенное осевшими здесь бывшими кочевниками-болгарами.

При князе *Сименоне* (893—927) Болгария завоевала не только территорию современного государства, но и почти всю Сербию и Македонию. Сименон, провозгласивший себя в 918 г. императором (*василевсом*), вел частые и успешные войны с Византией. Болгарская церковь была объявлена независимой (собственный епископат и патриарх). Однако уже к середине X в. империя Сименона распалась, а после неудачной попытки захвата Хорватского королевства отпала вся Македония.

Междоусобицами воспользовалась Византия, она захватила Болгарию и владела ею с 1018 по 1187 г. В этот период налаживаются связи между Болгарией и Русью. Болгарские и русские воины во главе с князем Святославом (сыном киевской княгини Ольги) завоевывают свободу для страны.

С 1187 г. начинается история *Второго Болгарского царства* (1187—1396). К середине XIV в., пользуясь междоусобными столкновениями, турки после трехмесячной осады овладевают городом Тырново — столицей Болгарии, а затем и всей страной (в 1393 г.).

Самостоятельное развитие Болгарии прекращается почти на пять столетий (до XIX в.). Это время характеризуется неприкрытым насилием завоевателей и жестокой эксплуатацией населения, лишённого всех гражданских прав. Каждый болгарин с 14 лет платил налоги (харач) за скот, виноградник, за дверь в доме и за многие другие, а за просрочку его ждало обращение в рабство. Через каждые пять лет из населения отбирался каждый десятый мальчик (налог крови), который воспитывался янычаром. Турецким чиновникам за службу предоставлялись поместья. И так продолжалось до Сан-Стефанского мира 1878 г.

Общественный и государственный строй

Общественный строй болгарских царств складывался из следующих социальных слоев населения:

- господствующих сословий, т.е. *бояр* (бояр) и их вассалов, владевших землей на основании *баштины* (наследственное держание, как на Руси вотчина) или *пронии* (условное держание, российское поместье), — жупанов, боилов, тарханов, багагуров, богаинов; с IX в. крупнейшим землевладельцем стала церковь;
- крестьян, которые делились на свободных (*кмети* — богатое крестьянство, примыкающее к феодалам; *баштинники* — лично свободные, привлекались также к военной службе) и зависимых (*парики* — держали землю, но не распоряжались, были прикреплены к ней, выплачивали налог государству и барщину хозяину земли, несли повинности; *отроки* — потомки рабов с землей, часто из пленных, слились с париками);
- горожан, которые появились только к XIII в.; достаточно крупными были такие города, как Средец (София), Пловдив, Плиска, Тырново и др.

Первое Болгарское царство характеризуется как *режим военной демократии*: хан (василевс), совет знати, народные собрания (соборы). Административное деление: области (управляли дуки и севасты), села, *жупы* (общины), воеводства (несколько жуп) во главе с князем.

Второе Болгарское царство — это уже *феодалная монархия*: монарх (царь и самодержец); боярский Совет — *синклит* (великие бояре и патриарх); войско; народные собрания в XIII — XIV вв. уже не играли роли; чиновники: великий *логофет* (первый министр), *протовестириарий* (финансы, казна), воевода. Местное управление возглавлялось *дукой* (область) и *кефалией* (города), назначаемыми царем.

Особенности права феодальной Болгарии

Право феодального периода известно по *Закону судному людям* (IX в.) — сборнику норм уголовного, процессуального и гражданского права.

В этом Законе регулированию *имущественных правоотношений* посвящено немного статей — речь шла в основном о поклаже, закладе, опеке, поручительстве.

Нормы *брачно-семейного права* вводили запрет многоженства (вторую жену выгнать с детьми). Если муж заставлял жену с любовником, то должен был убить обоих. Кровосмешение Закон наказывал.

вал разлучением (а Византийская эклога — смертной казнью или членовредительством).

Значительное число норм посвящено *преступлениям и наказаниям*. Закон наказывал разбой и кражу, поджог двора, убийство чужого скота, убийство раба (если во время истязания — наказание, если через день-два, то считалось побоями, на что господин имел право). Рецидивист ослеплялся и ему урезался нос. За вступление в половую связь с девицей — женитьба, но на «пустом месте» (изнасилование) — конфискация имущества и мучительное наказание. В качестве наказания известен талион («рука за руку, глава за главу»); за убийство следовала «вражда» (кровная месть родственников). Если убийца оставался неизвестен, то платило село, где найден труп («емство»). Убийство по неосторожности наказывалось бичеванием и заточением, а с семьи убийцы в казну брался «фун» (денежный штраф).

Судопроизводство по делам против царя и церкви было *розыскным*, а по иным делам — *состязательным*.

19.2. Феодалное государство и право Польши

Одним из наиболее многочисленных племен западных славян являлись поляки, проживающие в бассейнах рек Одера и Вислы. В X в. перед угрозой германцев произошло образование раннефеодальной монархии во главе с князем *Мешко I* из династии Пястов (?—992 гг.). Он объединил Великую Польшу, Малую Польшу, Лужицкую землю, Куявию, Мазовию и др., в 966 г. ввел христианство по матинскому образцу: в X—XI вв. появилось название государства — Полония (Польша).

Раннефеодальная монархия (X—XII вв.)

Различные социальные сословия стали четко выделяться еще в ранний период: богатые («*можные*») роды и крестьяне-общинники — смерды («*кмети*»).

При *Болеславе Храбром* (992—1025) сословное расслоение усилилось: появились светские и духовные (с 966 г.) бонифации — можновладцы-нобили, рыцари (будущая шляхта) и духовенство. Крестьяне были зависимыми: закуп (неуплата долгов), ратан (получение инвентаря), бывшие рабы и т.д.

Государственный строй соответствовал своему периоду. Монархия возглавлялась *королем* (с 1025 г.), власть которого ограничивалась *Советом* (светские и духовные можновладцы). Королевская администрация состояла из воеводы (войско, суд), канцлера, ко-

морника (интендант), скарбника (монета, снабжение), стекольника, чашника и др. Суд осуществлял совещательные функции при короле. Роль *армии* выполняли княжеская дружина, ополчение, дружины вассалов короля и дружины городов.

Местное управление семью округами сосредоточилось в руках *наместников*, причем они обладали широчайшими полномочиями — командование войском и ополчением, суд и общественная безопасность, сбор налогов.

Период феодальной раздробленности (сер. XII — перв. пол. XIV вв.)

Концентрация земель в руках крупных светских и духовных феодалов, раздача иммунных грамот привели к формированию крупных, подчас политически самостоятельных натуральных хозяйств. После 1138 г. Полония распалась на ряд самостоятельных княжеств, управляемых сыновьями князя *Болеслава III Кривоустного* (1085—1138), из династии Пястов. Однако крупные феодалы добились полной политической независимости и превратились в самостоятельных, полноправных правителей.

В период раздробленности происходило формирование следующих сословий: панов (магнаты), шляхты (мелкие землевладельцы), горожан, духовенства и зависимых крестьян.

Господствующий слой составляли: светские феодалы (*можновлады*); многочисленное рыцарство (*шляхетство*), куда входили дружинники и местные чиновники; *духовенство* (монастырское, епископы и архиепископы), представителями которого были выходцы из немцев, состоящие в связи с немецкой колонизацией (ордена тамплиеров, госпитальеров).

Положение крестьян резко ухудшилось, так как по иммунным грамотам феодалы имели право суда, пыток и казни зависимых крестьян и слуг. Свободное (общинное) крестьянство закрепощалось, беглые превращались в рабов.

Горожане в XII—XIII вв. формировались в основном из немецких колонистов. Города имели свое право, суд и немалые льготы от держателей земли.

Вся страна была совокупностью нескольких *удельных княжеств*, враждующих друг с другом. Каждый князь был полновластным монархом в своем уделе (военная власть, суд, финансы и т.д.). При князе были совет (вассалы) и аппарат (воевода, коморник, канцлер, скарбник и т.д.). Впоследствии должности аппарата управления стали наследственными.

Княжества делились на округа, округа — на *каштелянии* (город с пригородами). Городом руководил *каштелян* (предводитель войска, судья и главный полицейский, собирал налоги и следил за выполнением повинностей, от имени князя контролировал городские власти и старост сельских *гмин* (общин колонистов)).

Сословно-представительная монархия (XIV—XV вв.)

К началу XIV в. в Польше появились предпосылки для объединения страны: оживление экономики создавало условия для развития внутреннего рынка, а внешняя угроза — от Германии и Тевтонского ордена (Гданьск) — сплотила сословия.

В 1386 г. Польша и Великое княжество Литовское были объединены личной унией. В 1569 г. на Люблинском сейме образовалось единое Польско-Литовское государство — *Речь Посполитая*.

Большое значение для польской государственности имели реформы *Казимира III Великого* (1333—1370): создание новых должностей — подскарбия (финансы), маршалека (безопасность двора), введение старост на местах для управления королевским имуществом, сбора налогов, суда и командования местным ополчением; привлечение на службу шляхты и духовенства; кодификация местных обычаев.

Если Казимир III в достаточной степени «притеснял» панов и шляхту, то последующие короли значительно расширили их привилегии: они были освобождены от всех государственных налогов и повинностей, кроме воинской (в 1374 г.); дворянские земли превратились в наследственные, а дворяне получили право вывоза и ввоза товаров без пошлины (в 1422 г.); произошло окончательное закрепощение крестьян и установление бессрочного розыска (в 1496 г.).

С XV в. шляхта для распределения тягот королевских налогов стала собираться на «сеймики», их представители приглашались королем на сеймы. С XVI в. сложился общегосударственный вальный сейм, состоящий из двух палат: *сената* (королевского совета из 16 магнатов, ограничивающего действия короля: назначения на должности и право сопротивления королю, королевские налоги и т.д.) и *посольской избы*. Каждый из депутатов мог отклонить любой законопроект.

Местное управление в воеводствах (Польша) и поветах (Литва) осуществлялось воеводами и каштелянами (военная власть), старостами и земскими судами.

Польша как слабое в экономическом, нестабильное в политическом и раздробленное в национально-территориальном отношении государство, включавшее Литву, Белоруссию, Украину, усилиями магнатов оказалась в пучине хаоса и в XVIII в. была поглощена Австрией, Пруссией и Россией.

Источники права феодальной Польши

В X в. основными источниками права были обычаи, с XIII в. широко используются статуты (положения короны и суда), *Польская Правда* (сборник обычного польского права). Немецкое и городское население применяло каноническое право, Саксонское зеркало и Магдебургское городское право. После Литовской унии на русских, белорусских и украинских землях действовали Русская Правда, Литовский статут и т.д.

19.3. Феодальное государство и право Чехии

Образование раннефеодального Чешского государства

Чешско-моравские племена проживали в середине Европы в бассейнах Лабы (Эльбы), Влтавы и Моравы.

В 895 г. из Великоморавского государства (Моравия, часть Силезии, Словакия) выделились чешские княжества со столицами в Праге и Либице. В 906 г. на их основе возникло Чешское государство. К концу X в. все чешские земли были объединены пражскими князьями.

В сословной системе главенствовала шляхта — паны и владыки (первоначально главы больших семей), а также духовенство.

Основная масса крестьян — *дедичи* — была свободной и владела землей по обычаю. Со временем из дедичей выделились *седляки* (условное прикрепление к земле) и *отроки* (выходцы из рабов).

Главой Чешского государства был *князь*, при нем была *рада* (совет из важнейших дворцовых чинов), состоявшая из *палатина* (княжеские палаты), *каморника* (верховный казначей), *владаря* (княжеские владения), *ловчего* (леса) и др. С X в. народные собрания сменяются *сеймами* (съезды знати решающие вопросы войны и мира, назначения на высшие должности и т.д.)

При *Болеславе I* (935—967) племенное деление заменилось территориальным: были образованы *жупы* (края) во главе с княжескими наместниками — *жупанами* (суд, налоги и подати, местное ополчение).

Чехия в период феодальной раздробленности (XI—XIII вв.)

В середине XI в. Чехия распалась на уделы, но окончательного распада не было, поэтому уже к XIII в. государственное единство было восстановлено.

Особенностью чешского государства являлась принадлежность его к «Священной Римской империи германской нации» и то, что чешские князья утверждались германским императором. В 1158 г. королем стал чешский князь *Владислав II*.

Перемены в сословной структуре общества были незначительными. Господствующее сословие так и состояло из светских феодалов — *панов* (бывшая родоплеменная знать, занимавшая высшие должности, имевшая гербы и знамена, вассалов) и *владык* (землевладельцы из дружинников, рыцарей и разбогатевших общинников), а также из *духовенства*, которое имело своих вассалов.

Дедичи (общинники) постепенно закрепощались передачей королевских земель феодалам за службу, поселением на пустующих феодальных землях за натуральные повинности (гости). К середине XI в. основная масса крестьянства была закрепощена. К XII в. оформилось сословие горожан.

К XIII в. широкие размеры приняла *немецкая колонизация* (рыцари, духовенство, купцы, ремесленники, крестьяне) пустующих западных и северо-западных земель. Повинностей поселенцы несли меньше, но землю получали в наследование. В городах также ведущую роль играли немецкие поселенцы, имевшие большие привилегии.

Важнейшие вопросы решались на сейме (собрание панов и владык).

Местное управление в краях, краинах, волостях и жупах возглавлялось княжеским наместником — *каштеляном*, ему помогали крайские съезды. В королевских городах всеми делами управлял городской совет во главе с бургомистром.

При *Пржемысле I Оттокаре* (?—1230) создается единое государство. Но после смерти *Вацлава III* в 1306 г. борьба за престол еще больше ожесточилась и королем был избран немецкий князь Ян Люксембургский, при котором власть панов еще более усиливается.

Судебная система, сформированная по реформам короля *Пржемысла II Оттокара* (1230—1278), включала:

- земский (Пражский) суд;
- поправцев на местах, которые именем короля разбирали уголовные дела;
- крайские суды — суды по гражданским делам;
- дворские суды, находившиеся в вотчинах.

Сословно-представительная монархия (XIV—XVI вв.)

В XIV в. в Чехии происходит экономический подъем (рост спроса на сельхозпродукцию, развитие городов). Средние землевладельцы разоряются. Немецкое духовенство и феодалы противопоставляли себя чешскому населению. Крестьяне закабалались и национально угнетались. Это привело в XV в. к появлению мощного антифеодального и национального движения религиозного характера — *гуситского движения* (требования реформы церкви, секуляризации), переросшего в крестьянскую войну.

Одним из первых вождей реформации был священник и профессор Пражского университета *Ян Гус* (1369—1415). Он выступал против громадного церковного землевладения, обогащения церкви за счет торговли индульгенциями, против распушенности высшего духовенства. Настаивал на чешском языке богослужения. В июле 1415 г. Гус был сожжен по приговору инквизиции. Его смерть вызвала волну возмущения — «гуситские войны».

В 1419 г., прервав связи с Германией, Чехия становится независимым государством. Радикально настроенные крестьяне и городской плебс требовали создания свободных церковных общин, установления «государства без короля». С 1420 по 1431 г. гуситы отразили пять крестовых походов. С ними вступили в переговоры император и Римский папа, которым удалось внести раскол в ряды гуситов.

От войны выиграло лишь панское сословие, прибавшее к рукам богатства церкви и короны. К концу XV в. крестьяне окончательно закрепостились (1487 г. — запрет на переход, запрет на замужество вне панских владений, 1512 г. — бунт против господина наказывался смертью).

В социальной сфере произошли существенные изменения. Четко выделялось панское сословие, рыцари и мещанство. Духовенство потеряло свой привилегированный статус, а крестьяне оказались полностью закрепощены и подсудны только суду хозяина.

В XIV в. Чехия выходит на первое место среди государств империи (в 1347 г. чешский *король Карл I* избран императором, а еще ранее по Золотой булле 1356 г. чешский король стал первым курфюрстом).

Роль сейма с XIV в. возрастает (в нем участвовали паны, владыки и горожане), он избирает короля, создает сборники законов (земские доски), вводит налоги. С 1436 г. король делил власть с *Земской радой* (паны). На местах управляли крайские гетманы.

В XVI в. Чехия попала в подчинение Австрии, и перед турецкой угрозой сейм избирает королем австрийского эрцгерцога Фердинанда Габсбурга. Сразу началось ограничение сейма, возрождение католицизма, ликвидация самостоятельности королевства, немецкий язык приравняется к чешскому. Король стал всевластен, а сама Чехия была включена в состав Австрии. Абсолютная монархия сохраняется в ней до 1848 г.

Источники права феодальной Чехии

Основным источником права были обычаи и статуты (декреты) королей (*статут Конрада Оттона* 1229 г.), решения земских судов («*Ряд земского права*» и «*Изложение чешского земского права пана Андрея*» из Дубы XIV в.), каноническое и городское право.

Раздел III

ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА НОВОГО ВРЕМЕНИ (XVII — начало XX в.)



*Journée du 21 Janvier 1793
la mort de Louis Capet sur la Place de la Révolution
Presentée à la Convention Nationale
le 22 Germinal par H. Lefebvre*

Казнь французского короля Людовика XVI

Глава 20

Основные особенности государства и права Нового времени

20.1. Предпосылки буржуазных изменений в европейском обществе

Буржуазный тип государства и права оформился в недрах абсолютистского государства, и его появление явилось результатом становления новых общественных отношений, настойчивую заинтересованность в которых проявляло формирующееся сословие буржуазии. Именно оно, крайне недовольное мелочной опекой государства и стеснением частной инициативы, подняв лозунг «Свобода, равенство, справедливость!», выступило инициатором революционных потрясений XVII—XIX вв. в Англии, Франции, Германии и других странах.

Эпоха Просвещения сопровождалась переосмыслением культурных, правовых, политических, религиозных и иных ценностей. Это было подготовлено научным и техническим прорывом XV—XVII вв. во многих научных сферах: изобретение книгопечатания (Гуттенберг); крах концепции о Земле как центре мироздания (Коперник, Кеплер, Галилей); открытие закона изменения объема газов с изменением давления (Бойль); открытие кровообращения (Гарвей); опыты с электричеством (Ньютон, Гильберт); создание первого трактата об анатомии человеческого тела (Везалий) и т.д. В 1642—1649 гг. начинаются регулярные встречи английских ученых (конференции), на которых они выступают с сообщениями о своих открытиях.

XVIII век стал переломным в развитии европейской цивилизации. К этому времени в основном прекратились долгие и опустошительные войны, государства обрели четкие территориальные границы, упорядочилась внутренняя жизнь крепнувших государств, сформировались рынки. Великие географические открытия и внедрение технических новшеств привели к общей стабилизации ситуации, а также к значительному экономическому подъему. Открытие английским изобретателем Т. Ньюкоменом в начале XVIII в. действия пара не только привело к началу промышленной революции с ее массовым производством, специализацией труда, улучшением транспортных путей, но и к возникновению ряда социально-экономических проблем: низкой зарплате рабочих, отсутствию эле-

ментарных основ техники безопасности, нехватке жилья, широкому использованию женского и детского труда.

В это время начинается переворот в политическом и правовом сознании людей, а также в экономике, ориентирующейся на капиталистическое предпринимательство. Феодалное сословное неравенство в рамках буржуазного государства заменяется социальным. Юридически свободный рабочий лишен средств производства и вынужден продавать себя капиталу. Право закрепляет свободу предпринимательства, охраняет частную собственность.

Непосредственные изменения в политике, государственной и правовой сферах начались со времени английской, а затем и французской буржуазных революций XVII—XVIII вв. Исторически первой страной, испытывавшей влияние демократических перемен уже во второй половине XVI в., была Голландия. В 1566 г. против испанской оккупации выступило кальвинистское население страны. Однако, несмотря на большое экономическое и политическое значение этого государства для континентальной Европы, буржуазные новации были поверхностными и недолговечными, и не оказали особого влияния на развитие европейской государственности.

Это было время *упования на силу писаного закона* («с помощью хорошего и доброго закона можно сделать все»), когда революционные лозунги тесно переплетались с требованиями права и закона, с содержанием правовых принципов (законность, равенство, справедливость и др.), с требованиями ограничения королевской власти и конституции (Билль о правах 1689 г., Habeas Corpus act 1679 г., Статьи конфедерации 1781 г., Конституция Франции 1791 г.).

Завершалось формирование *правовых систем*. Причем в Англии революция практически не затронула основных устоев жизни общества, правящей системы, а вот во Франции уничтожила до самого основания всю прежнюю средневековую систему права (прекратили действовать каноническое и цеховое право, было кардинально пересмотрено гражданское и уголовное законодательство).

С этого рубежа мировой истории идет процесс утверждения современного государства, которое принципиально отличается от государственности предшествующих эпох. Новое государство строится на началах *свободного предпринимательства, демократии, законности*. В это время было положено начало представительному правлению — *парламентаризму*. В наиболее развитых и передовых государствах человек и гражданин получил невиданные ранее в истории политические права и гражданские свободы.

20.2. Основные изменения в праве Нового времени

Если в XVII в. преступники рассматривались как «люди изурннанные, голодные, живущие одним моментом, разгневанные; преступники временные», то уже в XVIII в. их стали видеть «изворотливыми, хитрыми, расчетливыми продувными бестиями, маргиналами». Изменилась и общая направленность преступности: от прямого убийства и просто агрессивного поведения к корыстным преступлениям, преступлениям против собственности, от посягательств на телесную целостность — к кражам и мошенничеству.

Смягчение характера преступности в конечном счете привело к смягчению карательных мер, направленных на борьбу с нею. Публичные пытки и казни вплоть до конца XVIII в. имели широкое распространение и представлялись в глазах власти лучшим средством нравственного воспитания подданных, предупреждающим возможные нарушения закона. Максимальная продолжительность процесса наказания преступника также должна была играть свою воспитательную роль в общем процессе предупреждения правонарушений. И если страшным и мучительным казням подвергались лица, совершившие государственные и политические преступления, то от таких же тяжких испытаний не были освобождены и более мелкие правонарушители. Однако с течением времени даже церковь стала выступать за известную гуманизацию наказания.

В период буржуазных революций римское право становится основой для самой первой и известной кодификации норм частного права — Гражданского кодекса Франции 1804 г. (*Кодекса Наполеона*). Этот законодательный акт, принципы которого были революционными ветрами разнесены по всему миру, создавался по классической схеме, заложенной еще Институциями Гая. В других странах пошли по иному пути и прежнюю трехзвенную форму дополнили еще двумя. Так образовалась пандектная система нормативно-правового источника гражданского права — система расположения норм в нормативно-правовом акте, заимствованная из Дигест (или Пандектов) Юстиниана 533 г. (Германское гражданское уложение 1900 г.). Пандектная система воспринята и действующим Гражданским кодексом РФ.

Глава 21

Государство и право Англии в Новое время

21.1. Социально-экономические и политические предпосылки буржуазной революции в Англии

Социально-экономические изменения

К началу XVII в. в Англии, население которой составляло около 6 млн человек, бурными темпами стали развиваться капиталистические отношения (добыча железной руды, кораблестроение, выработка сукна, а не шерсти, морская торговля, крупные государственные и частные компании («Старые авантюристы», Ост-Индская, Гвинейская, Истляндская, Ливантийская, Московская и др.). Однако все это сдерживалось мелочной опекой государства над развитием производства (цеховой строй, налоги, пошлины, займы), волюнтаризмом королевской власти (произвольные налоги и смена судей, ущемление свободы торговли, деятельность внесудебной юстиции, авантюризм фаворитов короля, приведший к экономическому кризису, насаждением англиканской церкви). Кроме того, нарастали острые противоречия между крупными феодалами и буржуазией, продолжалось извечное недовольство крестьян политикой «огораживания», увеличением земельной ренты и т.д.

Вместе с тем именно практически ничем не ограниченные действия английских земельных магнатов по отобранию крестьянских наделов в процессе «огораживания» привели к тому, что изгнанные со своих мест земледельцы формально оказывались не принадлежащими никому, а значит, фактически свободными. Это привело к тому, что уже к началу XVII в. все население Англии стало свободным, и на каждого стали распространяться юридические гарантии личной безопасности, закрепляемые Великой Хартией вольностей: «Ни один человек не будет задержан или заключен в тюрьму, или лишен имущества, или объявлен вне закона, или изгнан ... иначе как по законному (судебному) приговору и по закону страны» (ст. 39).

К началу революции определились, а в ходе ее оформились два противостоящих друг другу политико-религиозных лагеря:

- *кавалеры*, которое составили представители «старого дворянства» — аристократия и англиканское духовенство, поддерживающие абсолютизм и отстаивавшие существующие феодальные порядки и всеисилие англиканской церкви;

- *пуритане*, в число которых входили «новое дворянство» (джентри) и буржуазия, выступавшие за создание новой церкви, независимой от королевской власти, за буржуазные преобразования общества.

В ходе революции в пуританском течении выделяются:

- *пресвитериане* (1640—1648) — представители крупной буржуазии и нового дворянства, стремившиеся к установлению конституционной монархии, очищению церкви от католиков и утверждению во главе церковно-административных округов пресвитеров (шотландская церковь);
- *индепенденты* (1649—1660) — среднее и мелкое дворянство, городская буржуазия («божьи избранники», а их враги — «враги бога»); добивались максимального ограничения монархии, признания неотъемлемых прав и свобод поданных, свободы совести (протестанты) и слова, за децентрализованную церковь (*О. Кромвель*);
- *левеллеры* (уравнители) — представители низших слоев населения, лидерами которых были *Джон Лильборн* и *Уильям Петти*; они выступали за всеобщее формальное равенство, республику, всеобщее мужское избирательное право, ликвидацию огораживания, реформы громоздкого «общего права»; наиболее радикально настроенная часть левеллеров именовалась *диггерами* (беднейшее крестьянство, пролетарии, люмпены во главе с Джерардом Уинстэнли), требовавшими полного уничтожения частной собственности.

Конфликт короля и парламента

Конфликт короля и парламента начался в 1614 г., когда, не укладываясь в бюджет и не имея возможности введения новых налогов, возмущаясь такой «несправедливостью», *Карл I Стюарт* (1600—1649) распустил «гнилой парламент» и арестовал его членов.

Здесь следует сказать, что в соответствии с обычаями страны король за короткое время мог только один раз обратиться к палате общин по поводу налоговых субсидий. Однако еще со времен *Эдуарда IV* (1461—1483) монархи в критических ситуациях стали прибегать к практике так называемых «добровольных даров» — *беневоленсов*, сделанных их самыми богатыми поданными. Судебное решение 1598 г., легитимировавшее беневоленсы, определявшее, что «добровольный дар (монарху), взимаемый без принуждения, законен», превратило их в один из источников пополнения казны. Вместе с тем эта практика английских королей нередко наталкивалась на

непонимание поданных, подталкивая их искать судебную защиту своих традиционных прав. Итак, в 1614 г. Карл I остался без новых налогов и без беневоленсов. На последующем судебном процессе, где позиции короля защищал Генеральный атторней Френсис Бэкон, прозвучали слова о том, что во Франции, на которую корона ссылается, как на пример, гражданские войны часто вспыхивали из-за «внепарламентского обложения, в то время как Англия избегала этого, во всяком случае, до недавнего прошлого», и что сила Франции заключена в высшем дворянстве, а сила Англии — в ее подданных и «любовью их не следует пренебрегать».

В 1628 г. король вновь стал требовать от парламента новых налогов («корабельные деньги»). В ответ на это ему представили перечень претензий к его администрации. Это была *Петиция о праве* 1628 г., которая, отразив идеи конституционной монархии, четко выразила стремление буржуазии и нового дворянства ограничить власть короля. Перечислив злоупотребления королевской администрации, парламент просил короля:

- не вводить новых налогов без согласия парламента;
- запретить аресты за отказ от выплаты незаконных налогов;
- объявить о неприкосновенности частной собственности;
- отменить постой солдат в домах граждан;
- упразднить особые полномочия чрезвычайных государственных органов, существующие «противно законам и вольностям страны».

После подписания Петиции о праве Карл I, не получив разрешения на новые налоги, распустил парламент. До 1640 г. длился период беспарламентского правления.

К 1640 г. в результате развязанной монархом в своих владениях войны и безуспешных попыток военным путем навязать Шотландии англиканскую церковь королевство вновь оказалось на пороге финансового банкротства. Король созвал парламент, затем распустил и опять созвал (*Короткий парламент*). С этого момента началась английская буржуазная революция, вошедшая в историю как «Великий мятеж» 1640—1660 гг.

21.2. Этапы английской буржуазной революции 1640—1660 гг.

Последовательное развитие революционных событий позволяет говорить о трех крупных периодах: роялистском, индипендентском и военной диктатуры.

Конституционный период (1640—1649)

Это время правления *Долгого парламента*, проходившее в условиях политического и экономического кризиса.

Главенствующие первоначально в парламенте пресвитериане, добились от короля принятия ряда принципиальных законов. Например, уже в 1641 г. были изданы:

- *«Трехгодичный акт»*, в котором было установлено следующее: перерывы между сессиями парламента не более трех лет; запрет на прерывание сессии; упразднение чрезвычайных судов по делам аристократии — Звездной палаты и Высокой комиссии; лишение права короля на произвольные штрафы; право парламента на импичмент высших сановников короля.
- *«Великая Ремонстрация»*, узаконившая требования отмены всех незаконных налогов, запрет введения новых без согласия парламента; протесты против ограничения частной собственности на землю и огораживания общинных земель; требования защиты имущества от посягательств короны и ограничения тирании, пресечения религиозных преследований, назначения сановников, «пользующихся доверием парламента».

Конституционный период ознаменовался: созданием независимых правительств и армий короля («кавалерами»), поддерживаемого пресвитерианами и Долгого парламента («круглоголовые»), в котором стали сильны позиции индпендентов (Оксфорд и Лондон); ликвидацией епископата и введением пресвитерианской модели в 1643 г. Это время двух гражданских войн (1642—1649) и поражения королевских войск при Нэйзби в 1645 г. бегство короля в Шотландию и выдача его Долгому парламенту в 1647 г.

В этот период под давлением наиболее радикального крыла революционеров — левеллеров было создано несколько программных документов революции, получивших название *«народных соглашений»* (1647). В них закреплялись принципы равенства, народного суверенитета и естественного права, требования создания основ республиканского строя, всеобщего мужского избирательного права без имущественного ценза, возврата огороженных общинных земель, реформы громоздкой системы «общего права» и др.

Индепендентская республика (1649—1653)

Она существовала в условиях острой борьбы в парламенте пресвитериан с индепендентами и левеллерами и привела к установлению военной диктатуры.

В конце 1648 г. из парламента были изгнаны пресвитериане («Прайдова чистка»), в январе 1649 г. палата общин (палата лордов была упразднена), состоявшая из полсотни оставшихся депутатов («охвостье»), была провозглашена носительницей верховной власти с объявлением народного суверенитета («народ, ходящий под Богом, является источником всякой законной власти»). Силами этих же депутатов, под давлением Кромвеля, был устроен суд над королем («тираном, убийцей и врагом добрых людей»), в результате которого он был немедленно казнен, а королевский титул — упразднен как «опасный для свободы, общественной безопасности и публичного интереса народа».

Затем силы пуритан были брошены на жестокое подавление восстаний в Ирландии и Шотландии. Опустевшие ирландские земли массово заселялись английскими колонистами. Конституционное закрепление республиканской формы правления произошло только в мае 1649 г., когда *О. Кромвелю* удалось сломить сопротивление Долгого парламента и разогнать его (на дверях закрытого парламента кто-то написал объявление: «Сдается внаем»).

Высшая законодательная власть вручалась парламенту — палате общин, все посягательства на права которой по закону от 17 июля 1649 г. стали рассматриваться как государственное преступление, а высшая исполнительная — назначаемому парламентом Государственному совету. Однако фактическая власть оказалась у Военного совета, возглавляемого генералом Кромвелем.

После установления республики проявились противоречия между индепендентами и левеллерами. Кроме того, пользуясь всеобщей смутой, попытку освобождения предприняла Ирландия, против которой выступила парламентская армия (1649—1652).

Военная диктатура (1653—1660)

Протекторат *О. Кромвеля* связан с правлением военной верхушки. В 1653 г. генерал Кромвель, используя всеобщее недовольство Долгим парламентом, разгоняет его. Военный совет берет власть в свои руки.

«*Орудие управления*» 1653 г. считается первой и единственной конституцией в истории Великобритании. Этим актом вся высшая законодательная власть передавалась *О. Кромвелю* — «пожизненному лорду-протектору Англии, Шотландии, Ирландии» и народу, представленному палатой общин. При этом устанавливался высокий избирательный ценз (200 фунтов стерлингов), католики и роялисты лишались права голоса. Высшую исполнительную власть олицетворял лорд-протектор и Госсовет (13—21 человек).

Таким образом «Орудие управления» фактически закрепляло личную диктатуру О. Кромвеля, который наделялся исключительными правами назначения чиновников всех высших чиновников республики, командования армией, заключения договоров, созыва чрезвычайных сессий парламента и отлагательного вето на законопроекты парламента. Власть лорда-протектора была огромной, он сам поселился в королевском дворце Уайтхолл и даже документы подписывал именем Оливера II.

Однако еще при военной диктатуре начинает проявляться влияние монархистов, усилиями которых в 1653 г. была восстановлена палата лордов. Самому О. Кромвелю не раз предлагали корону, но он, опасаясь утраты и без того шаткой общественной поддержки, а также потери авторитета в армейской среде, на это так и не пошел.

21.3. Становление правовых основ конституционной монархии в Англии

Рестаурация монархии

После смерти О. Кромвеля в 1658 г. группа его бывших офицеров, опасаясь новых волнений народных масс, пригласила на престол скрывавшегося все революционные годы за границей сына казненного короля. Главой восстановленной монархии стал Карл II.

Для закрепления своих интересов буржуазия и джентри добиваются от короля подписания «*Бредской декларации*» 1660 г., где он должен был обещать не преследовать деятелей индипендентской республики и протектората, амнистировать противников своего отца, обеспечить свободу совести для всех поданных (не притеснять протестантов и не покровительствовать католикам), а содержание армии и все споры о конфискованных революционерами землях роялистов отдать на разрешение парламента и др.

Король согласился, но, поддерживаемый своими сторонниками в палате лордов, сразу стал нарушать эти условия. Прежде всего были казнены члены трибунала, вынесшего смертный приговор Карлу I, а труп О. Кромвеля и тела других вождей революции были выкопаны из могил и повешены вверх ногами, затем их головы были надеты на пики и выставлены на площади у Вестминстерского дворца. «Железнобокие» были распущены, революционеры подверглись преследованиям и гонениям, на протестантов (пресвитериан, квакеров и методистов) начались гонения, англиканская церковь восстанавливалась, а ее земли и земли короля и роялистов отбирались у новых владельцев и возвращались старым, организации

пуритан (индепендентов и пресвитериан) ликвидировались (Акт «О присяге» 1673 г. предусматривал чистку государственного аппарата от бывших революционеров).

В парламенте, главной арене политической борьбы, складывались две группировки — политические партии:

- *тори* (с 1832 г. стали называться консерваторами), своего рода «трон и алтарь» — аристократия, джентри (сторонники Стюартов), англиканское духовенство;
- *виги* (либералы, с 1832 г. называются лейбористами) — купцы, промышленная буржуазия и «революционное» джентри).

«Habeas Corpus Act» 1679 г.

Получив большинство в парламенте, оппозиция (виги) постаралась гарантировать себе неприкосновенность и безопасность в складывающихся условиях. Принимается «Habeas Corpus act», который не только узаконил процедуру ареста и в целом обеспечил законность пребывания под стражей, но и создал предпосылки презумпции невиновности.

Важнейшими положениями «*Хабеас корпус акт*» 1679 г. (Акт «О лучшем обеспечении свободы подданного и о предупреждении заточения за морями»), действие которого приостанавливалось только два раза, были следующие требования:

- арестованному должен быть предъявлен письменный приказ об аресте, выданный судом или его следовало освободить, если не так и передать в ближайший суд;
- арестованный вправе адресовать ходатайство об освобождении лорд-канцлеру, лорду-хранителю печати, любому из судей Высокого суда, а тот, кому поступило ходатайство, обязывался выдать предписание о немедленной доставке арестованного в суд; ходатайство могло быть подано другим лицом;
- в случае невыполнения начальник тюрьмы или надзиратель наказывался штрафом в 100 и 2000 фунтов стерлингов, от решением от должности;
- судья, отказывающийся при рассмотрении приказа об аресте выдать предписание о доставке арестованного в суд, наказывался штрафом в 500 фунтов стерлингов; все штрафы поступали в пользу арестованного;
- арестованный освобождался от ареста, если его дело оставалось нерассмотренным свыше шести месяцев;
- было запрещено содержать людей без суда и следствия в тюрьмах заморских владений Англии;

- был запрещен перевод арестованных из одной тюрьмы в другую;
- лицо, освобожденное по «Хабеас корпус акт», нельзя было вновь заключать в тюрьму по этому же обвинению;
- подчеркивалось, что «Хабеас корпус акт» не действует по делам о государственной измене и по тяжким уголовным преступлениям.

Билль о правах 1689 г.

Новый король *Яков II* (1633—1701), правивший в 1685—1688 гг., в стремлении восстановить некоторые «идеальные» основы абсолютной монархии и католичества вызвал крайнее недовольство всех слоев общества. Парламентский компромисс тори и вигов привел к его свержению и замене более практично настроенным монархом *Вильгельмом III Оранским* (1650—1702), зятем Якова. Это событие вошло в историю под названием «Славная революция» 1688 г.

С момента «Славной революции» противоречия между буржуазией и аристократией значительно смягчаются и перестают быть принципиальными.

Конституционная монархия была оформлена рядом законов, в число которых, наряду с потерявшей ныне силу Великой Хартией вольностей 1215 г. вошли «Habeas Corpus Act» 1679 г., Билль о правах 1689 г., Акт об устройении 1701 г. и др.

Билль о правах 1689 г. был принят при коронации Вильгельма III Оранского. Этот документ послужил юридической основой английской конституционной монархии — поставил корону в зависимое от парламента положение:

- всякий закон и налог — только через парламент;
- никто, кроме парламента, не освобождает от действия закона, отменить который или приостановить действие которого может лишь парламент;
- свобода прений и петиций в парламенте, регулярный созыв его палат;
- армия в мирное время — под контроль парламента.

Акт об устройении 1701 г.

Крупная буржуазия ставила своей целью дальнейшее ограничение власти короля над правительством, но открыто этого сделать было нельзя, так как король считался символом государства и опорой власти. Тогда английские юристы разработали довольно мягкую конструкцию, позволяющую в определенной степени затруднять вмешательство монарха в работу кабинета министров.

Первыми были меры, обеспечивающие безответственность главы государства и правительства перед парламентом, т.е. *принцип контрассигнатуры*:

- ответственным не король, а министры (король не может поступить плохо, он не ошибается и всегда прав);
- во всех упущениях виноваты министры, их можно судить, критиковать;
- все распоряжения правительства подписывает король (от его имени они будут действовать), министры — члены Тайного совета и министр-исполнитель, который и будет отвечать;
- король имеет право накладывать вето (запрет) на решения правительства (он это сделал лишь один раз — в 1707 г.);
- королю рекомендовано воздерживаться от присутствия на заседаниях кабинета министров;
- король не может миловать министров, подвергнутых импичменту парламентом.

Затем у короля были, по сути, отняты прерогативы судебной власти, так как Актом об устройении был закреплён принцип несменяемости судей («пока ведут себя хорошо») и их снятие стало возможным только по решению обеих палат парламента. В судах отменялись пытки, окончательное их запрещение произошло в 1722 г.

Далее следует отметить запрет на занятие должностей, связанных с оказанием доверия, лицам, родившимся за пределами Англии, Шотландии и Ирландии, а также обязанность претендента на престол присоединиться к англиканской церкви. Была установлена *кастильская система* престолонаследования (наличие младшего брата исключает старшую сестру).

Таким образом, король фактически был отстранен от активного участия в правлении государством, но, будучи символом нации, он продолжал «царствовать». Такое расположение ветвей власти существует и сейчас.

21.4. Эволюция государственного строя Великобритании в XVIII—XIX вв.

Полномочия парламента

С течением времени английские короли неуклонно теряли свои полномочия, передавая их парламенту. Постепенно сложилась система, при которой «король царствует, но не управляет». В свою очередь, возвышение роли парламента приводило к изменениям в его структуре и порядке формирования.

Палата лордов формировалась по нескольким направлениям:

- по наследству (старшие сыновья), причем этот способ был упразднен только в 1948 г.;
- по назначению короля, который мог пожаловать титул лорда по своему усмотрению;
- по должности назначались два архиепископа и 26 епископов;
- путем избрания 16 аристократов Шотландии в палату лордов (1701 г.).

Палата общин формировалась в результате выборов. С 1710 г. в нее могли быть избраны лица, имевшие доход в 500 фунтов стерлингов в городах и 300 фунтов стерлингов в сельской местности, т.е. исключительно представители финансовой и земельной аристократии. Города до 1830 г. не имели права направлять своих избирателей в парламент. Со временем многие населенные пункты, пользующиеся правом направления депутатов в палату общин еще со Средневековья, а теперь почти исчезнувшие, сохранили свое право («гнилые местечки»). С 1718 г. срок полномочий палаты общин был увеличен с трех до семи лет.

Со второй половины XIX в. и до начала XX в. палата общин превратилась в главный элемент политической системы страны. Дальнейшее совершенствование системы государственной власти происходило во многом благодаря ряду избирательных реформ 1832, 1867, 1885 и 1911 гг.

Так, реформа 1832 г. была направлена на ликвидацию «гнилых местечек» путем лишения населенных пунктов с численностью населения менее 2 тыс. человек права парламентского представительства. Избирателями могли быть лица мужского пола, достигшие 21 года, проживающие в данной местности не менее шести месяцев и выплачивающие не менее 10 фунтов стерлингов подоходного налога.

Последующие две избирательные реформы существенно увеличили избирательский корпус: сначала за счет включения в него земельных собственников в графствах, имеющих годовой доход 12 фунтов стерлингов, собственников помещений и арендаторов, а также квартиросъемщиков в городах (с 380 тыс. до 1 млн человек в 1867 г.), а затем путем упразднения имущественного ценза для городских избирателей, расширения круга сельских избирателей из числа мелких арендаторов, лиц с университетским образованием и т.п. (до 5,5 млн человек в 1884 г.).

Реформы 1885 и 1911 гг. не только в корне преобразовали саму избирательную систему (50 тыс. избирателей на один избирательный округ), но и перераспределили полномочия между палатами

парламента (финансовые билли, принятые палатой общин, не нуждались в одобрении палаты лордов), в результате чего Великобритания из дуалистической монархии превратилась в парламентскую.

Правительство, армия и суд

Кабинет министров выделился из Тайного совета. С 1700 г. королем стал назначаться глава правительства (лидер партии большинства), который должен был по поручению монарха после выборов в палату общин сформировать правительство. Король не присутствовал на заседаниях кабинета. Постепенно кабинет министров превратился в ведущий исполнительный орган страны. С конца XVIII в. к сохранившейся система высших сановников добавляются новые (министр внутренних дел, военный министр, министр иностранных дел, торговли, народного образования и народного здоровья). С 1782 г. была введена солидарная ответственность кабинета министров перед парламентом.

Появление практики делегированного законодательства привело в возвышению роли правительства, критика действий которого стала затруднительной (парламентские «кнуты» и «гильотины» 1882 г.). Тем более что само правительство комплектовалось из партии парламентского большинства (оппозиция создавала свой, «теневой», кабинет), а премьер-министр был ее лидером. Таким образом, с началом XX в. правительство превращает парламент в послушный орган.

Со времени «Славной революции» королям в мирное время запрещалось иметь постоянную армию. С 1689 г. наемная армия могла формироваться с разрешения парламента. Самые большие контингенты находились в Ирландии и Индии. Ополчение в графствах возглавлялось мировыми судьями и лордами-лейтенантами. В отличие от армии флот был постоянным.

Городской совет (с 1835 г.), избираемый всеми налогоплательщиками, избирал мэра на один год. Все города с населением более 50 тыс. жителей в 1888 г. получили статус отдельных графств во главе с соответствующими советами, наделенными полномочиями мировых судов. В приходах были созданы приходские собрания (в 1894 г.).

К 1880 г. «суд справедливости» был ликвидирован. Вместо многочисленных центральных судов создан один *Верховный суд*, возглавляющий систему из Высокого и Апелляционного судов по гражданским делам. К низшим судам относились Центральный уголовный суд в Лондоне («Олд бейли»), суды графств, мировые суды.

В настоящее время судебная система страны мало отличается от прежней, но состоит из трех автономных систем: суды для Англии и Уэльса; отдельные суды для Шотландии и Северной Ирландии.

К высшим судам Англии и Уэльса относятся Верховный суд и палата лордов. Верховный суд в своем составе имеет Высокий суд (хозяйственные, гражданские и семейные споры), Суд Короны (с 1971 г. заменил разбросанные по стране суды присяжных для рассмотрения тяжких уголовных дел) и Апелляционный суд, рассматривающий жалобы на решения иных судов. Палата лордов в лице коллегии лордов-юристов во главе с лордом-канцлером является *высшей апелляционной инстанцией*. Она может пересмотреть решение любого суда (кроме Высокого суда юстициариев Шотландии).

Низшие суды состоят из магистратских (мировых) судов и судов графств, рассматривающих подавляющее число дел.

Глава 22

Образование и развитие буржуазного государства во Франции

22.1. Французская буржуазная революция 1789—1794 гг.

Предпосылки буржуазной революции

К середине XVIII в. Франция стала самым крупным из централизованных европейских государств (26 млн человек), абсолютизм достиг своего высшего развития. Это явилось следствием целенаправленной политики ряда французских королей и особенно кардинала Ришелье.

В экономике продолжал доминировать аграрный сектор. Развитие страны тормозилось феодально-абсолютистским устройством государства. Экономический кризис, ставший хроническим в середине XVIII в., правительство пыталось ликвидировать при помощи незначительных реформ и грандиозных финансовых авантюр, в результате которых страна оказалась наводнена бумажными деньгами, не обеспеченными реальными ценностями.

Особенно острым экономический кризис стал в 1770-е гг., когда в результате неурожая и общего упадка торговли и промышленности безработица и нищета крестьянства и городских низов приобрели общенациональный характер. К концу 1780-х гг. во Франции сложилась революционная ситуация — общее недовольство абсолютистским режимом усиливалось укреплением внутренней оппозиции в лице национальной буржуазии. Рост ее экономического могущества в условиях невозможности реализации политических интересов привел к выдвижению представителями третьего сословия ряда требований — ликвидация привилегий духовенства и дворянства, уничтожение феодальных порядков, отмена внутренних таможен и т.д. Буржуазные круги поддерживала часть дворянства.

1788 год был неурожайным — после жестокой засухи выпал небывалой силы град, весь урожай погиб. Подавляющая часть трудящихся голодала, рабочий день длился 14—18 часов. К этому добавилось и то, что заключенный с Англией Торговый договор больно ударил по торговым домам Франции и тяжело отразился на малоимущих, прежде всего на рабочих, полмиллиона из которых осталось без пропитания.

Оказавшись перед угрозой экономического краха, король *Людовик XVI* (1754—1793) в 1787 г. созвал собрание нотаблей, которое его не поддержало, но потребовало созыва Генеральных штатов. В 1789 г. впервые за 150 лет король собрал Генеральные штаты и объявил свое требование о введении 20 новых налогов.

Участники Генеральных штатов, в свою очередь, объявили о преобразовании своего форума в Учредительное собрание. В попытке его разгона правительство начало стягивать к Парижу войска. 14 июля 1789 г. народ, подстрекаемый буржуазией, пошел на штурм символа самодержавного деспотизма — государственной тюрьмы Бастилии. В те дни в ней содержалось только семь узников, но парижане считали, что там есть оружейные склады. Вышедшего навстречу толпе начальника караула убили вместе со всей стражей, а на обломках тюрьмы поставили табличку «Танцуют здесь».

В истории французской революции ярко выделяются три этапа:

- с 14 июля 1789 г. по 10 августа 1792 г. — период конституционной монархии;
- с 10 августа 1792 г. по 2 июня 1793 г. — Жирондистский период (Первая республика);
- с 2 июня 1793 г. по 27/28 июля 1794 г. — Якобинская диктатура.

Период конституционной монархии во Франции (июль 1789 г. — август 1792 г.)

В период конституционной монархии (Учредительное собрание) от имени революционного народа либеральное дворянство и крупная буржуазия (конституционалисты) проводили антифеодальные мероприятия. Но радикализм народа подтолкнул роялистов на сговор с королем.

Революция быстро охватила всю страну. В Париже и провинции началась так называемая «муниципальная революция» — замена старых институтов власти новыми муниципальными органами, во главе которых встали представители третьего сословия. Крестьяне же занялись помещиками и податными учреждениями. К августу 1789 г. были отменены личные повинности крестьян — барщина, пошлина с убоя скота, пользование мельницами только помещичьей, налоги на охрану замка, ярмарочный и дорожный сборы, пошлины за товары, провозимые по земле господина, солевой налог и многое другое.

Однако буржуазия была так напугана подъемом народных масс, что началось жестокое подавление крестьянских выступлений. Так, была введена смертная казнь для каждого пойманного с оружием

на улице, толпы было велено разгонять огнем, солдат в толпе — расстреливать.

Революционные события произошли достаточно спонтанно, поэтому с первых же дней встал вопрос о программном документе. *Декларация прав человека и гражданина* была создана на основе теории естественных прав личности, а за основу взята Декларация независимости США 1776 г. В настоящее время она является составной частью Конституции Пятой республики 1958 г.

Кроме краткой преамбулы, важнейшими из ее 17 статей были следующие:

- все люди равны и свободны от рождения, а их разделение обусловлено социальной необходимостью;
- целью государства является обеспечение естественных и неотъемлемых прав человека — свободы, собственности, безопасности и сопротивления угнетению;
- верховная власть принадлежит народу;
- свобода — это возможность делать все, что не причиняет вреда другому («Все, что не запрещено законом, то дозволено»), поэтому естественные права человека могут быть ограничены только законом, это касалось как полиции, так и армии;
- всякий может участвовать в создании законов; всем открыт доступ к государственным должностям сообразно своим способностям и добродетелям;
- запрещаются незаконные и произвольные обвинения, задержания или заключения; нет ни преступления, ни наказания, не указанных в законе; презумпция невиновности (все сомнения — в пользу обвиняемого, виновность устанавливается только судом, вину доказывает не ответчик, а обвинитель);
- провозглашается свобода совести и вероисповедания, слова и печати;
- будет соблюдаться справедливое распределение налогов, необходимых для содержания вооруженных сил и администрации, при подконтрольности их расходов;
- общество имеет право требовать отчета должностных лиц;
- необходим механизм обеспечения прав граждан и обязательность разделения властей;
- собственность есть неприкосновенное и священное право.

В 1791 г. была разработана *Конституция* французской конституционной монархии.

Законодательная власть вверялась однопалатному Законодательному собранию, избираемому «активными» гражданами (возраст должен быть не менее 25 лет), проживающими в данной местно-

сти не менее одного года, уплачивающими прямой налог в 1 серебряную марку, не находящимися в услужении. Таких из 4 млн активных граждан набралось несколько десятков тысяч человек. Принятые законы требовали подписания королем, но два новых состава Собрания преодолевали королевское вето.

Исполнительная власть возглавлялась королем, назначающим министров, которые по решению Собрания могли быть преданы суду за злоупотребления. Король командовал армией и ведал внешними сношениями. Был введен принцип контрассигнатуры.

Судебная власть находилась у выборных и несменяемых судей; был создан суд присяжных.

Армия вначале строилась по милиционной системе (все желающие), затем была создана Национальная гвардия.

Хотя какой-то компромисс был найден, нерешенных вопросов относительно тяжелого положения населения оставалось еще много. Прежде всего огромные массы рабочих и крестьян не получили от революции ничего (выступления рабочих и подмастерьев с требованиями повышения жалования разгонялись отрядами Национальной гвардии), увеличивалась безработица (для занятия рабочих открылись национальные мастерские — земляные работы и мошение улиц).

Среди радикальных революционеров оформилось два течения:

- *жирондисты* (представители торгово-промышленной буржуазии), желающие остановиться на достигнутом, остерегающиеся резких перемен;
- *якобинцы* (партия низов, мелкий пролетариат, крестьянство).

Законодательное собрание в связи с этим также разделилось на две группы.

В последующие несколько лет демократические и человеколюбивые идеи первых лет французской буржуазной революции, выраженные в Декларации прав человека и гражданина 1789 г. и ряде иных законодательных актов, оказались преданными забвению в ходе кровавых методов жирондистской, а затем и якобинской диктатуры. На смену провозглашенным в то время во многом утопическим гуманистическим идеям пришли репрессии и массовый террор, в значительной степени проводившийся посредством карательных полицейских акций, которым подвергались целые социальные сословия и «контрреволюционные» территории.

Жирондистский конвент во Франции (август 1792 г. — июнь 1793 г.)

В это время сложилась достаточно противоречивая ситуация, когда ведущими выступали жирондисты, но вследствие массы их

ошибок на деле политикой и революцией управляла оппозиция — якобинцы.

Попытка побега короля Людовика XVI за границу летом 1791 г., его задержание и принудительное возвращение к своим подданным вызвали политический кризис конституционной монархии. Вскоре к нему прибавилась интервенция австрийско-прусских войск, которую правительство решило использовать для отвлечения народных масс был провозглашен лозунг «Отечество в опасности!».

Однако правящий монархический режим спасти уже ничего не могло, и 10 августа 1792 г. он был свергнут народным восстанием, а опознанная при попытке к бегству за границу королевская семья была арестована.

Созданный *Национальный конвент* (просуществовавший с 1792 по 1795 г.) стал высшим исполнительным и законодательным органом государства. В числе его первых решений было упразднение королевской власти и провозглашение республики (формально, до империи 1804 г.). Исторически она считается во Франции *Первой республикой*.

В Конвенте сразу обозначились три основные политические группировки: жирондисты, якобинцы и «болото» (при доминировании первых). Главной целью жирондистов была стабилизация политического положения и укрепление буржуазных экономических порядков. Так, специальный Декрет о защите собственности от 18 марта 1793 г. установил смертную казнь в качестве наказания за предложение аграрного или любого иного закона, ниспровергающего «земельную, торговую или промышленную собственность».

В этот период были созданы органы, сыгравшие основную роль в якобинский период революции: Комитет общественной безопасности, Комитет общественного спасения и Чрезвычайный уголовный трибунал.

В январе 1793 г. состоялась казнь короля, были введены чрезвычайные суды для роялистов. Проводились популистские мероприятия для рабочих и крестьян (налог на богатых, установление максимальных цен на зерно). Кроме того, важными актами революционных реформ стали: введение обязательного начального образования; провозглашение нового летоисчисления (с момента образования республики — 22 сентября 1792 г.); отделение церкви от государства и попытка создания новой религии — культа Разума; отмена прежних форм обращения — каждый должен был называться «гражданином» и обращаться друг к другу только на «ты».

Однако, несмотря на все эти мероприятия, поддержка народом жирондистов стремительно убывала, особенно после предательства командования армии одним из их лидеров (Демурье). Вместо орга-

низации отпора иностранной интервенции жирондистский Конвент начал преследование якобинцев. Карательные акции приобрели грандиозный размах.

31 мая 1793 г. началось восстание Национальной гвардии и отрядов вооруженных горожан в Париже. Жирондистские депутаты были арестованы, а в октябре казнили более 20 самых крупных их идеологов.

Якобинская диктатура во Франции (июнь 1793 г. — июль 1794 г.)

В данный период завершалось проведение кардинальных антифеодалных мероприятий в условиях иностранной интервенции и внутренней контрреволюции и разгула репрессий.

Якобинцы наконец решили долгожданный аграрный вопрос — в июле 1793 г. было провозглашено окончательное уничтожение феодальных прав и привилегий, объявлено о передаче крестьянам общинных и эмигрантских земель (мелкими участками и в рассрочку), а также о превращении французских крестьян в свободных землевладельцев.

Сразу же после ареста вождей жирондистов 24 июня 1793 г. Конвент принял новую *Конституцию Франции*. Она открывалась обновленной Декларацией (право на сопротивление угнетению, право на восстание в случае нарушения правительством права народа) и объявляла всеобщее мужское избирательное право (мужчины с 21 года, с цензом оседлости шесть месяцев, но не слуги), а также свободное замещение должностей. Законодательная власть вручалась однопалатному Корпусу (декреты принимаются без мнения народа и действуют сразу, законы утверждаются народом в течение 40 дней). Исполнительная власть теперь принадлежала правительству — Совету.

Итак, Конституция 1793 г. отражала идеи революции, но действующей она так и не стала. На деле формально вся власть принадлежала постоянно работающему Конвенту, который организовал прежде всего оборону страны, но фактически — *Комитету общественного спасения*, ставшему центральным исполнительным органом революции (12 членов ежемесячно переизбираемые Конвентом и отвечавшие только перед ним). Критиковать действия Конвента запрещалось.

Преследованием контрреволюционеров, их арестом и судом занимался *Комитет общественной безопасности*. Его деятельностью обеспечивалась реализация многочисленных «кровавых» декретов. В их числе можно назвать:

- Декрет «*О подозрительных*» от 17 сентября 1793 г., который положил начало революционному террору в отношении приверженцев старых порядков — лиц, состоящих в родстве с дворянами-эмигрантами, служивших у них, а также тех, кто не мог доказать законность имеющихся средств существования; было арестовано и казнено около 200 тыс. человек (утром — арест, вечером — гильотина);
- Декрет «*О революционном трибунале*» от 10 июля 1793 г., направленный против тех, кто стремился унизить Конвент или комитеты, кто посягал на свободу республики, а также против прямых изменников и контрреволюционеров; трибуналом (председатель, общественный обвинитель, их заместители и 12 судей) эти лица сразу объявлялись «врагами народа» (закон Кутона от 10 июня 1794 г.) и приговаривались к безусловной смертной казни, причем на процессе предварительное следствие отменялось, допрос велся сразу на суде и без адвокатов, необходимость в свидетелях возникала лишь при отсутствии иных доказательств.

В процессе реализации положений этих декретов Комитет общественной безопасности объявлял «врагом народа» всякого, кто хоть каким-то образом, даже гипотетически, *мог быть* нелоялен революционным (якобинским) идеям. Крайне упрощенная и ускоренная процедура суда (без предварительного следствия, свидетелей и защиты) практически в каждом случае приводила задержанных на гильотину.

Методы якобинского правления во всех сферах государственного управления были исключительно жесткими. Например, в армии была введена всеобщая воинская бессрочная повинность, поэтому удалось сформировать 14 армий общей численностью около 1 млн человек (к осени 1793 г.). При этом в отличие от прежней сословной системы на должности (в том числе и высшие) назначался всякий, кто отвечал соответствующим требованиям. Так, командующими армиями стали бывший продавец-галантерейщик Журден (31 год), бывший конюх Гош (25 лет), Наполеон Бонапарт стал генералом в 24 года. В войсках была налажена политическая работа. Условия чрезвычайного времени, в том числе необходимость устранения австрийско-прусской интервенции, приводили к тому, что никакой стратегии не вырабатывалось — только тактика. Революционные генералы получали приказ выполнить задачу, в противном случае шли на гильотину.

Другими важнейшими вопросами, от которых зависела судьба революции, была борьба с голодом и инфляцией. Для этого в дей-

ствие вводились экстренные меры: осенью 1793 г. для борьбы с еще не выявленными роялистами, со спекулянтами (которых ждала безальтернативная смертная казнь) и для обеспечения Парижа продовольствием из санкюлотов создаются продотряды; производится полная реквизиция хлеба у крестьян; все золото и серебро частных лиц ставится на строжайший учет; вводятся твердые цены (максимум) и централизованное распределение продовольствия.

Максимальная жестокость и концентрация власти позволила якобинцам к лету 1794 г. выполнить все основные задачи (победа над иностранной интервенцией и ликвидация явной контрреволюции), но от них стали отходить рабочие и крестьяне, поскольку для рабочих был введен максимум зарплаты, а крестьяне, несмотря на снятие с них всех феодальных налогов (оброков, церковной десятины и др.), после продотрядов оставались совершенно без продовольствия. Затаившаяся буржуазия вновь активизировалась.

Кроме того, противоречия среди якобинцев, заглушаемые пылом революции, к лету 1794 г. чрезвычайно обострились. Возникли правые и левые, а также так называемые «бешеные» (водители плебейства). Правые якобинцы (*Дантон*, *Демулен* и др.) требовали отмены максимума заработной платы рабочих, введения свободной торговли, выступали против террора. Левые (*Эбер*) обвиняли правых в отходе от идей революции, в шпионаже. Все стороны грозили друг другу гильотиной. В сентябре 1793 г. сторонниками *Робеспьера* были разгромлены «бешеные», в марте-апреле 1794 г. — левые якобинцы и сторонники Дантона. Поднявших мятеж эбернистов казнили. Через неделю на гильотину были отправлены и правые. Так Конвент был очищен от якобинцев их же руками. 27 июля 1794 г. Робеспьер и все оставшиеся члены Комитета общественного спасения были арестованы и на следующий день казнены.

Революция закончилась устранением феодальных порядков, гибелью от 300 000 до 400 000 человек, бегством за границу еще более 200 000, а в конечном счете победой крупной торгово-промышленной буржуазии, которой революция расчистила дорогу в новые капиталистические отношения.

22.2. Директория. Консульство Наполеона. Первая империя во Франции

Правительство Директории во Франции (1795—1799)

Аресты и казнь последних якобинских вождей были совершены так называемыми «термидорианцами» — противниками якобинцев

из числа умеренных буржуазных лидеров, которые к лету 1794 г. составляли большинство в Конвенте. После свержения якобинской диктатуры они провозгласили «эру милосердия», но и она положила начало новому террору — теперь уже против якобинцев. Прежде всего были ликвидированы чрезвычайные революционные органы: Якобинский клуб, Комитет общественного спасения, революционные комитеты и трибуналы. Также упразднялись некоторые, причем явно не буржуазные, революционные нововведения (отменена система принудительной таксации цен и заработной платы).

Однако нерешенность многих проблем и начавшийся контрреволюционный террор привели к всплеску народных выступлений в 1795 г. В этих условиях основной задачей термидорианцев стал поиск форм новой власти.

В соответствии с принятой Конвентом в августе 1795 г. новой *Конституцией* создавалась новая система высших государственных органов.

Законодательная власть состояла из двухпалатного законодательного корпуса, включавшего:

- *Совет старейшин*, формируемый из 250 делегатов от департаментов (право утверждения законопроектов);
- *Совет пятисот*, избираемый департаментскими собраниями (право законодательной инициативы).

Исполнительная власть была представлена *Директорией* — ежегодно обновляемым на одного члена особым комитетом из пяти директоров, избираемых тайным голосованием депутатами законодательного корпуса. Каждый из директоров по три месяца в году председательствовал в Директории, возглавляя созданное ею правительство и подписывая принятые законодательным корпусом законы.

Непрочность позиции и отсутствие политического курса, внутренние заговоры, опасность роялистского путча, а также явная неспособность справиться с экономическими трудностями приводили к нестабильности действий Директории («политика качелей»), что вызывало постоянное раздражение народных масс и, что было еще более опасным, брожение в армии.

В этих условиях Директория, явно тяготясь своим положением, начала искать сильную личность, способную взять ситуацию под контроль. В конечном счете выбор остановился на молодом и амбициозном бригадном генерале — *Наполеоне Бонапарте* (1769—1821).

Бонапартистский переворот во Франции

Следует отметить, что переворот был тщательно спланирован самой Директорией. В целях недопущения каких-либо эксцессов

брата Наполеона Люсьена назначили командующим парижским гарнизоном, а самого Наполеона вызвали из Египта. Под дулами ружей 9 ноября 1799 г. законодательный корпус проголосовал за ликвидацию режима Директории и создание временной власти в лице трех консулов во главе с Наполеоном Бонапартом.

Принятая на плебисците *Конституция 1799 г.* установила режим личной власти Наполеона. Она не упоминала о политических правах и свободах, а Декларация, традиционно включаемая в революционные конституции, отсутствовала. Ее важнейшим содержанием были положения об организации государственной власти и избирательном праве.

Вся полнота исполнительной власти находилась в руках трех консулов, избираемых на 10 лет. Однако в Конституции прямо было записано, что первым консулом является «гражданин Бонапарт». Это обеспечило его *особый статус*: право законодательной инициативы и опубликования законов, право назначения и смещения членов Государственного совета, высших должностных лиц, послов, высших офицеров, а также назначения, но не смещения судей всех судов. Остальные консулы обладали только правом совещательного голоса.

Государственный совет первоначально состоял из шести секций (министерств): законодательной, военной, финансовой, внутренних дел, морской и торговой. Затем их число возросло вдвое.

В целях недопущения неожиданностей со стороны законодательной власти она была разделена на несколько самостоятельных учреждений (Госсовет, Трибунат, Законодательный корпус, Охранительный сенат). Принятие окончательного решения стало возможным лишь после последовательного прохождения законопроекта по всем этим инстанциям, причем тексты законов предлагались правительством, редактировались Госсоветом, обсуждались в Трибунате, а затем принимались (или отвергались) без прений Законодательным корпусом либо поступали в Сенат.

Избирательная система была достаточно сложной и многоступенчатой. Более того, в каждое звено законодательного корпуса она была особенной. Однако главным являлось то, что имущественный ценз был отменен, а право голоса получили все французы-мужчины, старше 21 года.

В сфере *местного управления* также произошли кардинальные изменения. В 1800 г. было покончено с выборностью департаментской и коммунальной администраций. Всех основных чиновников назначал лично первый консул (департаменты — префектов, в округах и общинах — супрефектов и мэров). Для рассмотрения адми-

нистративных споров на местах учреждался специальный Совет префектур. Тем самым было положено начало административной юстиции Франции.

Империя Наполеона (1804—1814)

Предпринимаемые Наполеоном для стабилизации внутригосударственной обстановки меры, даже несмотря на всю свою жесткость и явное стремление к единовластию, импонировали населению, запуганному анархическим разгулом революционных лет. Крестьянам и буржуазии особенно пришлось по душе гарантии собственности, полученной в ходе революции, и установление пенсий для раненых воинов, а также членов семей погибших на полях сражений.

На плебисците 1802 г. народ проголосовал за Наполеона, и Сенат назначил его *пожизненным первым консулом*. Полномочия его еще более увеличились (руководил Госсоветом и замещал его, назначал и смещал министров, назначал судей).

18 мая 1804 г. специальным Органическим сенатусконсультум Наполеон Бонапарт был провозглашен *императором французов* «во имя славы и благоденствия республики». Императорский титул устанавливался как наследственный и должен был передаваться по нисходящей линии «кровному и законному потомству Наполеона Бонапарта в порядке первородства». Через полгода он был коронован в присутствии Римского папы.

Так была уничтожена республика и восстановлена монархия. Однако это была уже не прежняя монархия со средневековыми институтами, а вполне демократическое для своего времени государство. Возрождение хотя бы части уничтоженного в огне революции оказалось невозможным. А то, что появлялось, наполнялось новым содержанием. Французская революция уничтожила феодальный уклад, и страна вступила на путь *буржуазного развития*.

При Наполеоне было восстановлено католичество, введением всеобщей воинской повинности достигнута милитаризация страны (численность армии превышала 3 млн человек), завершена централизация государственного аппарата, создана мощная полиция и т.д. В целом его реформы имели целью стабилизировать сформировавшееся буржуазное гражданское общество.

Был создан *Высокий совет*, в который пожизненно вошли шесть самых ближайших советников императора. При императоре были созданы также *Тайный совет*, функционировали 12 министерств, продолжали действовать Сенат, Государственный совет и Законодательный корпус, Трибунат.

Постоянные войны в период Консульства, правления Наполеона I и Первой империи имели целью установить французскую экономическую и политическую гегемонию в Европе. Французское завоевание несло покоренным народам прогрессивные буржуазные преобразования (отмена феодальных пережитков, введение передового законодательства и т.д.), но они не компенсировали экономического и национального гнета. Завоеванные в ходе войн страны включались в состав наполеоновской империи в качестве полусамостоятельных территорий (в составе Франции к 1810 г. было 130 департаментов). Результатом завоеваний стало создание огромной империи.

Но победы закончились бесславной кампанией 1812 г., когда 600-тысячная французская армия потерпела сокрушительное поражение в России. 6-я антифранцузская коалиция, про которую сам Наполеон говорил: «Державы не со мной воюют, а с революцией», в 1813—1814 гг. довершила разгром наполеоновской армии (Лейпцигское сражение 16—19 октября 1813 г.). 6 апреля 1814 г. Наполеон I отрекся от престола и был удален в ссылку на о. Эльба.

По Парижскому мирному договору (30 мая 1814 г.) Франция лишилась всех завоеваний, вернувшись к границам 1792 г. Наполеон, вернувший себе престол в период «Ста дней» в 1815 г., потерпел окончательное поражение в битве при Ватерлоо 6 июня 1815 г., после чего был навечно заточен на о. Св. Елены.

В 1814 г. была восстановлена легитимная монархия Бурбонов — на престол вззошел брат казненного короля *Людовик XVIII*, который правил до 1824 г.

22.3. Реставрация легитимной монархии во Франции в 1815—1848 гг.

Хартия 1814 г.

Восстановление монархии было оформлено *Хартией* 4 июня 1814 г., провозглашающей *конституционную монархию*.

Законодательный корпус, состоял из назначаемой королем палаты пэров и избираемой на пять лет палаты депутатов (право выходить на короля с просьбой предложения законопроекта). Для выборов был установлен высокий ценз (старше 40 лет, сумма ежегодно уплачиваемых налогов не менее 100 франков).

В компетенцию короля входило право законодательной инициативой, объявление войны, заключение мира и международных договоров, командование армией, назначение на все высшие государственные должности. По своим возможностям он конкурировал с парламентом.

Кроме восстановления монархии, были восстановлены и некоторые прежние феодальные порядки. Предпочтение отдавалось представителям эмигрантских кругов. Так, в палате депутатов было большинство эмигрантов, которые поспособствовали принятию в 1827 г. законов о компенсировании дворянам-эмигрантам стоимости конфискованных в период революции земель. И это происходило, несмотря на разразившийся промышленный кризис и депрессию 1829—1830 гг., что вызвало рост революционного движения. К тому же монархи правили по-старому, что выражалось в полном презрении к окружающим их сановникам (министры — не более чем знатные лакеи, «вот наше мнение», «вот наша воля»).

Карл X (1757—1836), из династии Бурбонов, ставший королем в 1824 г., проводил политику террора против республиканцев, был весьма расположен к аристократии и дворянству, пытался оттеснить буржуазию от власти. Однако попытка отмены конституционных ограничений короля привела к июньскому восстанию 1830 г.

Режим Июльской монархии 1830—1848 гг.

Луи Филипп Орлеанский — король с 1830 по 1848 г. — был ставленником буржуазии и в своих действиях ограничен Конституцией. Новая *Конституционная хартия* 1830 г. расширила права парламента за счет уменьшения власти короля и снизила имущественный и возрастной цензы, что существенно увеличило число избирателей. Было восстановлено местное и областное самоуправление, но государственный механизм в целом остался прежним. К власти в стране пришла финансовая аристократия, окончательно вытеснившая дворянскую аристократию и опустошавшая казну (министр финансов Силуэт).

В период Июльской монархии продолжилось развитие капитализма — промышленный переворот во Франции усилил позиции промышленной буржуазии, рост численности заводских рабочих привел к первым в Европе крупным рабочим восстаниям в Лионе (в 1831 и 1834 гг.). Французская монархия все более погружалась в кризис.

22.4. Вторая республика во Франции в 1848—1852 гг.

Обстоятельства, обусловившие создание республики

Постепенно развитие промышленного производства привело к появлению прослойки фабричных рабочих и осознанию ими своей объединенной силы. В высших кругах общества наряду с финансовой олигархией, безраздельно доминировавшей все предшествующей

щее время, появляется промышленная аристократия. Она была заинтересована в развитии своего производства, дешевых рынках рабочей силы и сырья, снижении пошлин и стоимости патентов, а также в выходе на международные ярмарки. В существующих условиях такие непримиримые стороны, как трудящиеся и промышленники, одинаково ущемлялись правительством.

Стечение в 1847 г. нескольких неблагоприятных обстоятельств — неурожая, мирового промышленного и торгового кризиса — вызвало в феврале 1848 г. восстание рабочих Парижа с требованиями создания социальной республики. В результате этих событий король Луи Филипп отрекся от престола. Июльская монархия 1830 г. пала.

Временное правительство, сформированное из представителей либерально-демократической оппозиции, 25 февраля 1848 г. провозгласило Францию республикой. Это была *Вторая республика*, просуществовавшая до 1852 г.

Ситуацией воспользовались круги промышленной и финансовой буржуазии, которые пошли на сговор между собой и объявили о создании Учредительного собрания для решения вопроса о будущем устройстве Франции. Для этой цели было введено всеобщее избирательное право для мужчин старше 21 года с цензом оседлости не менее шести месяцев.

В целях снятия социальной напряженности были предприняты некоторые либеральные шаги: в отставку отправлены одиозные министры, из Парижа выведены войска, на один час сокращен рабочий день (в Париже до 10 часов, в провинции до 11), а для безработных организованы национальные мастерские. Одновременно правительство проводило политику искусственного размежевания между городом и деревней. Например, было введено весеннее существенное повышение налогов на крестьян, целью которого было создание специальных отрядов — мобильной гвардии — для борьбы с городскими беспорядками, а крестьянам это объяснялось необходимостью содержания не желающих трудиться столичных рабочих.

Такая политика правящей верхушки привела к тому, что уже в июне 1848 г. реакция восторжествовала и тот минимум уступок, который был сделан для рабочих, был у них отобран (закрытие национальных мастерских). Баррикады, на которые вышли парижане, в том числе женщины и дети с лозунгом «Народ сам создает Конституцию!», были безжалостно расстреляны. Всего в уличных боях и последующих репрессиях погибло более 70 тыс. повстанцев.

Конституция 1848 г.

Конституция Франции, принятая Учредительным собранием в ноябре 1848 г., провозгласила восстановление республики, закрепила ее принципы («свобода, равенство и братство») и основы («семья, труд, собственность, общественный порядок»). В данный акт вообще впервые в истории было включено много положений социальной направленности.

Что касается государственного устройства, то в Конституции, исходя из продекларированного принципа разделения властей (но без надлежащего механизма «сдержек и противовесов»), закреплялось следующее соотношение государственных органов.

1. Законодательным органом стала однопалатное Национальное собрание (750 депутатов, избирающихся тайным голосованием посредством прямых и всеобщих выборов на три года 21-летними мужчинами, имеющими всю полноту гражданских и политических прав с цензом оседлости шесть месяцев, а с 1850 г. — три года). Оно принимало законы, решало вопросы войны и мира, утверждало торговые договоры.

Национальное собрание избирало сроком на шесть лет совещательный орган при президенте — *Государственный совет*, который предварительно рассматривал законопроекты правительства, осуществлял надзор за применением законов.

2. Исполнительная власть возглавлялась *президентом*, избираемым всеобщим голосованием на четыре года без права переизбрания на следующий срок. Он имел пространные полномочия:

- право законодательной инициативы;
- командования вооруженными силами;
- принятия решений по поводу внешней безопасности государства, но без права объявления войны;
- заключения международных договоров после подтверждения их парламентом;
- помилования;
- публикации законов от имени французского народа; назначения и смещения министров).

Вместе с тем президент не имел права издания актов без подписи соответствующего министра и был подотчетен Национальному собранию. Более того, при попытке какого-либо ограничения Национального собрания вся полнота исполнительной власти должна была перейти в руки парламента (но процедура такого перехода разработана не была).

10 декабря 1848 г. президентом был избран племянник императора Наполеона I — *принц Луи Наполеон Бонапарт*.

22.5. Государственный строй Второй империи во Франции в 1852—1870 гг.

За несколько лет представители промышленной и финансовой буржуазии в значительной степени нашли общий язык и консолидировались. Ближе к окончанию срока президентства (в 1851 г.) Луи Наполеон, которого не устраивал четырехлетний срок правления без возможности переизбрания, устроил военный переворот (ропуск парламента, арест депутатов и иных политических деятелей, расстрел баррикад), в результате которого Вторая республика была упразднена. Через несколько месяцев он провозгласил себя императором Франции и вошел в историю под именем *Наполеона III*. В стране установился режим *Второй империи*.

Подготовленная сразу же после переворота Конституция очень сильно напоминала Основной закон 1799 г. и отдавала всю полноту государственной власти в руки *президента*. Он избирался на 10-летний срок и, будучи главой правительства, мог:

- назначать и смещать всех ответственных только перед ним министров;
- пожизненно назначать всех членов *сената* (конституционный надзор) и напрямую контролировать выборы в нижнюю палату (местным властям вменялась в обязанность поддержка «официальных кандидатов»);
- исполнять функции высшего судьи и командующего вооруженными силами, руководить полицией и жандармерией.

Таким образом, по Конституции президенту предоставлялись фактически королевские полномочия.

К законодательным органам формально были отнесены назначаемый президентом и обсуждавший его законопроекты Государственный совет, а также Законодательный корпус, кандидаты в который выдвигались при непосредственном участии президента.

В первых же сражениях начавшейся летом 1870 г. франко-прусской войны стала очевидной неспособность правительства противостоять интервенции (Германии нужны были Эльзас и Лотарингия). Поражение и капитуляция по приказу императора 100-тысячной французской армии под Седаном переполнили чашу народного терпения и ворвавшаяся 4 сентября 1870 г. в Законодательное собрание толпа потребовала упразднить империю.

Так пала Вторая империя, в результате чего были восстановлены некоторые элементы республиканского правления.

Эти события способствовали всплеску патриотизма и массовой записи в ряды ополчения — батальонов Национальной гвардии с выборным офицерским составом, которые включались в состав армии. В столице силами самих горожан организовываются так называемые «комитеты бдительности», координируемые Центральным комитетом. «Правительство национальной обороны», которое получило власть на переходный период, пыталось организовать военные действия, однако уже осенью Париж оказался в плотной осаде противника. Между тем деградация государственной машины уже упраздненной империи продолжалась, как и предательство интересов страны высшими государственными чиновниками (в октябре 1870 г. одним из маршалов без боя была сдана крепость Мец со 180-тысячной армией). Презрение к Франции со стороны захватчиков дошло до того, что церемония провозглашения королем объединенной Германской империи Вильгельма I была проведена в Версале 18 января 1871 г.

22.6. Государственность Парижской коммуны (18 марта — 28 мая 1871 г.)

В феврале 1871 г. был заключен мирный договор, по результатам которого Франция отдавала Германии контрибуцию в 5 млрд франков, а также Эльзас и Лотарингию. В Париже начались волнения вооруженного народа, напуганное революционной ситуацией правительство пошло на сговор с Пруссией и отдало приказ о разоружении отрядов национальной гвардии (250 тыс. человек). Гвардейцами был организован отпор, в результате которого власть в городе перешла к *Центральному комитету Национальной гвардии* (18 марта 1871 г.), а 28 марта была передана избранному революционерами Муниципальному совету Парижа — *Коммуне*.

В результате этих событий сложилось противостояние: ЦК Национальной гвардии и поддерживающий их народ — в Париже, а Временное правительство и императорская армия при иностранной поддержке — в Версале. Так началась гражданская война.

В целях объявления своей программы коммунары 19 апреля 1871 г. издали «Декларацию Коммуны к французскому народу», в которой провозглашалось создание «коммунистической республики».

Высшими органами власти Коммуны стали:

- *Совет Коммуны* (делегаты всех городских округов) с полномочиями высших государственных властей;
- *десять комиссий*, избираемых из состава Совета: военная, продовольственная, финансовая, юстиции, общественных служб (почта, дорожная сеть), внешних сношений, просвещения, общественной безопасности, исполнительная (координатор).

Стремительное развитие событий, наступление правительственных войск и активизация контрреволюции заставили 1 мая реорганизовать исполнительную комиссию в *Комитет общественного спасения*, однако особых результатов в складывающихся условиях это не принесло.

Новациями в судебной системе было создание мировых судов, палаты гражданского суда и обвинительного жюри по делам версальцев (5 апреля 1871 г.).

Несмотря на чрезвычайные условия, Коммуна проводила широкие преобразования во всех сферах государственной и общественной жизни. Так, в числе первоочередных мероприятий можно назвать:

- отделение церкви от государства и школ от церкви;
- отмену рекрутского набора и вооружение народа с выдачей жалования (29 марта 1871 г.);
- уничтожение прежней судебной системы и попытка создания новой, основанной на принципах равенства, выборности и свободе защиты;
- установление подсудности солдат общим судам;
- упразднение жандармерии и полиции, попытка создания милиции;
- национализацию брошенных и бездействующих мастерских (16 апреля), запрет произвольных штрафов и удержаний из заработной платы рабочих (27 апреля), запрещение выселения задолжников по квартплате и др.).

Однако за всеми этими мероприятиями Центральный комитет терял время и возможности. Он ошибочно занял оборонительную позицию, не разоружил представителей армии и полиции, допустил к выборам буржуазию. В результате 40—50 тыс. гвардейцев противостояли правительственным войскам и 120-тысячной армии Пруссии. Поэтому в мае версальским войскам удалось ворваться в Париж.

27 мая 1871 г. состоялось последнее заседание Центрального комитета Парижской коммуны, на котором было принято решение о сборе всех уцелевших коммунаров для последнего боя. 28 мая правительственная армия захватила город. Свыше 50 тыс. коммунаров было убито, более 40 тыс. арестовано и брошено в тюрьму или отправлено на каторгу.

22.7. Государственные основы Третьей республики во Франции (1875—1940)

После подавления Парижской коммуны Национальное собрание на протяжении нескольких лет (с 1871 по 1875 г.) не могло решить основного вопроса об организации государственной власти: монархия или республика? В результате 29 января 1875 г. с большинством в один голос была провозглашена республика — *Третья*

республика в истории Франции (в 1884 г. было принято решение о запрещении пересмотра республиканской формы правления).

Законодательная власть передавалась двухпалатному *Национальному собранию*, палаты которого должны были созываться ежегодно во второй вторник января.

Сенат — верхняя палата парламента (300 человек) — избирался косвенными и многоступенчатыми выборами на девять лет с необходимостью обновления на 1/3 каждые три года, 75 членов избирались пожизненно. В его полномочия входили:

- одобрение законопроектов;
- обсуждение и утверждение государственного бюджета;
- предложение об отставке кабинета министров;
- согласие на роспуск президентом палаты депутатов;
- рассмотрение дел о государственных преступлениях.

Палата депутатов (600 человек) формировалась путем выборы каждые четыре года по мажоритарно-пропорциональной системе на основе равного, всеобщего и тайного голосования французами с 21 года с цензом оседлости не менее шести месяцев (кроме женщин, военнослужащих, жителей колоний).

Президент избирался Национальным собранием на семь лет с правом переизбрания на следующий срок. Он имел полномочия на командование армией, назначение и смещение высших чиновников, с согласия Сената на роспуск палаты депутатов, законодательную инициативу, обнародование законов, принятых палатами, и контроль над их исполнением, помилование; в соответствии с принципом контрасигнатуры не был ответственен за результаты исполнения решений правительства. Возможность его импичмента (Сенатом) предусматривалась только за государственную измену.

Правительство было ответственно перед парламентом, при объявлении вотума недоверия должно было уходить в отставку.

На рубеже XIX—XX вв. внутренняя и внешняя политика Франции были крайне нестабильными. Несбалансированность политических сил, накопление социальных проблем, требующие повышенного внимания обширные колониальные владения и многие другие причины приводили к тому, что правительства держались от нескольких дней до трех месяцев.

22.8. Законодательство Франции Нового времени

Кодификация французского права

Феодальное право в ходе Великой французской революции и других государственных потрясений подверглось коренной ломке.

Почти все прежние институты и средневековые нормы были отменены. Новая правовая система Франции создавалась в соответствии с принципами и лозунгами буржуазной революции 1789 г. Так, лозунг «Свобода, равенство, собственность, безопасность» стал фундаментом нового права.

Новая власть выступала прежде всего в интересах новых предпринимательских кругов и крестьян-собственников. В связи с этим «свобода» понималась как право заниматься предпринимательской деятельностью, выбирать любую профессию, вести коммерческие и финансовые операции, как свобода договора, использование наемного труда, как широкое право наследования и т.д.

За период с 1804 по 1810 г. была проведена широкая кодификация всего французского права: Гражданский кодекс — 1804 г., Торговый кодекс — 1807 г., Уголовно-процессуальный кодекс — 1808 г., Гражданский процессуальный кодекс — 1806 г., Уголовный кодекс — 1810 г. Наполеоновское законодательство носило прогрессивный характер и оказало огромное влияние на становление европейского континентального права, а также и за пределами Европы.

Гражданский кодекс 1804 г.

Кодекс состоял из вводного титула, рекламентировавшего опубликование, действие и применение законов, а также трех книг (всего 2281 статья). Построен он был по институционной системе, т.е. его содержание было разделено на три части (книги): первая посвящена лицам, вторая — вещному праву, третья — обязательственному праву.

В первой книге «О лицах» устанавливалось правовое положение физических лиц, регламентировались их право- и дееспособность (упоминание о юридических лицах не было) и брачно-семейные отношения.

Закреплялось *формальное равенство граждан в осуществлении гражданских прав* («Всякий француз пользуется гражданским правом»); полная гражданская правоспособность была возможна только для мужчин, полная дееспособность граждан наступала по достижении 21 года; утрата гражданских прав наступала для лиц, осужденных за преступление («гражданская смерть»).

В области *семейного права* Кодекс ставил супруга (отца) в господствующее положение («муж обязан оказывать покровительство жене, жена — послушание мужу»). Неравноправное положение жены проводилось со всей последовательностью. Так, если для требования развода со стороны мужа достаточно лишь было факта измены, то жена могла требовать развода только в том случае, «если он содержал сожительницу в общем доме» (отменено в 1884 г.). Суще-

ственно ограничивались имущественные права жены: муж мог полностью распоряжаться семейным имуществом, причем даже в случае раздельного владения; жена, пользуясь доходами от своего имущества, без согласия мужа не могла отчуждать его.

В отношении детей действовала сильная отцовская власть: за проступки ребенка до 16 лет отец мог отдать его для тюремного заключения сроком до одного месяца, согласие на брак требовалось для сыновей до 25 лет, для дочерей до 21 года, в случае разногласий между родителями мнение отца побеждало. Отыскание отцовства родившимся вне брака детям запрещалось. Законных детей отец обязан был содержать, а внебрачных детей в случае признания — обеспечивать (алименты) в соответствии с положением их матери. Однако ее «развратное поведение», в частности выразившееся хоть единожды в принятии от кого-либо другого подарка или денег, освобождало отца от алиментов.

В целом семейное право имело прогрессивное значение: введение гражданского брака, оформление права развода (отменено в 1816 г. и восстановлено в 1884 г.) и др.

Вторая книга «Об имуществах и различных видоизменениях собственности» посвящена регламентации вещных прав (собственности, usufruct, servituty).

Закреплялось три основных типа имущественных прав: право собственности, право пользования, право требовать выполнения земельных повинностей (servituty).

Центральное место отведено *собственности* как священному и неприкосновенному праву: «Собственность есть право пользоваться и распоряжаться вещами наиболее абсолютным образом, с тем, чтобы пользование не являлось таким, которое запрещается законами или регламентами». Собственность на движимые и недвижимые вещи дополнялась правом присоединения (плоды земли, приплод животных).

Все вещи делились на движимые и недвижимые (в том числе земля, воздух, недра): «Собственность включает в себя собственность на то, что находится сверху, и на то, что находится снизу». Однако интересы промышленников заставили уже в 1810 г. включить недра в собственность государства.

К государственной собственности относились: объекты общественного значения и общего пользования (дороги, улицы, реки, порты и т.д.), не имеющие хозяина; неосвоенное имущество; имущество лиц, умерших без наследника.

Право собственности могло быть законным образом уступлено лишь по причине общественной пользы и за справедливое и предварительное вознаграждение.

Подробно говорилось о правах на чужие вещи: узуфрукт, сервитут, узус. Определялись источники возникновения права сервитута: естественное расположение земельных участков, установленные законом обязательства и межсобственнические соглашения.

Третья книга «О различных способах, которыми приобретается собственность» посвящена наследственному и обязательственному праву.

В сфере *наследственного права* предусматривались традиционные виды наследования: по закону и по завещанию.

По закону первоочередными наследниками признавались дети наследодателя и их нисходящие (вне зависимости от пола и первоуродства), причем состоящие в первой степени родства наследовали поровну. В том случае, если у наследодателя не было нисходящих родственников, а также братьев и сестер, наследство делилось между восходящими по материнской линии, причем половину получал наиболее близкий к наследодателю восходящий родственник. Внебрачные дети имели право на наследство только тогда, когда были признаны в законном порядке.

Завещание различалось в зависимости от способа оформления: собственноручное, тайное (составленное при шести свидетелях передаваемое на хранение нотариусу в запечатанном виде) и публичное (составляемое в присутствии двух или четырех свидетелей и нотариусах).

Особенностью Кодекса являлось существенное ограничение свободы распоряжения имуществом по завещанию, так как закон устанавливал размеры имущества, которым завещатель был правомочен распоряжаться по своей воле в зависимости от количества детей завещателя: при наличии одного законного ребенка — $1/3$; при наличии двух — $1/3$; трех и более — $1/4$. (В Англии, например, существовала полная свобода завещания: дарение или завещание не должно было превышать половины имущества, если оставался один законный ребенок, $1/3$ — если двое и $1/4$ — если трое и более. Тем самым наследники независимо от возраста и пола получали одинаково.) Для обеспечения земель новых «наполеоновских» дворян восстанавливался майорат.

За замужними женщинами признавалось право делать распоряжение посредством завещания без согласия мужа и разрешения суда.

Наиболее разработано было *обязательственное право*, которое основывалось на принципах формального равенства сторон и свободного их соглашения посредством договора:

- договором считалось соглашение «дать что-либо, сделать что-либо или не делать что-либо»;

- устанавливались условия действительности договора — правоспособность сторон; наличие предмета, составляющего содержание обязанности; наличие законного основания для возникновения обязательства; согласие сторон (не насилие или обман);
- договор имел силу закона для участников сделки и обязывал не только к исполнению условий самого соглашения, но и к любым связанным с обязательством последствиям (убыточность договоров не опорочивает их);
- должник отвечал перед своими кредиторами только имуществом, его нельзя было поместить в долговую тюрьму.

Среди различных типов договоров наибольшее внимание было уделено купле-продаже, которая понималась как соглашение, в силу которого одна сторона брала на себя обязательство предоставить вещь, в то время как другая — ее оплатить. Сделка признавалась свершившейся в тот момент, когда достигалось соглашение о вещи и о цене вне зависимости от того, была ли в это время предоставлена первая или уплачена вторая.

Свобода предпринимательской деятельности не допустила закрепления вмешательства государства в *трудовые отношения*. А в связи с тем что отношения работодателя и рабочего рассматривались как равенство участников договора личного найма, в Кодексе отсутствовали нормы, регламентирующие отношения между хозяевами и работниками. Однако фактически хозяева были в привилегированном положении: «Хозяину верят в отношении его утверждений: о размере жалования, об оплате вознаграждения за истекший год и о платежах, произведенных в счет вознаграждения за текущий год» (отменено в 1868 г.).

Регулируя имущественный оборот, Кодекс ничего не говорил о коммерческой деятельности. Именно поэтому в 1807 г. был принят *Торговый кодекс*, состоящий из четырех частей:

- «о торговле вообще»;
- «о морской торговле»;
- «о несостоятельности и банкротствах»;
- «о торговой юрисдикции».

Этим обуславливается дуализм континентального частного права: гражданское и коммерческое (торговое).

Несмотря на отдельные достаточно консервативные положения, Гражданский кодекс Франции 1804 г. был выполнен на высочайшем уровне и полностью соответствовал условиям буржуазных преобразований (с 1807 г. он получил название «Кодекс Наполеона»). Поэтому он распространил свое действие не только во французских

владениях, но и в ряде завоеванных в результате наполеоновских походов стран. И даже гораздо позже он продолжал играть важнейшую роль в становлении принципов буржуазного права в других странах мира.

Уголовный кодекс Франции 1810 г.

Разработка буржуазного уголовного законодательства началась с созданием Уголовного кодекса 1791 г. Отражая идеи просветительско-гуманистических начал (Монтескьё, Вольтер, Беккариа и др.), он развил принципы Декларации 1789 г.: провозглашение законности, ограничение репрессии необходимостью, некоторое сокращение круга преступлений, отмена членовредительских наказаний, резкое ограничение применения смертной казни, отсутствие пожизненного заключения (но присутствовала система абсолютно определенных санкций).

Уголовный кодекс 1810 г. был создан во времена прихода к власти новой буржуазии, стремящейся укрепиться и, по словам одного из его создателей, был направлен на «расу преступников, не поддающихся исправлению».

Кодекс отличала простота и понятность, четкость формулировок и высокий юридико-технический уровень. Он состоял из четырех книг:

- о наказаниях уголовных и исправительных и об их последствиях;
- о лицах наказуемых, освобождаемых от ответственности или ответственных за преступления и проступки;
- о преступлениях и проступках и их наказаниях;
- полицейские нарушения и наказания.

Все преступления в зависимости от назначаемых за их совершение наказаний делились на три категории:

1) *преступления* — деяния, карающиеся «мучительными и позорящими наказаниями», в том числе смертной казнью (гильотинирование), более 30 составов; пожизненные каторжные работы; депортация (пожизненная ссылка в колонию); срочная каторга (на срок 5—20 лет) и бессрочная каторга (приковывание попарно, приковывание к тачке, ядру); клеймение и членовредительские наказания (отменены в 1832 г.); заключение в смиренный дом; выставление у позорного столба в ошейнике (отменено в 1832 г.); изгнание; гражданская деградация (лишение избирательных прав и права занимать ряд должностей или выполнять общественные функции, например, присяжного заседателя и др.);

2) *проступки* — деяния, карающиеся исправительными наказаниями (срочное тюремное заключение на срок от шести дней до пяти лет; временное лишение политических, гражданских или семейных прав; штраф);

3) *нарушения* — деяния, карающиеся полицейскими наказаниями (тюремное заключение; денежный штраф; конфискация арестованного имущества).

Система преступных деяний складывалась из деяний *против публичных интересов* (измена, шпионаж, посягательство на внешнюю безопасность французского государства, покушение на особу императора и членов его семьи, попытка ниспровержения или изменения формы правления, произнесение речей с призывами к преступлениям против внутренней и внешней безопасности государства) и *против интересов частных лиц* — личности, собственности (в том числе кражи, создание коалиций и организация стачек рабочих, нищенство и бродяжничество).

В сфере привлечения к уголовной ответственности Кодекс имел весьма важные пробелы. Так, не был установлен возраст привлечения к ответственности, отсутствовало четкое различие и указание влияния вины, определенные пробелы имели вопросы назначения наказания, учета давности совершения преступления и т.д.

Со временем уголовное законодательство неуклонно гуманизировалось. Были отменены многие жестокие и одиозные наказания, сохранившиеся еще со Средневековья (клеймение, отсечение руки, стояние у позорного столба). В конце XIX в. для большинства категорий заключенных появилось условное освобождение при условии отбытия не менее половины срока, вывода администрации тюрьмы о хорошем поведении арестанта и заключения о возможности его честного существования на свободе.

Вместе с тем принятие Уголовного кодекса Франции 1810 г. привело к тому, что было создано единое уголовное право для всей страны, была устранена вековая противоречивость в определении деяний преступными и устанавливались единые наказания (список которых был исчерпывающим), было закреплено формальное равенство перед законом, запрещена его обратная сила.

Кодекс оказал огромное влияние на развитие уголовного законодательства многих стран в Европе, Латинской Америки, Африки и Азии.

Глава 23

История государства и права США в Новое время

23.1. Образование государственности США

Особенности английских колоний в Северной Америке

Англия была далеко не первой страной, стремящейся захватить открытые в октябре 1492 г. дикие североамериканские земли, на которых проживали индейские племена ирокезов, чироков, навахо, апачей, шушонов, делаваров, могикиан, дакотов, оттавов и др. Освоение американских территорий началось гораздо раньше силами Испании, Португалии и Голландии.

Первыми собственно английскими поселениями были форт Джеймстаун (1607), Виргиния (1607), Плимут (1620), Массачусетс (1630 г.). Военным путем присоединены Мериленд (в 1632 г.), Нью-Йорк (в 1664 г.), Пенсильвания (в 1681 г.) и др. По итогам Семилетней войны 1756—1763 гг. к английским владениям добавились французские колонии — Квебек и Восточная Луизиана. Первыми переселенцами стали бродяги, заключенные, различного рода авантюристы, бежавшие от преследования короны пуритане и пр. Они становились фермерами и плантаторами (ввоз африканских рабов начался с 1619 г.).

К середине XVIII в. существовало уже 13 неоднородных (независимых, частных или государственных) колоний. В них установилось своеобразное общественно-политическое устройство, где основными принципами были равенство всех перед законом, право на справедливое разбирательство дел, состязательность, свобода вероисповедания и передвижения, гарантии от жестоких наказаний. Англия скрепляла решения колоний хартиями. Но метрополии было невыгодно бурное развитие колоний, их самостоятельность, поэтому она стремилась всячески их стеснить, вводя высокие налоги и пошлины, устанавливая прямое административное и военное вмешательство в их дела, например: с 1750 г. было запрещено производить пуговицы, подковы и гвозди, их нужно было приобретать только у метрополии; в 1663 г. колонистам было запрещено освоение территорий далее определенной линии; в 1765 г. введен гербовый сбор на любые сделки и т.п.

Катализатором протестных настроений колонистов стало введение в 1773 г. высоких пошлин на ввозимый из Англии чай, кото-

рый «сыны свободы» демонстративно выбросили за борт в порту Бостон («Бостонское чаепитие»). Прямолинейная колониальная политика Великобритании, приславшей в город военный корпус, привела к открытому неповиновению со стороны колонистов и созданию из их числа ополчения.

Начало борьбы колонистов против метрополии

В 1774 г. в Филадельфии открылся *Первый Континентальный конгресс* представителей штатов (кроме Джорджии). Конгресс при идеологическом руководстве Дж. Вашингтона, Б. Франклина, Дж. Адамса, Т. Джефферсона и других «отцов-основателей» США провозгласил права колонистов на «жизнь, свободу и собственность». Были приняты решения о разрыве отношений с метрополией и о бойкоте английских товаров.

Через полгода собрался *Второй Континентальный конгресс* (действовал с 1775 по 1779 г.), на котором было признано состояние войны с Великобританией и объявлено о необходимости создания своей армии. Командующим стал виргинский плантатор Дж. Вашингтон.

Так на североамериканских территориях в ходе национально-освободительного движения происходила буржуазная по своей сути революция, в результате которой было создано совершенно новое государство.

Декларация независимости 1776 г.

Прообразом будущего общественного устройства считается соглашение, заключенное бежавшими из Англии пуританами («отцы-основатели» или «отцы-пилигримы») на корабле «Майский цветок» в 1620 г. В этом меморандуме объявлялось об объединении людей в «гражданский политический организм» со «справедливыми и одинаковыми для всех законами и административными учреждениями».

После ряда первых побед колонистов 4 июля 1776 г. представителями 13 колоний в Филадельфии была принята *Декларация независимости*, подготовленная комиссией под руководством Т. Джефферсона. Прежде всего детально перечислялись «несправедливости и узурпации» английского короля, в числе которых были: отказ от утверждения полезных для общего блага законов; неоднократный роспуск палат представителей; затруднение отправления правосудия; содержание армии в колониях в мирное время без согласия законодательных собраний; обложение налогами колоний без их согласия; лишение населения колоний ряда законов и про-

извольное изменение форм правления; отказ от управления жителями колоний и объявление им войны. В силу этого провозглашалось освобождение от подданства британской короне и разрыв политических связей между свободными и независимыми Штатами и Великобританией.

Важнейшими положениями Декларации были также следующие заявления:

- высшая власть принадлежит народу;
- правительство для народа, а не наоборот;
- народ имеет право на восстание;
- разрыв с Англией и объявление независимости штатов с полным их правом объявлять войну, заключать мир, вступать в союзы, вести торговлю и совершать «все то, на что имеет право всякое независимое государство»;
- равноправие людей (но рабы и индейцы не упоминались);
- свобода печати, слова, религии;
- право каждого человека на жизнь и свободу, на стремление к счастью.

Отдельные штаты начали принимать свои конституции, и в период с 1776 по 1784 г. почти во всех из них установилась республиканская форма правления, был создан двухпалатный парламент и т.д.

«Статьи Конфедерации» 1781 г.

Под постоянной военной угрозой Англии колонии объединились в союз. Примерно 50 тыс. колонистов — сторонников единой империи — эмигрировали в Канаду. В 1783 г. они получили право присоединить к своему имени и фамилии приставку UE — «сторонник единой империи».

Создание военного союза из 13 отдельных североамериканских штатов-государств было закреплено документом, который получил название «*Статьи Конфедерации и вечного союза*». В нем объявлялось, что Конфедерация — «вечный союз», который создается «для общей обороны» и обеспечения своих свобод. Для управления союзом был организован однопалатный парламент (конгресс) с полномочиями:

- разрешения вопросов мира и войны;
- назначения и приема дипломатов;
- осуществления функций высшего апелляционного суда в спорах между штатами;
- установления стоимости монеты, определения стандартов мер и весов;
- регулирования торговли и заведования отношениями с индейцами;

- учреждения почтовых служб;
- назначения высших должностных лиц армии и флота и руководства военными действиями.

В работе конгресса всякий штат во внутренних делах сохранял свою полную независимость, но во внешних все решало большинство из девяти голосов. В «Статьях Конфедерации» впервые прозвучало название единого государства — Соединенные Штаты Америки.

В 1783 г. Великобритания признала независимость США («Версальский мир»). Однако обретение независимости не решило внутренних проблем почти трехмиллионного населения страны (раздел земли, долговая кабала, засилье ростовщиков). Начались внутренние восстания бедноты, отдельные штаты вспомнили давние проблемы. Все это поставило «вечный союз» под угрозу развала.

23.2. Законодательное оформление государственности США

Конституция США 1787 г.

Конфедерация оказалась перед реальной опасностью Гражданской войны. Для выхода из сложившегося положения Учредительный конвент 1787 г. разработал *Конституцию США*, состоящую из преамбулы и семи статей.

Основополагающими принципами нового государства стали разделение властей, федеральное устройство и республиканская форма правления.

Законодательная власть вручалась *Конгрессу США* состоящему из сената и палаты представителей. *Сенат* составляли по два представителя от штата на шесть лет, первоначально избираемых парламентами, а с 1913 г. — прямыми выборами населением. Состав сената обновляется каждые два года на 1/3 состава. Члены *палаты представителей* избираются населением всех штатов на два года в каждый четный год из расчета не более одного представителя от 30 тыс. жителей, но не менее одного от штата.

К важнейшим полномочиям конгресса относятся: издание законов, установление и взимание налогов, обеспечение совместной обороны и общего благосостояния страны; регулирование международной торговли и торговли между штатами; чеканка монеты и регулирование ее стоимости, установление единиц мер и весов; учреждение почтовых служб; объявление войны; создание и содержание вооруженных сил.

Исполнительная власть принадлежала *президенту*, которым мог быть гражданин США по рождению, не моложе 35 лет, проживаю-

щий в пределах США в течение 14 лет). Президент избирался на четыре года (с правом переизбрания на следующий срок)¹ коллегиями выборщиков штатов (косвенные выборы) строго в первый вторник после первого понедельника ноября високосного года. Предусматривалось положение, что если президент по какой-либо причине (смерть, добровольная отставка, импичмент) не сможет исполнять свои обязанности, то они автоматически перелагаются на вице-президента, а в случае и его неспособности по какой-либо причине принять правление — на другое предусмотренное законом лицо.

Президент как глава государства и правительства наделялся широкими полномочиями:

- главнокомандующего вооруженными силами;
- истребования от должностных лиц исполнительных департаментов письменного мнения по вопросам, не выходящим за рамки их компетенции;
- помилования;
- заключения международных договоров при согласии 2/3 сенаторов;
- выдвижения и назначения с согласия сената послов, полномочных представителей и консулов, судей Верховного суда и некоторых других должностных лиц государства;
- созыва в экстренных случаях обеих палат Конгресса;
- определения полномочий всех должностных лиц государства.

Верховный суд являлся высшей апелляционной инстанцией и рассматривал дела с участием штатов. Его члены (первоначально шесть, а с 1869 г. девять) избирались сенатом по представлению президента. Кроме того, он выполнял функции толкователя Конституции (дел «Мэрбери против Мэдисона» 1803 г.). В стране вводилась система федеральных судов и судов штатов. Судьи всех инстанций не подлежали отстранению от должностей (импичменту), пока вели себя безупречно. Суду присяжных подлежало рассмотрение всех преступлений, исключая случаи импичмента.

Билль о правах 1791 г.

Следует отметить, что Конституция США относится к числу жестких, т.е. неизменных. Однако конституционное законодательство США развивается путем внесения поправок. На сегодняшний день их внесено 27. Первые десять были внесены сразу же после

¹ Единственным президентом США, переизбиравшимся четыре раза, стал Франклин Делано Рузвельт: 1932, 1936, 1940 и 1944 г.

принятия Конституции. Этот блок поправок известен как *Билль о правах 1791 г.*

Конституция США, закрепляя положения о государственном устройстве, ничего не говорила о гражданских правах и свободах. Это вызвало волну недовольства населения страны, поэтому в 1789 г. было принято решение о дополнении Основного закона положениями о гражданских и политических правах и свободах американского гражданина (Дж. Мэдисон). Десять поправок вступили в действие в 1791 г.:

I — запрет на препятствование свободы вероисповедания, слова и печати, собраний, петиций;

II — разрешение на ношение оружия: «Поскольку хорошо организованная милиция необходима для безопасности свободного государства, право народа хранить и носить оружие не должно нарушаться»¹;

III — определение порядка постоя солдат в мирное и военное время (в настоящее время не действует);

IV — объявление о неприкосновенности жилища, тайне переписки, введение запрета произвольных обысков;

V — запрещение: привлечения к уголовной ответственности без законного обвинения, исходящего от суда присяжных (кроме военного времени); повторного привлечения к уголовной ответственности за одно и то же преступление; принуждения к свидетельствованию против самого себя; лишения жизни, свободы или имущества без законного судебного разбирательства; конфискации имущества без справедливого вознаграждения;

VI — установление права обвиняемого при уголовном преследовании: на скорый и публичный суд присяжных; очную ставку со

¹ В настоящее время американцы не знают как быть: в частных руках 49% населения находится около 180 млн единиц оружия. Владение пулеметами запрещено в 1934 г. Уровень самоубийств среди владельцев огнестрельного оружия в 4,8 раза выше и в 2,6 раза больше убийств по неосторожности. С 1958 по 1972 г. владельцы оружия убили родственников, друзей, соседей в 6 раз больше, чем грабителей и воров.

В связи с этим ужесточалось законодательство в отдельных штатах и округах. В 1968 г. принят Федеральный закон «О контроле за оружием». Однако полный запрет встречает жесткий отпор штатов (даже на автоматическое и бронированные боеприпасы). В 1990-х гг. создана общественная организация «Корпорация по контролю за оружием». Она трактует II поправку так: не повсеместное владение оружием, а только в связи с участием в работе в милиции штата. Но ей противостоит мощнейшая Национальная стрелковая ассоциация, указывающая на либерализм властей и на право защиты.

свидетелями обвинения; помощь адвоката и привлечение свидетелей защиты;

VII — регламентация порядка рассмотрения дел, цена которых не превышает 20 долларов (должны рассматриваться в суде присяжных, решение которого не должно подвергаться вторичному пересмотру другими судебными инстанциями;

VIII — запрещение: взимания чрезмерно высоких налогов; взыскания чрезмерных штрафов; подвергания граждан жестоким и необычным наказаниям;

IX — указание на недопустимость умаления иных прав и свобод, не упомянутых в Билле;

X — закрепление прав отдельных штатов и всего народа на инициативу в осуществлении иных свобод, не упомянутых в Билле.

Еще две поправки были внесены уже через несколько лет: XI поправка в целях расширения прав штатов (см. X поправку) устанавливала иммунитет штатов от судебного преследования со стороны граждан другого штата или иностранцев (в 1795 г.); XII поправка вводила раздельное голосование за кандидатов в президенты и вице-президенты (в 1804 г.).

23.3. Государственно-правовое развитие США в XIX — начале XX в.

Гражданская война Севера и Юга (1861—1865)

В первой половине XIX в. была значительно расширена территория США (покупка Аляски за 7 млн долл., вооруженная агрессия, выселение либо истребление аборигенов, разукрупнение прежних штатов и т.д.). К началу XX в. число субъектов Федерации достигло 48 штатов.

Крайне неравномерное экономическое развитие отдельных регионов привело к тому, что к середине XIX в. США со всей очевидностью оказались разделенными на две части: с одной стороны — промышленно развитые северные штаты, а с другой стороны — аграрно-рабовладельческие южные штаты. Однако конфликты имелись не только между отдельными штатами, но и не утихали в некоторых из них (гражданская война в Канзасе 1854—1856 гг.).

Основой противоречий все настойчивее становился вопрос о судьбе рабства. Позиции его противников — аболиционистов — укреплялись и расширялись (восстание Дж. Брауна в 1859 г.).

В декабре 1860 г. штат Южная Каролина и еще десять южных штатов заявили о выходе из Федерации, а в феврале 1861 г. было

заявлено о создании Конфедеративных Штатов Америки. Этот шаг был расценен как мятеж, который должен быть подавлен военной силой Федерации. На первоначальном этапе успех был на стороне южан. Однако принятие решительных действий со стороны северян, выступления рабов в южных штатах и привлечение их на свою сторону северянами в конечном счете обеспечили победу сторонников единого государства.

В ходе Гражданской войны были приняты важные документы, определившие дальнейшее развитие страны. Прежде всего следует назвать *Гомстед-акт 1862 г.*, изданный с целью усиления экономических стимулов участия в борьбе против конфедератов: каждый 21-летний гражданин США, в том числе и бывшие рабы, за символическую сумму мог купить участок неосвоенной земли Запада не более 160 акров (65 га); через пять лет земля становилась полной собственностью. Следующим документом стала *Декларация об освобождении негров 1863 г.*, распространяющаяся также и на территории южных штатов.

В апреле 1865 г. конфедераты капитулировали, а в том же году президент США А. Линкольн, избранный на второй срок, был застрелен их сторонником.

Итоги Гражданской войны

Основные результаты Гражданской войны были закреплены новыми *поправками к Конституции США*:

XIII — отменяла рабство на всей территории США (1865);

XIV — уравнивала негров с белыми в гражданских правах (1866);

XV — запрещала ограничения избирательных прав граждан США из-за расы, цвета кожи и т.д. (1870).

Между тем новые изменения, за которые было пролито много крови, претворялись в жизнь очень сложно. Бывшие рабы стали свободными и даже приобрели статус полноправных граждан государства, но у них не было ни земли, ни денег. Поэтому они снова оказывались на плантациях у недавних хозяев, которые теперь ни кормить, ни лечить их уже обязаны не были.

Мятежные штаты долго сопротивлялись нововведениям и в ответ на внесенные поправки создавали так называемые *черные кодексы*, в которых:

- негры и безработные признавались «бродягами», поэтому приговаривались к штрафу или к исправительным работам на плантациях (именно поэтому чернокожее население бралось даже за самую низкооплачиваемую работу);

- вчерашним рабам запрещалось заниматься ремеслом или торговлей (оставалось лишь идти в услужение либо на плантацию);
- несовершеннолетние негры до 20 лет оставались в полной власти своего хозяина в состоянии «ученичества».

Кроме того, следует отметить вводимые цензы грамотности, устройство гетто в городах и особых вагонов для «черных» в поездах, наличие школ и больниц только для белых, запрещение межрасовых браков (белая женщина за черного ребенка подлежала тюремному заключению), деятельность организации Ку-клукс-клан (суд Линча) и т.д.

Все это заставляло закреплять демократические завоевания с помощью военной силы. Южные штаты были разделены на военные округа с отрядами федеральных войск, была произведена чистка местных правительств и конгрессов.

В 1868 г. Федерация объявлялась нерасторжимым союзом без права выхода из него.

Постепенно была создана двухпартийная система:

- *демократы*, ранее бывшие сторонниками рабства (оформились как партия в 1828 г.);
- *республиканцы* — их противники (в 1854 г.).

Надо сказать, что в настоящее время обе партии по своим программам мало чем отличаются друг от друга.

Глава 24

Государство и право Германии в Новое время

24.1. Образование Германского союза (1815—1866)

Ликвидация «Священной Римской империи германской нации»

В 1806 г. результате наполеоновских войн на протяжении веков состоящая из множества различных относительно самостоятельных государств и государственных образований «Священная Римская империя германской нации» перестала существовать¹. Большая часть ее превратилась в одну из французских провинций, но некоторые территории бывшей империи слились в единые государства (Баден, Бавария, Вюртемберг, Лихтенштейн, Вестфалия и др.). 16 таких государств в 1806 г. объединились в зависимый от Франции *Рейнский союз*. К 1811 г. их стало более 35. Из всех германских государств сохранили свой суверенитет только Пруссия и Австрия.

Под влиянием Франции в германских государствах и землях закрепляются буржуазные перемены: в Пруссии и Баварии отменено крепостничество, разрешена свободная купля-продажа земли, вводятся элементы местного самоуправления. Свое признание получают положения «Кодекса Наполеона».

Поражение наполеоновских войск под Лейпцигом в 1813 г. привело к распаду Рейнского союза и созданию на его месте *Германского союза* (Венский конгресс, 1915 г.) из 38 государств (34 монархии и четыре вольных города — Франкфурт-на-Майне, Бремен, Любек, Гамбург) во главе с Австрией.

Германский союз, будучи конфедеративным образованием, имел лишь один центральный орган — *Союзный сейм* (бундестаг). Сложность принятия общего решения превращала его деятельность в фикцию: необходимость единогласия всех членов (послов) сейма — для основных законов, а по обычным вопросам — 2/3 голосов; обязательный учет мнений правительств.

¹ В различное время с момента создания «Священной Римской империи германской нации» она наряду с немецкими землями включала в себя Голландию, Бельгию, Швейцарию, Венгрию, Чехию, Люксембург и другие государства.

Образование таможенных союзов германских государств

Как до создания Германского союза, так и в его рамках связи между государствами и городами были слабы. Более того, в некоторых из них имелись свои экономические границы между отдельными землями. Поэтому дальнейшее развитие германского государства на фоне бурного промышленного развития происходило во многом благодаря постепенному их устранению. Так, первоначально Пруссия отменила внутренние таможенные барьеры (в 1818 г.) и возглавила созданное ею Северогерманское таможенное объединение. Подобные объединения стали возникать и в других частях Германии. В 1834 г. все они слились в единый *Таможенный союз* из 20 государств во главе с Пруссией (были отменены все многочисленные таможенные барьеры).

Создание Таможенного союза привело к экономическому и торговому сотрудничеству и единению германских государств под началом Пруссии и распространению *единого законодательства* в данной области (Общегерманский вексельный устав 1847 г., Общегерманское торговое уложение 1861 г. и др.).

Ко времени распада Таможенного союза в 1866 г. в него входило 35 государств, зачастую совершенно различных как по своему этническому, культурному, экономическому своеобразию, так и по специфичности форм государственного устройства и правления.

24.2. Конституция Пруссии 1850 г.

Предпосылки принятия Конституции

За истекшие после наполеоновских захватов годы в большинстве германских государств установились *конституционные монархии* (Вюртенберг, Ганновер, Бавария, Саксония и др.). Расположение социальных сил и полномочий государственных властей закреплялось в дарованных монархами (октроированных) хартиях. Поэтому *абсолютными монархиями* к середине XIX в. оставались только Пруссия и Австрия. Противостояние между доминировавшей в политике и культуре Австрией и преобладающей в темпах экономического развития Пруссией все возрастало. Особенно ярко это проявлялось в рамках существовавшего Таможенного союза.

Как уже отмечалось, в Пруссии реформирование прежней феодальной системы государственного управления происходило последовательно. Были образованы министерства, отмена крепостного права позволила провести кардинальные налоговые и военные ре-

формы, в городах введены начала самоуправления в виде муниципальных советов, в рамках союзных объединений развивались торговля и промышленность.

В 1847—1848 гг. по Германии прокатилась волна безуспешных революционных выступлений. Она подтолкнула к необходимости объединения, для чего общегерманское национальное собрание во Франкфурте-на-Майне попыталось разработать конституцию, но она осталась нереализованной.

Стихийные волнения берлинских рабочих весной 1848 г. заставили прусского короля пойти на значительные уступки, что выразилось в создании Национальным собранием Пруссии текста Конституции и подписании его монархом. Одновременно с этим во Франкфурте-на-Майне был подготовлен проект общеимперской конституции, в соответствии с которой главой единого государства должен был стать прусский король. Последнему представленный вариант не понравился, так как в нем было много заимствований из французских «вольниц» (свобода слова, совести, собраний и союзов, неприкосновенность личности, равенство всех перед законом и др.). Вместо него в январе 1850 г. он подписал Основной закон, по характеру напоминающий Хартию 1814 г. Однако и он не был приведен в действие.

Основное содержание Конституции Пруссии

Конституция Пруссии была принята в 1850 г. Она содержала ряд прогрессивных демократических положений. Например, провозглашалось уничтожение всех сословных привилегий, объявлялось о равенстве всех пруссаков перед законом, неприкосновенности личности, жилища, свободе совести, занятия научной и преподавательской деятельностью, ликвидации цензуры и ограничении свободы прессы, праве проведения собраний и образования обществ, тайне переписки. Вместе с тем по Конституции правительство могло пойти на ограничение прав и свобод.

Законодательная власть в государстве осуществлялась совместно королем и обеими палатами парламента — *ландтага*, имевшего законодательную инициативу. Ландтаг состоял из двух палат: палаты господ (совершеннолетние принцы королевского дома, потомки владетельных князей, представители городов и союзов крупных землевладельцев (юнкеров) и палаты представителей, которая формировалась по сложной схеме (трехклассная система путем двухступенчатых выборов).

Вся полнота исполнительной власти вручалась *королю*, личность которого объявлялась неприкосновенной. Он имел права назначе-

ния и отзыва министров, командования армией, объявления войны и заключения мира, созыва палат ландтага и закрытия их сессий, досрочного роспуска парламента, издания особых распоряжений во время его каникул, заключения торговых договоров и т.д.

Конституция вводила основы принципа контрасигнатуры: всякий распорядительный акт короля подписывался соответствующим министром-исполнителем. Министры и иные высшие сановники имели право на членство в парламенте.

Особое внимание уделялось *армии* (всеобщая воинская повинность, народное ополчение в случае войны, возможность использования армии во внутренних конфликтах, ограничение конституционных прав военнослужащих). Характерно, что в отличие от гражданских чиновников армия освобождалась от присяги в верности конституции и присягала только королю.

Судебная власть объявлялась независимой от других властей, осуществляемой судами от имени короля. Судьи назначались королем или от его имени пожизненно, и могли быть смещены лишь на основании законного судебного решения. Предусматривался суд присяжных.

Конституция Пруссии с некоторыми поправками действовала до Веймарской революции 1919 г.

24.3. Образование и становление Германской империи в 1871—1919 гг.

Создание Северогерманского союза (1867—1871)

К середине XIX в. политический авторитет Австрии стал падать, а после поражения в войне с Пруссией (1866) исчез совсем. Создалась Австро-Венгерская монархия, просуществовавшая до 1919 г.

В 1866 г. после ряда внутренних войн и столкновений Пруссия перекраивает Германию. Вместо Германского союза 1815—1866 гг. создается «свой» *Северогерманский союз* из 28 государств. В его рамках вводится свобода передвижения, единая система мер и весов, унифицируется монетная система, принимаются общие торговый и промышленный уставы, уголовное законодательство и т.д.

Государственное устройство Северогерманского союза было определено Конституцией 1867 г., которая очертила сферу его компетенции: оборона, денежная система, внешняя политика, почта и железные дороги.

Законодательная власть принадлежала *рейхстагу* (бюджет Союза) и *бундесрату* (предложение и утверждение законопроектов). В *бундесрате* из 43 голосов 17 принадлежали Пруссии.

Главой исполнительной власти, главнокомандующим (в военное время) и руководителем внешнеполитического курса Союза стал президент (король Пруссии). Руководитель правительства — бундесканцлер — назначался президентом союза и был ответственен только перед ним (О. Бисмарк). Министерские функции выполняли статс-секретари.

Образование Германской империи

Полное объединение Германии завершилось после успешной франко-прусской войны 1870—1871 гг., причем вначале простым переименованием Северогерманского союза в *Германскую империю* (18 января 1871 г.) со столицей в Берлине. Германская империя объединила 22 монархии (четыре королевства, 11 великих герцогств, семь княжеств) и три вольных города (Любек, Бремен и Гамбург).

Конституция Германской империи 1871 г. определила состав, полномочия общеимперских органов власти и управления, установила единые для всех поданных права.

По форме государственного устройства государство определялось как федерация. К ведению общеимперских органов были отнесены такие важнейшие вопросы, как армия и флот, налоги и таможенные сборы, система мер и весов, монетное дело, железнодорожный и водный транспорт, почта и телеграф, уголовное и гражданское законодательство, судопроизводство и т.п.

Форма правления — *конституционная монархия*. Разграничения между законодательной и исполнительной ветвями власти не было. Фактически верховная власть была у императора.

Император (кайзер, прусский король) формально считался президентом Германской империи и имел чрезвычайно широкие полномочия: формировал и возглавлял правительство, принимал решения по всем внешним вопросам, созыву и закрытию парламента, имел право создания законопроектов, проведения военных «экзекуций» в отношении сепаратистки настроенных земель и т.д.

Правительство возглавлялось канцлером, который отвечал лишь перед кайзером.

Парламент образовали две палаты.

Бундесрат (Союзный совет) состоял из представителей правительств отдельных субъектов федерации (58 голосов, где Пруссия наделялась 17 голосами, Бавария — шестью, Саксония — четырьмя, Вюртемберг — четырьмя, Баден — тремя и т.д.). Для отклонения предложения об изменении Конституции требовалось 14 голосов

членов бундесрата. Такая конструкция обеспечивала полное верховенство Пруссии в империи. Бундесрат, заседания которого проходили закрыто, решал важнейшие общеимперские вопросы, выступал судом для рассмотрения самых тяжких преступлений и арбитром между субъектами федерации и имперским правительством, толковал конституционные законы.

Рейхстаг, создаваемый на основе всеобщего тайного голосования, был полностью под контролем императора. Депутаты рейхстага избирались на три (пять) лет и жалования не получали. Решения рейхстага вступали в силу в случае подачи за них абсолютного большинства голосов. Рейхстаг мог быть распущен в период парламентской сессии решением бундесрата, одобренным императором. Формально рейхстаг утверждал бюджет, фактически все время обсуждал и принимал правительственные законопроекты.

«Всеобщее» избирательное право заключалось в том, что голосовать могли все мужчины, достигшие 25-летнего возраста, кроме тех, кто пользовался помощью для бедных, был ограничен в гражданских и политических правах по суду, «нижних чинов войска и флота» и т.д.

Система судебных органов империи складывалась из судов субъектов федерации и федеральных судов (Закон 1877 г.):

- имперский (Верховный) суд являлся высшим ревизионным судом по всем делам, разбирал дела о государственных преступлениях;
- высший земский (областной) суд принимал апелляции на приговоры окружных судов и выполнял ревизионные функции;
- окружные суды являлись апелляционной инстанцией для участковых судов и рассматривали уголовные дела с участием 12 присяжных;
- участковый судья рассматривал мелкие дела, иногда заседал с двумя шеффенами.

Особенности развития Германской империи в конце XIX — начале XX в.

С момента образования империи был взят курс на установление доминирующих позиций в регионе. Бурное развитие промышленности привело к созданию монополистической экономики, в которой тесно переплетались интересы частного капитала и государства (Союз по охране общих хозяйственных интересов на Рейне и Вестфалии, Среднерейнский союз фабрикантов, Союз немецкой желе-

зоделательной и сталелитейной промышленности и др.). Это порождало стремление найти новые рынки сбыта и источники сырья, что, в свою очередь, обуславливало милитаризацию общества: в стране открыто действовали такие массовые полувоеенные организации, как «Флотский союз», «Оборонный союз», «Колониальное общество». Их деятельность вполне устраивала власть, действующую по принципу, выраженному императором в словах: «Король — во главе Пруссии, Пруссия — во главе Германии, Германия — во главе мира». Активизировалась колониальная деятельность, в ходе которой были захвачены значительные африканские территории.

Ко времени Первой мировой войны политическая власть от блока юнкеров (помещиков) и буржуазии перешла к военщине, промышленникам и финансистам, что подтолкнуло страну в 1879—1882 гг. к заключению *Тройственного союза* (с Австро-Венгрией и Италией). К 1912 г. в стране фактически устанавливается диктатура военных. С этого момента абсолютно все подчинено милитаризации страны — «военное управление», «вспомогательная служба Отечеству» с введением всеобщей трудовой повинности мужчин от 16 до 60 лет, возможность принудительной мобилизации всего населения на любую работу. В годы войны важнейшую роль играл Генеральный штаб.

Попытка власти либерализовать режим перед угрозой полного поражения («парламентаризация власти») была сорвана начавшейся в ноябре 1918 г. революцией, в результате которой монархия была ликвидирована, а Пруссия стала одной из германских земель.

24.5. Германское гражданское уложение 1900 г.

Общая характеристика

Буржуазные перемены в обществе после революционных событий первой половины XIX в. и создание единого германского государства настоятельно требовали либерализации и унификации всех сфер законодательства.

Работа над общегерманским источником гражданского права была начата сразу после создания империи. Первые проекты вследствие плотного заимствования и цитирования основ римского права, наличия ощутимых остатков феодальных норм и повсеместной тяжеловесности совершенно не отвечали современным требованиям. Поэтому окончательный проект был подготовлен только к 1895 г. (но и он содержал в себе указания на действительность старых имперских законов). После утверждения в 1900 г. Германское гражданское уложение вступило в действие во всех землях империи.

Оно состояло из 2385 статей, собранных в пяти книгах (пандектная система): общая часть, обязательственное право, вещное право, семейное право и наследственное право.

В целом следует отметить, что Германское гражданское уложение 1900 г. отличала значительная сложность и громоздкость изложения материала, обилие специальной юридической терминологии и внутренних отсылок к другим нормам. Однако по своему содержанию оно пошло гораздо дальше Гражданского кодекса Франции 1804 г. Прежде всего это касалось вопросов деятельности юридических лиц и др. Фиксируя своим содержанием требования времени, Уложение наряду с нормами одновременно вступившего в действие Торгового уложения обеспечивало многосубъектность и прочность гражданского оборота и надежную защиту прав и интересов собственников. В этом отношении совершенно не случайно, что его положения во многом стали образцами для создаваемых законов других стран (например, Гражданский кодекс Японии 1898 г.).

Краткое содержание Уложения

В первой книге («Общая часть») излагались общие принципы построения германского гражданского права и давалась характеристика основных правовых институтов. Кроме того, закреплялись основы правового статуса физических и юридических лиц, вещей, отправные положения о сделках, договорах, давностных сроках и т.п. В соответствии с законом наступление полной гражданской дееспособности связывалось с исполнением 21 года. Ограничением могли быть подвергнуты лица, пренебрегающие семейными или общественными обязанностями, душевнобольные, обвиненные в расточительстве, а также те, чье местожительство точно установить невозможно.

В отличие от Кодекса Наполеона в Уложении достаточно подробно говорилось о юридических лицах, и это отражало специфику времени, так как появление коллективных собственников и крупных монополистических объединений требовало регламентации их существования и деятельности. Юридические лица делились следующим образом: фёрейны — политические или предпринимательские общества и союзы и учреждения; организации, возникающие по инициативе частных лиц.

Во второй книге («Обязательственное право») рассматривались основы обязательственного права. При этом основное внимание уделялось договорам, которые понимаются как способ установления правовой взаимосвязи между лицами для осуществления каких-

либо действий или воздержания от них. Был сформулирован буржуазный принцип свободы договора и его действительность (соответствие законам, дееспособность субъектов, лиц, возможность его исполнения, соответствие «добрым нравам» и «доброй совести»).

Заметен также отход от незыблемости договорных соглашений. Особо оговаривались формы заключения договоров. Так, при операциях с недвижимостью требовалась форма нотариального или судебного акта.

Расширение наемного труда требовало его четкой регламентации. Поэтому лицу, обязавшемуся оказывать установленные услуги за условленное вознаграждение, гарантировались права на обеспечение нормальных условий работы, ограждение от опасности для жизни и здоровья, на вознаграждение и в том случае, когда наниматель промедлил с принятием услуг, на расторжение договора при наличии уважительной причины и т.п.

Защищая положение сторон договора, закон особо оговаривал обязательства, вытекающие из недозволенных действий (из деликтов).

В третьей книге («Вещное право») были определены основы правового положения вещей, собственности, ее приобретение и отчуждение. Значительное внимание уделялось праву владения, которое определялось как действительное господство над вещью, которое можно передать по наследству. Право собственности рассматривалось как власть распоряжаться вещью по усмотрению собственника, если этому не препятствует закон или права третьих лиц.

Собственники земельных участков получили права не только над поверхностью земли, но и на недра (в разумных пределах). Однако на полезные ископаемые, разработкой которых занималось государство (соль, металлы, уголь), права собственника не распространялись.

Четвертая книга («Семейное право») закрепляла: нормы брачно-семейного права, в том числе о заключении и расторжении брака, имущественных отношениях супругов; правовое положение детей; институты опеки и попечительства. Признавая законным только гражданский брак, закон допускал и церковный брак. Брачный возраст предусматривался в 21 год для мужчин и 16 для женщин, заключение брака до достижения совершеннолетия требовало разрешение родителей (для законных детей — разрешение отца, для незаконных — матери). Обоюдное согласие необходимо было заявить перед чиновником органа регистрации гражданского состояния.

Доминирующее положение в браке сохранялось за супругом. Он был правомочен решать все семейные вопросы, но злоупотреблять

своими правами права не мог. В обязанность ему вменялось содержание супруги. Супруга была достаточно дееспособна и с согласия мужа могла иметь свое дело и вести его самостоятельно.

Условиями расторжения брака для обеих сторон выступали прелюбодеяние, злонамеренное оставление одного супруга другим, грубое нарушение брачных обязательств, развратное поведение, жестокое обращение с супругом, безнадежная душевная болезнь и др.

Дети до совершеннолетия находились под отцовской властью, в меру своих сил они должны были помогать ему по хозяйству, его мнение было всегда окончательным. Внебрачные дети законными считались только по линии матери, формально с отцом их ничего не связывало, но тем не менее он должен был обеспечивать их до 16-летнего возраста в соответствии с социальным положением матери.

В пятой книге («Наследственное право») были представлены порядок наследования имущества, полномочия наследников, регламентировались вопросы завещательного и законного наследования. Провозглашался принцип свободы завещания, но ограниченной «обязательной долей». Наследодатель мог назначить или отстранить от наследования любое лицо. Наследовать имущество могли все родственники. Первую линию составляли нисходящие родственники (при этом дети в равных долях), вторую линию — родители и их нисходящие родственники, третью линию — дед и бабка и их нисходящие родственники. Следует отметить, что в отличие от Гражданского кодекса Франции 1804 г. переживший супруг находился в более благоприятном положении, так как частично мог наследовать с родственниками первых двух линий (1/4 или 1/2), а при их отсутствии к нему переходило все полностью.

24.6. Германское уголовное уложение 1871 г.

Уголовное законодательство «просвещенного абсолютизма»

Прежде чем говорить о наполненном буржуазными началами Германском уголовном уложении, необходимо вспомнить о том, что в период между уже известной «Каролиной» и ним действовали разработанные в условиях австрийского «просвещенного абсолютизма» так называемые «Терезиана» и «Йозефиана».

Уголовное уложение Марии Терезии («Терезиана», 1768 г.), как и «Каролина», чьи традиции оно последовательно продолжало, являлось сводом материально-процессуальных норм германского права. Вместе с тем в Уложении заметно стремление сузить возможности рассмотрения правоприменителей, поставить их в тесные рамки зако-

на. Для этого каждый их шаг подвергался жесткой законодательной регламентации (по каким уликам возбуждать дело, как квалифицировать деяние, при каких делах и когда производить допрос, пытку, что считать отягчающими обстоятельствами, при каких обстоятельствах следовало освобождать от уголовной ответственности и т.п.). Так, неоднократность или совершение преступления в группе вело к усилению наказания, а малолетство или неосознанность поступка его смягчали.

Разделив все преступления на деяния против публичных и частных интересов, «Терезиана» значительную часть дел отдавала на рассмотрение полиции.

В сфере наказания закон, отменив наиболее жестокие и одиозные для своего времени кары (утопление, разрывание на части, погребение заживо), тем не менее остался чрезвычайно суров. Смертная казнь была квалифицированной (сожжение, четвертование) и простой (отсечение головы, повешение). К болезненным (отягощающим) наказаниям относились наказание палками («сквозь строй»), ссылка и тюремное заключение. Широко применялись штрафы и конфискации.

В судопроизводстве сохранялись элементы розыскного процесса, но основания, виды и процесс применения пытки уже строго регламентировались.

Через 20 лет «Терезиану» сменило *Уголовное уложение Иосифа II* («Йозефина», 1787 г.). Оно было составлено в условиях назревающих буржуазных перемен и поэтому кардинальным образом меняло всю прежнюю (средневековую) уголовную политику.

Прежде всего упразднились пытки и наиболее жестокие виды наказаний, запрещалось применение не оговоренных в законе наказаний, вводилась защита обвиняемого. Само применение смертной казни (через повешение) существенно ограничивалось — воинскими преступлениями. Вводилось тюремное заключение в самых различных видах и на разные сроки (от одного месяца до 100 лет), а также при разных режимах (от ограничения питания до каторжных работ в тяжелых кандалах).

Особенности Германского уголовного уложения 1781 г.

Этот закон не вводил кардинально новых изменений в уголовное законодательство страны, так как его основой стали нормы действующего Уголовного уложения Северо-Германского союза 1870 г.

Германское уголовное уложение состояло из трех частей. *В первой и второй частях* закреплялись общие положения, касающиеся разграничения различных преступлений, проступков и полицейских нарушений, положения об ответственности германских граждан при совершении ими преступлений за границей, вопросы о стадиях преступления, соучастии, смягчающих и отягчающих вину обстоятельствах и др. *Третья часть* закрепляла составы конкретных преступлений.

Система преступлений на первое место ставила государственные преступления и преступления против общественного порядка (убийство императора, изменение порядка наследования престола, оскорбление императора и других монархов империи, фальшивомонетничество, образование тайных обществ, противодействие применению закона или мероприятиям органов власти, призывы к неподчинению властям и т.д.). затем шли преступления против религии и преступления против личности и собственности.

В сфере наказания Уложение испытывало определенную двойственность. С одной стороны, в нем сохранялись принципы устрашения, что проявлялось в широком круге криминализируемых деяний и жесткими санкциями за их совершение, а с другой стороны, оно уже не могло не учитывать диктуемых временем буржуазных либеральных новаций (например, исключение телесных наказаний и ограничение смертной казни, которая в мирное время предусматривалась лишь в двух случаях: умышленного и заранее спланированного убийства и государственной измены). Самыми распространенными наказаниями были заключение в работный дом, тюремное заключение, поражение в правах, штраф и т.д.

Важнейшие принципы и конструкция Германского уголовного уложения 1871 г. были восприняты как образец при создании уголовного законодательства в других странах.

Глава 25

Государство и право Японии в Новое время

25.1. Революция Мейдзи и образование буржуазного государства в Японии

Предпосылки и характер революции Мейдзи

К середине XIX в. система сёгуната переживала глубокий кризис. На фоне развитых европейских государств Япония оставалась отсталой феодальной империей. Попытки отрыва от средневековых порядков в ходе реформ периода Тэмпо, в 1830—1843 гг., положения не изменили. С 1853 по 1865 г. под давлением США, Великобритании, Франции и Голландии японское правительство было вынуждено под угрозой применения силы заключить ряд торговых договоров на их условиях («война канонерок»).

Страна оказалась перед явной угрозой превращения в полуколонию. Осознание этого повлекло за собой всплеск национального самосознания, сплотившего все слои японского общества. Выход виделся в свержении сёгуната, восстановлении власти императора и проведении от его имени необходимых реформ.

В ходе гражданской войны 1863—1867 гг. третий сёгунат был свергнут, но управление бакуфу осталось неизменным. Ситуация изменилась после поддержки восставших только что взошедшим на престол 15-летним императором *Мейцзи* (1852—1912 гг.). При нем произошли революционные перемены, получившие название *Мейдзи исин* (обновление Мейдзи). Наследник сёгуна Токугава Кейки отказался от власти, ключевые посты в администрации заняли сторонники нового императора.

Революция Мейдзи, проходившая в 1867—1868 гг. под лозунгом «Восстановление власти императора», привела к следующему:

- упразднению сёгуната и передачи власти императору;
- упразднению бакуфу, постов регентов и других ограничений власти императора;
- утверждению нового политического курса: «...весь народ, гражданские и военные, высшие и низшие, будет участвовать в общественном обсуждении, все должны одинаково делить радости и горести жизни» (тэнноизм);
- уничтожению цехов и гильдий, что вызвало появление рынка рабочей силы;

- отмене всех сословных привилегий дайте с заменой их наследственными пенсиями (звание даймаса упразднилось, князья и самураи стали именоваться «член благородной фамилии»; население стало делиться на три сословия: бывшие князья и придворная аристократия, дворянство (чиновники) и простой народ);
- ликвидации обособленных княжеств и наделением их статусом префектур во главе с губернаторами и перфектами;
- введению единой монеты (вместо 1694 видов ходивших денежных знаков вводилась одна — иена), созданию почтовой связи;
- проведению аграрной реформы 1872—1873 гг., в ходе которой была разрешена частная собственность на землю.

Отрицательными сторонами было разорение мелких землевладельцев под бременем введенных тяжелых налогов, вследствие чего земля стала концентрироваться в руках крупных помещиков.

В результате революции в развивающейся промышленности в кратчайшие сроки появились крупные монополии («Мицун», «Мицубиси», «Ясуда» и др.). Возникли крупные политические партии: *либеральная* (Дзюто, 1881 г.), *либерально-помещичья* (Кайсинто) и оппозиционная к ним — *реформаторская*. Партии находились на фактическом содержании крупнейших компаний.

Конституция Японии 1889 г.

Дарованная императором (октроированная) *Конституция Японской империи* почти полностью была скопирована с Конституции Пруссии 1850 г. Она закрепляла абсолютную власть монарха в тесном союзе с высшей бюрократией, помещиками и крупной буржуазией. Но на деле государство становилось **конституционной монархией**, в которой император, как и прежде, был заложником и марионеткой в руках высших государственных учреждений.

Император («сын богини Солнца») объявлялся особой священной и неприкосновенной, требующей слепого подчинения. Он был главой государства, державшим в руках всю полному законодательной, исполнительной и военной властей: «Император утверждает законы и повелевает привести их в действие».

При императоре имелось два совета, один из которых — *совет Генро* (главы кланов) — был ближайшим, но в Конституции не упоминался, а другой — *Тайный совет* — выступал легальным совещательным органом (все министры и еще 15 аристократов).

Министерства были ответственны только перед императором. Деятельность всех остальных государственных чиновников, назначаемых на должности только после сдачи квалификационного экзамена, основывалась на принципах полувоенной дисциплины и строгой ответственности перед монархом.

Парламент состоял из пожизненной *палаты пэров* (члены императорской фамилии и другие важные лица, избираемые графами и баронами и назначаемые императором) и *палаты депутатов* (представительный орган, распускаемый императором с согласия палаты пэров). Избирательное право в палату депутатов по законам 1889 и 1900 гг. лишало право участия в выборах женщин и военнослужаших, устанавливало цензы: имущественный (налог в 10 иен), возрастной (с 25 лет) и оседлости в один год. Компетенцией парламента было рассмотрение по инициативе императора вопросов изменения Конституции, внесение и рассмотрение законопроектов, введение новых налогов, участие в международных отношениях.

Судебная система состояла из местных, районных и окружных судов, а также административных (иски к исполнительной власти по вопросам налогообложения, отказов в выдаче лицензий), апелляционного и Верховного судов. Судьи назначались министром юстиции.

Местное управление в префектурах находилось под тесной опекой Министерства внутренних дел: губернаторы, собрание, совет, префектуры.

Армия была реорганизована по германскому образцу, а *флот* — по английскому. В 1872 г. была введена всеобщая воинская повинность и к 1897 г. численность вооруженных сил достигла 400 тыс. человек. Со временем военщина приобрела большой вес в государстве (военный министр, Военный совет, Генеральный штаб армии и флота). С конца XIX в. Япония начинает колониальные захваты (Тайвань, Корея).

За период с 1867 по 1913 г. страна пережила мощный демографический бум, ее население увеличилось ровно вдвое и достигло 52 млн человек.

25.2. Становление японского буржуазного права

До периода буржуазных перемен право страны испытывало сильнейшее влияние китайских традиций. Правовая система Японии, испытывая острые противоречия условий борьбы сторонников реакционных и прогрессивных методов управления обществом, оформилась в эпоху Мейдзи. При этом в качестве образцов использовались уже оцененные по достоинству *французские и германские законодательные акты*. Хотя в итоге восприняты были модели немецкого права. Например, в 1881 г. был принят *Уголовный кодекс*, скопированный с Уголовного кодекса Франции 1810 г., однако в 1907 г. ему на смену пришел новый закон, отличающийся расплывчатостью формулировок, отходом от принципа законности и возможностью произвола.

В *Гражданском кодексе* 1898 г. нашли отражение буржуазные принципы личной свободы, охраны частной собственности, равенства сторон, свободы договора и частного предпринимательства. Допускалось действие обычаев и моральных норм. В нем закреплялись нормы вещного, обязательственного, семейного и наследственного права. В сфере семейного права закон охранял патриархальность семьи, закреплял власть родителей и мужа.

Становление *законодательства о труде* начало складываться в послевоенный период: свобода заключения и расторжения трудового договора, запрет найма детей до 15 лет, ликвидация дискриминации при приеме на работу женщин, равная оплата мужского и женского труда, фиксированная продолжительность рабочего дня, предоставление отпуска (в зависимости от возраста, стажа работы, право на забастовку, установление системы пенсионного обеспечения).

Весьма активно развивалось *экологическое законодательство*. Так, были приняты законы: об охране вод от загрязнения промышленными отходами 1958 г., о контроле над количеством выбрасываемого дыма и сажи 1962 г., о возмещении ущерба за загрязнение отработанными маслами 1975 г., о регулировании вибрации 1976 г. и многие другие.

Сразу после революции нормы старых феодальных законов были систематизированы и обнародованы в Уголовном кодексе 1870 г. В 1882 г. вместо него были изданы, подготовленные по французским образцам, новый Уголовный кодекс и Закон об уголовной процедуре. Они основывались на важнейших принципах *буржуазного уголовного права*:

- законности (нет преступления и наказания без указания о них в законе);
- введении обратной силы закона;
- отмене телесных и позорящих наказаний, квалифицированных казней.

Однако, как мы уже упоминали, относительно либеральные положения были заменены немецкой моделью (речь идет о Уголовном кодексе Японии 1907 г. и Уголовно-процессуальном кодексе Японии 1922 г.). В дальнейшем, вплоть до принятия новой Конституции, законодательство продолжало развиваться в реакционном направлении. Например, во время фашистского режима была возрождена и повсеместно допускалась (даже до 1947 г.) отмененная в 1879 г. пытка.

После Второй мировой войны уголовное, уголовно-процессуальное и пенитенциарное законодательство приобрело современное гуманное наполнение — запреты применения наказания без соответствующей правовой процедуры, незаконного ареста, обыска, пыток и жестоких наказаний, право на быстрое и открытое разбирательство по делу и т.п.

Раздел IV

ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА НОВЕЙШЕГО ВРЕМЕНИ (начало XX — начало XXI в.)



Голосование — важнейшая часть формального демократического процесса

Глава 26

Основные тенденции развития государства в Новейшее время

26.1. Особенности развития государства в XX в.

В первой половине XX в. стала очевидной неспособность путем свободно-предпринимательского капитализма решать общественно важные вопросы и нормально существовать в нестабильных условиях, произошло расширение участия государства в экономическом регулировании. Это означало переход к новым взаимоотношениям между обществом, предпринимательской средой и государственным механизмом, предполагающий создание экономической системы смешанного типа.

После Второй мировой войны выявились две основные тенденции: *дальнейшее развитие демократии и увеличение роли государства в важнейших сферах жизни общества*. Доминирующим политическим режимом стала либеральная демократия, наряду с которой время от времени появлялись и откровенно авторитарные и тоталитарные государства. Другой явной тенденцией стало укрепление и расширение политических, гражданских, экономических, социальных, гуманитарных прав и свобод человека, среди которых особое развитие получили избирательные права и права меньшинств. Кроме того, стремительно возрастало значение негосударственных политических организаций. Во внешнеполитической сфере появлялись межгосударственные организации и объединения, и их деятельность постепенно становилась определяющей не только в области международного сотрудничества, но и при проведении внутривнутриполитического курса.

Повсеместное распространение получил *принцип разделения властей*, исключающий злоупотребление властью и ее концентрацию, а также гарантирующий надлежащую реализацию и обеспечение прав и свобод граждан. В большинстве стран появились органы конституционного надзора.

В XX в. в результате научно-технической, информационной, демографической и других революций произошли крупные перемены в экономической и социальной сферах жизни общества. Для этого времени стала характерной небывалая ранее активность государства во всех сферах общественной жизни (в экономике, политике, идеологии, в социальной сфере), приведшая к падению роли парламентаризма и повсеместному усилению исполнительной вла-

сти. Вместе с тем со временем стало очевидно *усиление роли правительства* и рост государственного участия в вопросах экономического и социального развития общества. Это происходило в процессе приобретения органами исполнительной власти определенной части законодательных полномочий (делегированное законодательство), а также и предоставления таким отдельным органам права действий в некоторых случаях по собственному усмотрению (дискреционная власть).

Однако период Новейшего времени озаменован не только развитием демократических институтов и социальных компромиссов, воспринимаемых государством и правом, но и их забвением в двух мировых войнах и существовании ряда военных диктатур.

26.2. Становление и особенности основных правовых систем

Правовые системы и их виды

Как известно, *правовой системой* в юриспруденции называется совокупность взаимосвязанных, согласованных и взаимодействующих средств, регулирующих общественные отношения, а также элементы, характеризующие уровень правового развития той или иной страны. Основными составляющими правовой системы являются особенности источников права, а также органов государственной власти, занимающиеся правотворческой и правоприменительной деятельностью. Наряду с ними ярко проявляют себя явления духовного мировоззренческого характера, юридическая наука, правовые понятия, правовые принципы, правовая культура, правовая политика, право в целом и выражающее его законодательство, юридическая техника и др.

Существует несколько видов классификаций национальной правовой системы. В рамках европейской истории оформилось две из них:

- семья романо-германского права (*континентальное право*);
- семья англосаксонского права (*система общего права*).

Обе эти правовые системы возникли еще в период Средневековья и на протяжении столетий так или иначе сосуществовали, доминируя в какой-либо из стран. В период буржуазных революций XVII—XVIII вв. произошло их окончательное оформление. Основными целями буржуазных преобразований выступало стремление к ликвидации средневековых порядков, характеризующихся:

- бесконечным партикуляризмом правовых систем, препятствовавшим развитию не только межгосударственных связей, но и внутригосударственному общению;

- наличием в обществе массы различных изолированных друг от друга сословных структур, с бесправностью отдельной личности перед лицом власти любого уровня;
- неравенством и беззаконием.

Причем если в Англии прежние феодальные институты были органично вплетены в обновленные основы общественного бытия, то во Франции они практически полностью были сметены революцией.

Романо-германская правовая система

Романо-германская правовая система — одна из основных правовых систем (семей) современности, основанная на римском праве, поэтому важнейшим источником права считается нормативно-правовой акт, признается абстрактность норм, разделение права на публичное и частное, выделяются различные отрасли права и т.п.

Иногда система именуется системой континентального права. К ней относятся такие страны, как Франция, Германия, Италия, Испания, Россия и другие государства. Она является основой для Японии, стран Латинской Америки, ряда стран Азии и Африки, некоторых штатов США, а также канадского штата Квебек.

Континентальная правовая система имеет следующие *особенности*:

1) публичное право, как и частное, во всех странах романо-германской правовой семьи распадается на одни и те же основные отрасли права — конституционное, административное, международное, уголовное, гражданское, процессуальное, трудовое и др.;

2) во всех этих странах правовая норма понимается и оценивается как абстрактное (общее) предписание, основанное на требованиях морали и справедливости, а не как выражение и средство решения конкретного случая (правового прецедента);

3) во всех странах романо-германского права суды не создают право, а применяют его;

4) основными источниками права являются нормативные правовые акты, важнейшие из них — законы; в большинстве стран континентального права в качестве основного источника права действуют кодексы.

Как особая правовая система романо-германская правовая семья сложилась к XIII в. на основе рецепции норм, принципов и традиций римского права. В ее истории можно выделить три этапа:

- *до XIII в.* — право выступало продуктом исключительно культуры и существовало независимо от политики;
- *с XIII по XVIII в.* — возрождение традиций римского права в университетах (рецепция римского права силами его исследователей — глоссаторов и постглоссаторов); на этом этапе

данная правовая система подчинялась общим закономерным связям права с экономикой и политикой, прежде всего с отношениями собственности, обмена, перехода от внеэкономического принуждения к экономике, и на первое место выдвигались нормы и принципы права, которые рассматривались как правила поведения, отвечающие требованиям морали — прежде всего справедливости;

- с XIX в. и до в наших дней.

Англосаксонская правовая система

В отличие от стран романо-германской правовой семьи, где основным источником права является введенный в действие закон, в странах англосаксонской правовой семьи основным его источником права служит норма, сформулированная судьями и выраженная в судебном прецеденте. Поэтому *англосаксонское общее право* следует рассматривать как самобытную семью правовых систем, которая базируется не на абстрактно формулируемых правовых нормах, а в основном на *обычном праве и судебной практике (прецедентное право)*.

Таким образом, англосаксонская правовая семья состоит из следующих элементов, появление и закрепление которых связано со спецификой развития государства в Англии.

1. *Общее право* — правовая система, сложившаяся в Англии в XIII—XIV вв. на базе местных обычаев и обобщения практики королевских судов. Оно характеризуется тем, что основным его источником признается судебный прецедент, при этом законы (статуты) регулируют отдельные области отношений, но не сведены в единую систему, а все, что не урегулировано законом, а также толкование законов, их применение и пр. определяются общим правом. В настоящее время система общего права действует в Великобритании, США, Канаде, Австралии, Новой Зеландии и некоторых других странах, бывших ранее английскими колониями и поэтому воспринявших английскую правовую систему (страны Британского содружества).

2. *Прецедентное право* — правовая система, в которой основным источником права признается судебный прецедент, т.е. решение, вынесенное по какому-либо делу, обязательное для всех судов равной и низшей инстанции при рассмотрении ими аналогичных дел.

3. *Право справедливости* — часть английского права, сложившаяся в XIV—XVI вв. благодаря практике суда лорда-канцлера. Право справедливости, дополняющее и корректирующее прецедентное право, основано на неформальной защите нарушенных прав (упразднено в 1884 г.).

4. *Статутное право* — в странах англо-американской правовой системы представляет собой нормы, содержащиеся в нормативно-правовых актах — статутах, издаваемых высшими законодательными органами и функционирующими наряду с общим правом. Это писаное право парламентского происхождения.

Особенности правовых систем

В силу исторических особенностей становления между европейскими правовыми системами сложились существенные различия.

Первое и самое важное — разница в понимании действующего правового предписания (норма права) и основными источниками права. Так, если в романо-германской системе норма права (юридическая норма) *отражает и закрепляет типичность социальных процессов (ситуаций) вследствие их повторяемости и характеризуется определенной абстрактностью*, то норма англосаксонского права не является разработанной наукой или установленной законодательством, она представляет собой *правило поведения, основанное на конкретном случае в процессе судебного правоприменения*. Поэтому норма права в системе англосаксонского права всегда казуальна.

Второе отличие тесно связано с первым: если в странах романо-германской правовой семьи основным источником права являются *нормативные правовые акты*, а точнее, важнейшая разновидность — закон, то семья общего права есть типичное прецедентное право. Следовательно, *судебная практика* является первым и основным источником общего права, причем нижестоящие суды должны придерживаться решений высших судов. Вместе с тем в англосаксонских странах в последнее время возрастает роль норм, издаваемых высшими законодательными органами и действующими наряду с судебными прецедентами (статутное право).

26.3. Особенности исламского права

Как и много веков назад, самым распространенным источником права в арабских странах остаются *мусульманские религиозные воззрения*. Суть состоит в том, что религия, во-первых, устанавливает догмы и уточняет, во что мусульманин должен верить, и, во-вторых, предписывает верующим, что они должны и чего не должны делать. *Шариат* («путь следования») и *адат* (собственно обычаи) составляют то, что называют *мусульманским правом*.

Мусульманское право основано на идее обязанностей, возложенных на человека, а не на правах, которые он может иметь, при этом невыполнение обязанностей — грех. И государство, исполняя

роль служителя мусульманской религии, обязано следить за соблюдением требований Аллаха.

В мусульманском праве отсутствует деление на публичное и частное право. Основные отрасли мусульманского права:

- уголовное право;
- судебное право;
- семейное право.

Наказания установлены только за тяжкие преступления (убийство, прелюбодеяние, ложное обвинение, вооруженное ограбление, бунт, употребление спиртных напитков), но это весьма жесткие наказания. Судья (кади) может назначать и другие наказания.

Ранее иерархии судов не существовало. Кади решал дела единолично. К судьям в плане их религиозно-правовой подготовки предъявляются весьма высокие требования.

Несмотря на то что ислам признан государственной религией, как минимум в 30 странах, лишь в нескольких из них он является непосредственным источником права. Это Саудовская Аравия, Оман, Иран, Пакистан, Судан и некоторые княжества Персидского залива. Несколько меньшее влияние правовые нормы, основанные на исламе, имеют в Египте, Сирии, Ираке, Марокко, Иордании и Алжире.

Глава 27

Изменения в государственном строе Англии в Новейшее время

27.1. Изменения в государственном строе Великобритании в XX в.

Начиная с принятия Акта о престолонаследии, Великобритания вступила на путь *последовательной и постепенной демократизации общества*, проявляющейся прежде всего в существенном реформировании парламентской системы, системы местного самоуправления и социально-экономической сферы. И хотя далеко не всегда это движение было беспрепятственным, таких потрясений, как в иных странах, особенно во Франции, она не знала.

Напомним некоторые крупные вехи в истории становления британского общества:

- 1803 г. — начало публикации протоколов парламентских слушаний;
- 1825 г. — издание акта о свободе союзов, фактическое допущение тред-юнионов (признание их легальности с запрещением пикетирования произошло в 1870 г.);
- 1829 г. — формальное уравнивание католиков с другими конфессиями (хотя и гораздо позже, например в 1967 г., происходившие волнения по этому поводу говорили о недостаточности урегулирования данной проблемы);
- 1832, 1867, 1884, 1911 и 1928 гг. — реформы избирательного права, направленные на его дальнейшую либерализацию и демократизацию (снижение или отмена имущественного и образовательного цензов, ведение тайного голосования, создание единых избирательных округов, усиление ответственности за преступления в сфере избирательного права), в результате которых перед ведущими политическими партиями консерваторов и либералов (с 1923 г. — лейбористов) встала необходимость в поддержке широких рабочих масс, а для этого нужно было закреплять в своих программах и проводить в жизнь требуемые избирателями социально-экономические преобразования;
- 1832 г. — реформа городского самоуправления, т.е. избрание муниципалитетов, мэров; возможность самоуправления в сельских местностях (графствах) была допущена в 1888 г.;

- 1836 г. — допущение гражданского брака, наряду с церковным, 1857 г. — разрешение развода;
- 1845 г. — утверждение свободы печати;
- 1847 г. — начало оформления социального законодательства (установление 10-часового рабочего дня в текстильной промышленности);
- 1872 г. — создание первых начальных бесплатных школ.

Особенностью государственного строя Великобритании в XX в. являлось его преобразование путем сохранения и гибкого изменения учреждений феодального происхождения — монархии и парламента и усиления роли исполнительной власти. Эти закономерности проявлялись в следующих тенденциях.

1. Изменение в июле 1917 г. наименования правящей Саксен-Кобург-Готской династии на британское — Виндзорская.

2. Последовательная демократизация избирательного права, которая после реформ XIX в. привела в 1918 г. («Акт о народном представительстве») к наделению правом голоса женщин (не моложе 30 лет и при условии ежегодного дохода мужей в 5 фунтов стерлингов) и, наконец, к всеобщему избирательному праву с 21 года в 1928 г. (в 1969 г. возрастной ценз был снижен до 18 лет).

3. Начатое в конце XIX в. понижение значимости парламента, продолжившееся и далее:

- ограничение в соответствии с «Актом о парламенте» 1911 г. законодательных полномочий палаты лордов (кроме финансовых биллей) и полномочий палаты общин с семи до пяти лет, а также установление государственного жалования депутатам парламента;
- признание привилегий официальной оппозиции в 1948 г.;
- сокращение до одного года права вето палаты лордов в отношении нефинансовых биллей в 1949 г.;

4. Усиление значения правительства, активно начатое в годы Первой мировой войны (на фоне приостановленного «Хабеас корпус акт» 1679 г. и введенного вместо него «Акта о защите королевства») и выразившееся в последовательном расширении его чрезвычайных полномочий:

- запрет стачек и учреждение правительственного контроля над военным производством в 1915 г.;
- введение всеобщей воинской повинности в 1916 г.;
- возможность введения от имени короля чрезвычайного положения в стране с 1920 г.;
- в условиях затяжного экономического кризиса получение полномочий на издание практически любых предписаний в

целях обеспечения общественной безопасности, защиты государства и поддержания общественного порядка (с 1939 г.);

- право премьер-министра роспуска парламента в любое время и др.

Такая практика делегированного законодательства привела к концентрации в руках кабинета министров (около 20 важнейших членов правительства во главе с премьер-министром, избранным из примерно 100 министров) всех важнейших полномочий в сфере внутренней и внешней политики, что явилось причиной существенного увеличения числа отраслевых министерств.

5. Установление жесткого контроля над деятельностью органов местного управления с возможностью сокращения дотаций в случае «неразумных» действий органов самоуправления (акты 1929—1933 гг.) и стремление к дальнейшей регламентации деятельности этих органов вплоть до жесткого подчинения их центральным государственным учреждениям — министерству охраны окружающей среды и другим ведомствам (акт 1993 г.).

Также к существенным событиям XX в. необходимо отнести падение колониальной империи, которое началось с серии острых выступлений в старейшей британской колонии — Ирландии в 1916—1921 гг. и фактического отпада Канады в 1923 г. В этой связи правительство перед лицом нарастающих тенденций со стороны других доминионов было вынуждено объявить в Вестминстерском статуте 1931 г. о признании их суверенитета, но в рамках членства в Британской империи (с 1947 г. — «Британского Содружества наций», состоящего из 50 государств-бывших британских колоний).

27.2. Экономические, социальные и правовые реформы

Для преодоления кризисных явлений в экономике страны, и прежде всего стремительной инфляции после Второй мировой войны, правительству пришлось пойти на кардинальные реформы этой сфере. Традиционное невмешательство государства в развитие социально-экономической сферы стало корректироваться жестким контролем кабинета министров посредством бюджетной политики государства. Кроме того, в 1962 г. был создан Национальный совет экономического развития, принят пятилетний «Национальный экономический план» (в 1965 г.), проведена широкомасштабная национализация убыточных предприятий и отраслей промышленности.

Регулирование социальных отношений дополнилось *законами, существенно расширяющими систему страхования работников и упо-*

рядочения пенсионного обеспечения, создающими единую систему здравоохранения в стране и совершенствующими систему начального, среднего и высшего образования. С 1992 г. введен в действие комплекс законов («Хартия граждан»), определяющих требования к качеству и основные критерии эффективности предоставляемых различным категориям поданных короны социальных услуг.

В последние годы в Великобритании прошла серия **конституционных реформ**, направленных на совершенствование государственного строя, в ходе которых Шотландия получила право на создание своего парламента, а Уэльс и Северная Ирландия — ассамблеи (в 1998 г.). В рамках парламентской реформы существенным изменениям подверглось формирование палаты лордов, что выразилось в существенном сокращении числа пожизненных пэров.

В настоящее время Великобритания продолжает оставаться **конституционной монархией**, в которой монарх *формально является главой государства, но с полномочиями, фактически значительно урезанными в пользу кабинета министров*. Он командует вооруженными силами страны, имеет право назначения премьер-министра и министров, других высших государственных чиновников, объявления войны и мира, помилования, наложения вето на решения парламента, его созыва и роспуска и т.д. Однако в соответствии с принципом контрасигнатуры все его акты не могут вступить в действие без подписи главы правительства и одного из министров.

Значительную роль в обществе играет судебная система, реформированная в 1970—1990-х гг.

Высшей апелляционной инстанцией, как и прежде, является *палата лордов*. Она состоит из лорда-канцлера и специальных лордов-судей. Верховный суд Англии и Уэльса, складывающийся из трех отделений — королевской скамьи, канцлерского и семейного, включает в себя три самостоятельных учреждения — Апелляционный суд, Высокий суд и Суд короны (1971 г.). В свою очередь, Отделение королевской скамьи состоит из Суда адмиралтейства и Коммерческого суда.

Судами первой инстанции, рассматривающими подавляющее большинство всех дел, являются 350 судов графств (гражданские дела) и магистратские (мировые) суды (уголовные дела).

Кроме перечисленных судов, в государстве действуют также специализированные суды — трибуналы (промышленный, суд по рассмотрению жалоб на ограничение свободы предпринимательства, служба парламентского уполномоченного по делам администрации, суд коронера, военные и церковные суды).

Все судебные инстанции формируются путем назначения: высшие — монархом по представлению премьер-министра, низшие — лорд-канцлером.

Глава 28

Развитие государства во Франции в Новейшее время

28.1. Падение Третьей республики во Франции

Государственность Франции в 1910—1930-х гг.

В XX в. Франция вступила Третьей республикой. В результате Первой мировой войны Франция, с 1904 г. входившая в так называемую «Антанту», получила обратно от Германии отторгнутые в 1871 г. промышленно развитые Эльзас и Лотарингию и значительную денежную репарацию. Кроме того, к своим немалым «заморским» владениям она добавила основные немецкие колонии в Африке. Однако война тяжело отразилась на французах: 1,5 млн убитых, масса разрушений, внешний долг Соединенным Штатам составил 4 млрд долл., сюда же можно прибавить и потерю капитала в России, вернуть который не удалось участием в оккупационных и интервенционных экспедициях в Советскую Россию. Революционный кризис удавалось сдерживать до 1919 г. чрезвычайными мерами военного времени. Однако вскоре по непрекращающимся требованиям рабочих пришлось пойти на введение восьмичасового рабочего дня.

В 1924 г. последовало признание и установление дипломатических отношений с СССР, а с 1935 г. вступил в действие Договор о союзе и взаимопомощи между Францией и Советским Союзом.

Период после Первой мировой войны и до Второй мировой войны характеризуется усилением влияния кабинета министров, особенно власти главы кабинета, концентрацией капиталов в руках 200 групп, становлением политических партий: радикал-социалисты (средняя и мелкая буржуазия), социалистическая партия Франции, компартия, фашистские объединения.

В 1934 г. фашистская организация «Боевые кресты» попыталась захватить власть в Париже, и угроза фашизма сплотила левые силы. В 1936 г. между коммунистами, социалистами и радикалами было заключено соглашение о создании *единого антифашистского Народного фронта*.

Получив большинство голосов в парламенте, Народный фронт сформировал правительство, которое провело ряд кардинальных реформ. Был распущен ряд наиболее одиозных профашистских организаций, проведена национализация железных дорог и некоторых

оборонных отраслей, несколько увеличена заработная плата, повышено пособие по безработице, установлена 40-часовая рабочая неделя, организованы общественные работы и др. Однако уже в 1937 г. под давлением и бойкотом монополий правительство Народного фронта было вынуждено уйти в отставку.

Новое правительство сразу встало на путь реакции и политики уступок Германии:

- репрессии против левых сил — закрытие газет, новых партий и организаций отобрание мандатов у депутатов-коммунистов и запрет компартии (1938), роспуск профсоюзов;
- подписание Мюнхенского соглашения 1938 г. в части положений о разделе Чехословакии и неоказании помощи республиканской Испании;
- заключение франко-германского договора о ненападении (1938 г.).

Франция во Второй мировой войне

Франция обладала одной из сильнейших армий в Европе. 3 сентября 1939 г., после нападения Германии на Польшу, она объявила войну Германии, но последняя некоторое время не обращала на это особого внимания. Однако уже весной 1940 г. фашистские войска за пять дней, практически не встречая особого противодействия, маршем прошли всю страну и захватили Париж. На следующий год уже вся страна принадлежала гитлеровцам.

Так Третья республика прекратила свое существование.

Прогитлеровское марионеточное правительство переехало в г. Виши. Однако в это время в Англии создается второе правительство — эмигрантское, во главе с генералом де Голлем (Комитет «Сражающаяся Франция»). Комитет активно сотрудничал с движением Сопротивления, организованным левыми силами во Франции. В 1942 г. движение Сопротивления и комитет «Сражающаяся Франция» объединились в Национальный фронт.

После освобождения Франции союзническими войсками в 1944 г. между политическими сторонами начинаются переговоры о программе действий. Усиление позиций социалистов и коммунистов в годы войны и Сопротивления выдвинуло их на первое место во Временном правительстве, которое возглавил генерал де Голль. В ходе постоккупационных мероприятий проводится чистка государственного и муниципального аппарата от изменников, национализация главных отраслей и т.д.

28.2. Государственный строй Четвертой республики (1946—1957)

Вопрос о будущем государственном строе был решен референдумом 1946 г., на котором была принята новая *Конституция Франции*. По форме правления страна стала *парламентской республикой*.

Конституция 1946 г. начиналась Декларацией 1789 г., которая включала следующие дополнения: право на организацию профсоюзов, запретом дискриминации по признакам расы, вероисповедания, политическим убеждениям, равноправие женщин, положения об ограничении монополий, о бесплатном светском образовании.

Законодательная власть вручалась двухпалатному парламенту. *Национальное собрание*, избираемое на основе всеобщего и прямого избирательного права на пять лет, решало вопросы войны и мира, принятия бюджета и законов страны, ратифицировало международные договоры. *Совет республики*, избираемый на шесть лет коммунами и департаментами на основе всеобщего и косвенного избирательного права, мог только вносить рекомендации к законопроектам, налагать вето на них.

Исполнительная власть принадлежала правительству — *Совету министров*, ответственному только перед Национальным собранием. При вынесении большинством Национального собрания вотума недоверия или в случае провала своего законопроекта оно должно было уходить в отставку. Однако если Национальное собрание дважды за 18 месяцев отправляло правительство в отставку, то Совет министров мог просить Президента республики о роспуске верхней палаты парламента и назначении новых выборов. Председатель Совета министров обеспечивал реализацию законов, осуществлял руководство вооруженными силами и национальной обороной.

Президент также относился к высшим органам исполнительной власти. Он избирался парламентом на семь лет с правом переизбрания на следующий срок и наделялся правом контрассигнатуры (не отвечал за неудачи правительства). Вместе с тем его полномочия были существенно ограничены в пользу парламента, в котором, по сути, главенствовал председатель Национального собрания.

Высшей судебной инстанцией являлся избираемый Национальным собранием *Высший совет магистратуры* с Президентом республики в качестве его председателя. Совет магистратуры занимался вопросами назначения и отстранения судей, являлся для них дисциплинарной инстанцией.

Правительство обратило свое внимание к социальным нуждам населения. Прежде всего была проведенная национализация некоторых, важнейших в общенациональном плане, промышленных

предприятий (заводы «Рено»), для трудящихся установлена 40-часовая рабочая неделя, введены в действие акты о страховании работников на случай инвалидности и болезни, о коллективных договорах, повышена зарплата рабочим, устранена дискриминация оплаты женского труда.

Однако к 1947 г. коммунисты и социалисты в основном были удалены из правительства. Принимается Закон «О защите республики и свободе труда», направленный против профсоюзных деятелей, пикетчиков и стачечных комитетов.

28.3. Пятая республика во Франции (1958 г. — наши дни)

Падение Четвертой республики

К 1957 г. назрел кризис власти, вызванный отсутствием политического согласия, непоследовательностью правительства в осуществлении планов социально-экономического развития страны (неспособность противостоять усилению монополизма, интенсификация труда), а также косностью в решении колониальных проблем, что выразилось в поражении во Вьетнаме в 1946—1954 гг. и потере всего Индокитая, Марокко и Туниса, затяжная война в Алжире (в 1954—1962 гг.) верг Францию в омут неразрешимых проблем и поставил перед реальной угрозой гражданской войны.

Противники Конституции 1946 г. сплотились вокруг генерала Ш. де Голля, возглавлявшего в то время алжирский экспедиционный корпус. Де Голль получил от парламента неограниченные полномочия на создание проекта новой конституции Франции.

Конституция Франции 1958 г.

Эта Конституция, закрепившая основы жесткой *президентской республики*, принцип существования которой сформулирован как «правление народа, народом и для народа», резко сузила права парламента и наделила обширными полномочиями президента и премьер-министра.

Конституция была направлена прежде всего на стабилизацию политической системы четким разделением и уравниванием властей между собой.

Первоначально *президент* как гарант равновесия властей избирался коллегией выборщиков, но с 1962 г. стал избираться *путем референдума*. Будучи юридически неотвественным в своей деятельности перед народом и парламентом, он на весь семилетний срок наделялся широкими полномочиями, в числе которых:

- подписание и обнародование законов; передача законопроекта в Конституционный суд;
- предложение о вынесении законопроекта на референдум;
- принятие актов, не требующих одобрения парламента;
- роспуск нижней палаты парламента;
- принятие решения о применении чрезвычайных мер для обеспечения независимости государства, целостности его территории или выполнения им международных обязательств;
- назначение главы правительства и членов кабинета министров, принятие их отставки;
- руководство вооруженными силами и др.

Правительство определяет и осуществляет «политику нации», распоряжается администрацией и вооруженными силами. Премьер-министр несет ответственность за оборону страны, обеспечение исполнения законов, издает акты в порядке регламентарной власти, назначает на военные и гражданские должности.

Парламент республики в настоящее время играет относительно небольшую роль среди иных высших органов государственной власти. Он состоит из практически равноправных Национального собрания и Сената, в котором представлены интересы французских территорий.

В полномочия палат парламента входит принятие законов, объявление войны, установление срока осадного положения и др. Вместе с тем, полномочия парламента всячески ограничиваются прерогативами президента и правительства. Однако в противовес этому парламенту дано право контроля за деятельностью правительства с возможностью вынесения вотума недоверия («резолуция порицания»).

Для контроля за правильностью процедуры избрания президента, депутатов и сенаторов, проведения референдума был создан *Конституционный совет*. В его состав входят девять членов, три из которых назначаются президентом, три — председателем Национального собрания, три — председателем Сената. Конституционный совет избирается на девять лет, но каждые три года обновляется на 1/3. Бывшие президенты республики входят в него пожизненно.

Гарантом независимости *судебной власти* является президент. При нем действует Высший совет магистратуры, возглавляемый министром юстиции. Высший совет магистратуры осуществляет высший надзор за судьями и прокурорами. По его инициативе или заключению назначаются кандидатуры членов судов высшей инстанции и чиновники прокуратуры; он выносит решения в качестве дисциплинарного совета в отношении судей и прокуроров.

Глава 29

Особенности развития Германии в Новейшее время

29.1. Германия в первой трети XX в.

Революция 1918 г. в Германии

Первая мировая война, инициированная Германией и ее же истощившая (2,5 млн убитых, 5 млн раненных и пропавших без вести, контрибуция в 150 млн золотых марок, разруха, голод), революционные события в России и в некоторых странах Европы, недовольство рабочих и армии, инфляция и многое другое привели к накалу политической ситуации в стране.

3 ноября 1918 г. началось восстание военных моряков в г. Киле. Их поддержали рабочие крупных городов, по примеру Советской России приступившие к созданию Советов рабочих и солдатских депутатов. 9 ноября канцлер отрекся от престола и бежал в Голландию. Новое правительство — Совет народных уполномоченных — провозгласило Германию *социалистической республикой*.

Между тем ни по лозунгам, ни по участвующим силам о социализме речи быть и не могло. Скорее, это были буржуазно-демократические преобразования: прекращение войны, создание демократической парламентской республики, провозглашение прав и свобод граждан, всеобщего избирательного права, устранение господства военных и т.д.

Социалистические партии были крайне неоднородны. В 1917 г. из СДПГ вышла Независимая СДПГ, от нее отпочковалась группа «Спартак» (около 30 тыс. человек), которая и дала начало Компартии Германии.

Решив основной вопрос всякой революции — вопрос о власти, буржуазия объявила ее законченной (январь 1919 г.) и начала жестоко подавлять выступления рабочих, которые от революции так ничего и не получили. Также зимой-весной 1919 г. были уничтожены возникшие на революционной волне Баварская и Бременская советские республики, хотя отдельные революционные выступления продолжались до середины 1921 г.

Подавив берлинское рабочее восстание, Национальное собрание в феврале 1919 г. начало подготовку Конституции, которая вступила в действие в августе 1919 г.

Конституция Веймарской республики

Веймарской республикой называется германское государство 1919—1933 гг., которое в соответствии с Конституцией 1919 г., принятой в г. Веймаре, было объявлено как *демократическая парламентская федеративная республика*.

В Конституции было сохранено название Германской империи, однако государство по форме правления было *буржуазно-демократической республикой*, власть в которой исходила от народа.

Главой государства на семь лет стал всенародно избранный *президент* с полномочиями высшей исполнительной власти:

- командование вооруженными силами;
- назначение всех высших государственных чиновников;
- право помилования.

Как «гарант стабильности в стране» он мог отменить любой закон рейхстага, досрочно распустить рейхстаг, издавать чрезвычайные декреты, с помощью армии пресечь любые сепаратистские устремления земель, принимать экстренные меры в случае «серьезного нарушения общественной безопасности и порядка», для чего разрешалось ограничение таких впервые конституционно закрепленных *«прав немцев»*, как неприкосновенность личности, частной собственности и жилища, равенство, тайна переписки, прямое равное избирательное право, право на союзы и общества, свобода слова, печати и многие другие права и свободы. Эта широчайшая компетенция президента сыграла в судьбе Германии роковую роль.

Высшим представительным и законодательным органом стал двухпалатный парламент. *Рейхстаг* (нижняя палата) в соответствии с провозглашенным принципом народного суверенитета был высшим законодательным органом. Депутат рейхстага, избиравшийся на четыре года всеобщим (с 20 лет) равным прямым и тайным голосованием, объявлялся представителем всей нации и был неответственен перед избирателями. Рейхстаг мог принимать общеимперские законы, изменять Конституцию, вотиловать бюджет, принимать отчеты имперских министров и даже самого рейхсканцлера.

Верхней палатой был *рейхсрат* (Имперский совет), в который входили члены правительств земель. При этом устранялось преобладание Пруссии (как по Конституции 1871 г.). Рейхсрат мог отклонить любой закон, принятый рейхстагом, мог не одобрить законопроект правительства, имел право добиваться референдума и т.д.

Имперское правительство состояло из рейхсканцлера, устанавливающего «руководящие линии политики», и министров. При утрате доверия рейхстага они должны были подать в отставку. Однако нормативные распоряжения президента вступали в силу только после их подписания рейхсканцлером или соответствующим министром.

ром. В конце Веймарской республики правительство стало усиливать свои позиции («президентские кабинеты») и уже не зависело от большинства в рейхстаге. Стала проводиться линия на то, что «чиновники назначаются пожизненно», они «слуги всего общества».

Местное управление во всех 18 землях федерации осуществлялось местными законодательными органами — ландтагами. Законы империи имели преимущество перед законами земель (*Имперская судебная палата*). К ведению исключительно имперского законодательства относились внешняя, колониальная, миграционная, таможенная, финансовая и налоговая политика, вопросы о гражданстве и земле, оборона страны, монетное дело, почта и связь, образование, охрана публичного порядка и безопасность и т.д. Для пресечения сепаратистских настроений земель подавляющее большинство вопросов решалось центром. Любая попытка расшатать Федерацию грозила ее субъекту «военной экзекуцией».

Веймарскую конституцию называют самой демократичной из современных ей. Это нашло отражение в ряде следующих положений:

- «об основных правах и обязанностях немцев»;
- «об общественной жизни» (свобода собраний, союзов, обществ и т.д.);
- о просвещении (обязательность всеобщего школьного обучения в «народной школе», основывающегося не на имущественном или статусном состоянии родителей, а на основе призвания и дарования ребенка; пособия для малообеспеченных школьников и студентов);
- о труде (право на труд, поддержка предпринимательства и «среднего класса», коллективные договоры, соцстрах, охрана материнства, старости).

Однако состояние постоянного социально-экономического и политического кризиса не позволяло многим конституционным положениям реализоваться в достаточной мере. Поэтому уже через несколько лет большинство продекларированных прав стало ограничиваться в действии. Например, уже в 1920 г. наряду с восьмичасовым рабочим днем стал допускаться десятичасовой.

29.2. Государственный механизм фашистской диктатуры в Германии в 1933—1945 гг.

Приход к власти фашистов

Во второй половине 1920-х гг. Германия с большим трудом, но все же стала постепенно выходить из послевоенного кризиса. Но обрушившийся внезапно общемировой экономический кризис

1929—1931 гг. вновь отбросил ее далеко назад (более 9 млн безработных). Веймарское правительство стало стремительно терять остатки своего влияние в массах. На этом фоне политический вес приобрели левые социал-демократы и компартия, с одной стороны, и правые в лице Национал-социалистической германской рабочей партии (НСГРП) и бывшее офицерство — с другой.

30 января 1933 г. фашисты законным путем становятся у власти. Начинается целенаправленное изменение политической системы общества. Этот процесс прошел в два этапа: на первом происходила фашизация государственного аппарата, а на втором — милитаризация страны.

Создание законодательной базы фашистской Германии происходило в течение первых полутора лет нахождения нацистов у власти. Так, прежде всего под страхом лишения свободы (до двух лет) была запрещена любая критика действий правительства (Закон «О защите правительства национального возрождения от коварных посягательств»). Затем правительство получило законодательные полномочия, настолько широкие, что могло выходить неопределенно далеко за рамки действующей Конституции («В целях устранения бедствий народа законы могут издаваться правительством и отклоняться от Конституции»). На издаваемые имперским правительством законы не распространялись общие требования, поэтому они публиковались не президентом, а рейхсканцлером, не могли быть опротестованы в рейхсрате и т.д. (Закон «О ликвидации бедственного положения народа и государства», март 1933 г.).

Становление в Германии тоталитарного режима

Поджог рейхстага 22 февраля 1933 г. явился поводом к тому, что в начале лета 1933 г. были ликвидированы все оппозиционные национал-социалистам партии и союзы, а создание новых партий было запрещено (от шести месяцев до трех лет лишения свободы).

Произошло слияние партийного и государственного руководства с провозглашением НСДАП неотделимой от государства «носителем германской государственной мысли» (Закон об обеспечении единства партии и государства 1933 г.). С упразднением представительных органов земель и передачей власти партийным наместникам (гауляйтерам) была ликвидирована федерация (Закон о переустройстве империи 1934 г.). В таких условиях, естественно, наличие Союзного совета (рейхсрата) оказалось совершенно не нужным, он также был упразднен (Закон о ликвидации рейхсрата

1934 г.). Местное самоуправление было ликвидировано Законом о германских общинах 1935 г.

В апреле 1934 г. наряду с обычными судами были созданы так называемые «народные суды» в составе пяти человек, рассматривающие дела о политических преступлениях. Судьи не были связаны законом, руководствовались «народным правосознанием» и обжалованию их приговоры не подлежали. Были аннулированы имевшиеся конституционные гарантии и права граждан.

Создаваемый тоталитарный режим требовал соответствующей «силовой поддержки» для удержания общества в послушании, а также массовой милитаризации страны для выполнения задач, которые ставили перед государством фашистские идеологи.

В этих целях не просто были расширены полномочия полиции, но созданы совершенно новые органы и подразделения. Так, в систему силовых ведомств вошли:

- воссозданные штурмовые отряды (SA), превратившиеся в армейский резерв численностью 4 млн человек;
- охранные отряды войск особого назначения (SS), выросшие из личной охраны А. Гитлера, созданной в 1925 г. и осуществлявшие в дальнейшем карательные операции на оккупированных территориях, а также охрану концлагерей;
- тайная государственная полиция (гестапо) в 1936 г. поглотившая уголовную полицию;
- Главное управление имперской безопасности (РСХА), созданное в 1939 г. и включившее в себя ряд других организаций в качестве отделов, например гестапо, ставшее его IV отделом;
- специальные органы юстиции («Народный трибунал» и др.);
- 23 концентрационных лагеря с 2 тыс. отделений для содержания и «исправления» неугодных режиму лиц, через которые прошло около 18 млн человек (только в одном Освенциме было уничтожено около 4 млн человек).

Была восстановлена всеобщая воинская повинность, создаются мощнейшие армия, флот и авиация. Разрабатывается четырехлетний план перевооружения германской армии. Ее численность в 1934 г. составляла 100 тыс. человек, а к 1938 г. была доведена до 1,150 млн человек, к 1941 г. — уже до 7 млн.

Так был создан так называемый «Третий рейх», мощнейшая военная машина которого обрушилась на Европу и Советский Союз.

29.3. Особенности государственного развития Германии после Второй мировой войны

Создание ФРГ

После разгрома фашистской Германии и окончании Второй мировой войны ее территория в соответствии с решениями Потсдамской конференции (июль-август 1945 г.) была разделена на четыре оккупационные зоны (СССР, США, Англия и Франция) с единым руководством Контрольного совета. Однако вскоре между СССР и его бывшими союзниками возникли противоречия по вопросам послевоенного переустройства мира. Это противостояние привело в конце 1946 г. к разрыву связей между ними и объединению секторов ответственности западных стран в единую оккупационную зону в 1948 г. Для этой зоны представителями германских земель был подготовлен проект конституции, вступивший в действие в мае 1949 г.

В восточной зоне оккупации осенью 1949 г. была образована Германская Демократическая Республика, которая пошла по социалистическому пути развития.

Конституция ФРГ 1949 г.

Конституция, принятая 23 мая 1949 г., провозгласила создание Федеративной Республики Германия — демократического, социального и правового государства, *парламентской республики*, основой которой являются неприкосновенные и неотчуждаемые права человека, а «вся власть исходит от народа».

Высшими федеральными законодательными органами стали *бундесрат* (41 представитель федеральных земель) и *бундестаг*, избираемый на четыре года. В Федеральном собрании законодательные полномочия имелись у бундестага. Он также имел права ратификации международных договоров, участия в выборах федерального президента, формирования правительства и т.д. В каждой земле имелись собственные конституции и местные парламенты (ландтаги), избираемые на пятилетний срок, а также правительства, возглавляемые премьер-министрами.

Президент как глава всего государства избирался на пять лет Федеральным собранием и представителями земель по представительству ландтагов. Он имел в основном представительские функции. Центральным звеном государственного механизма являлся назначаемый президентом *федеральный канцлер*. Он решал вопросы назначения министров, определения политики страны. Мог быть смещен только при объявлении недоверия бундестага.

Федеральная судебная система включает Конституционный суд и федеральные суды. Конституционный суд состоит из судей, избираемых пожизненно обеими палатами федерального собрания.

Объединение Германии

Период существования двух суверенных немецких государств, разделенных Берлинской стеной, продолжался до октября 1990 г. И это было время сложных политических событий и акций, которые сказывались на судьбах народов обоих государств.

Первые процессы сближения двух немецких государств начались с подписанием в 1972 г. Договора об основах взаимоотношений. Общий кризис социализма во второй половине 1980-х гг. привел к тому, что летом 1990 г. начался процесс объединения Германии. 12 сентября 1990 г. в Москве был подписан Договор об окончательном урегулировании в отношении Германии. В соответствии с решением, принятым Народной палатой ГДР, республика присоединялась к ФРГ и в результате образовалось единое германское государство.

На территорию бывшей ГДР распространено действие Конституции ФРГ 1949 г. После вливания административных округов ГДР в состав ФРГ из них было образовано шесть новых федеральных земель. В настоящее время Федеративная Республика Германия имеет в своем составе 16 федеральных земель.

Глава 30

Развитие Италии в Новейшее время

30.1. Объединение Италии и создание конституционной монархии (1861—1922)

Исторический экскурс

С момента падения Римской империи территория Италии стала ареной ожесточенной борьбы светских (германских императоров) и церковных монархов (римских пап) за влияние на европейский мир. На этом фоне появилось множество разрозненных княжеств и свободных городов. Такого положения не могли изменить испанские и австрийские оккупации и даже включение итальянских земель в состав наполеоновской империи. До середины XIX в. на территории Италии существовало несколько государств, ставших в результате Тридцатилетней войны зависимыми от Франции и Австрии. Это были единое королевство Ломбардия и Венеция, Тоскана, Лукка, Модена, Неаполь, Пьемонт, а также обширная Папская область — Понтификат.

К 1870 г. в результате ряда национально-освободительных выступлений, идеологами которых выступали *Д. Мадзини* и *Д. Гарибальди*, произошло объединение Италии. В 1848—1849 гг. было восстание в Риме и провозглашение его республикой, которую затем завоевали объединенные франко-австрийские и неаполитанские войска. В 1861 г. провозглашено *Итальянское королевство* на большей половине территории Италии, а в 1871 г. к нему были присоединены северо-восточные области после многих лет вооруженной борьбы с Францией и ее ослабления в результате падения Второй империи.

Конституция 1861 г.

Конституцией Итальянского королевства стал статут королевства Пьемонт 1848 г., аналогичный французской Хартии 1830 г. Многократно дополняемая, она действовала вплоть до падения режима Муссолини в 1943 г.

По Конституции Италия объявлялась *конституционной монархией*, в которой *королю* предоставлялись чрезвычайно широкие полномочия:

- назначение сената, представителей верхней палаты парламента, всех высших чиновников государства;
- формирование ответственного перед короной правительства;
- утверждение законов;

- издание декретов и регламентов, необходимых для их исполнения;
- созыв и роспуск палат парламента;
- командование вооруженными силами;
- объявление войны и т.д.

Парламент состоял из сената и палаты депутатов. Сенаторы назначались королем пожизненно из членов королевской семьи и других высших аристократов. Депутаты палаты представителей избирались на пятилетний срок с правом решения вопросов бюджета и налогов. К избирателям (мужчинам) предъявлялись достаточно высокие требования по высокому имущественному и возрастному (с 21—25 лет) цензам, по уровню грамотности (с 1882 г.), для достижения которого (если не было соответствующего диплома) нужно было сдать экзамен или уплатить значительный налог. Позже могли голосовать и неграмотные, и с 30 лет, но только те мужчины, что прошли военную службу.

Правительство наделялось пространными полномочиями. Оно имело право законодательной инициативы, могло приостанавливать действия законов, издавать акты, в нормальных условиях находящиеся в ведении парламента.

Местное управление по примеру Франции было строго централизовано (назначаемые префекты).

В последующем была существенно расширена власть короля, при котором в 1889 г. был создан государственный совет, рассматривающий жалобы на центральные органы государственного управления.

30.2. Государственный механизм фашистской диктатуры в Италии (1922—1943)

Фашизация государственного аппарата

Хотя Италия после Первой мировой войны оказалась в лагере стран-победительниц, экономическое, политическое и международное положение ее было крайне нестабильным, что привело к революционному подъему 1920 г. Однако он был нейтрализован рядом уступок рабочим и опорой правительства и промышленников на «твердую силу» в лице фашистов, которых они широко использовали для подавления народных выступлений.

Среди важных политических партий были буржуазные либералы (крупная буржуазия), католическая народная партия, аграрная партия, социалистическая партия, распавшаяся на партии фашистов (образовались в 1919 г.) и коммунистов (в 1921 г.).

Фашисты, лидером которых был *Б. Муссолини* (1883—1945), стремительно приобретали политический вес как у разочаровывающегося населения, так и у промышленников, также недовольных действиями монархии. Для этого они использовали лозунги сокращенного рабочего дня, рабочего контроля, твердого минимума заработной платы, передачи земли в собственность крестьянам, а также демонстрировали реваншистские устремления по созданию «Великой Италии» путем приобретения новых территорий, национального единства, мира и ликвидации монархии.

В результате втайне санкционированного властями фашистского «похода на Рим» в 1922 г. Муссолини получил пост премьер-министра. С этого момента началась *активная фашизация государственного аппарата и общественной жизни*.

Для упрочения своей власти фашисты в течение короткого периода приняли законы по предоставлению помещикам права на захваченные крестьянами земли, увеличению рабочей недели, введению налога на зарплату рабочих и служащих, отмене пропорциональной системы выборов и др. В итоге с 1923 г. сложилась практика, когда партия, набравшая относительное большинство, получала 2/3 мандатов в парламенте. В ответ оппозиционные партии (социалисты, либералы, пополяри и коммунисты), покинув парламент, создали Авентинский блок.

В 1925—1927 гг. были приняты так называемые «*исключительные законы*», окончательно оформившие политический режим фашистской диктатуры:

- парламент был лишен законодательной власти и права контроля над правительством;
- король превратился в символ государства, но без реальной власти;
- все партии, кроме фашистской, были запрещены, а их лидеры арестованы;
- Законом «О праве исполнительной власти создавать юридические нормы» 1926 г. премьер-министру позволено издавать законы, что привело к сосредоточению всей полноты исполнительной и законодательной власти в руках Муссолини;
- Законом «Реформа политического представительства» 1928 г. была фактически ликвидирована палата депутатов парламента, а вместо нее создана Корпоративная палата, куда могли баллотироваться только фашистские кандидаты, т.е. Большой фашистский совет (или Великий совет фашизма);
- Великий совет фашизма объявлялся верховным государственным органом, а его председатель становился главой правительства.

Взяв власть в центре, фашисты стали влиять на организацию органов местного самоуправления (не выборность, а назначение), куда входили подеста (общинное управление) и префекты (управляющие областью).

В трудовой сфере идея корпоративного государства отразилась в законах «О правовой организации коллективных трудовых отношений» 1926 г. и «Хартии труда» 1927 г. Имеющиеся профсоюзы распускались, вместо них создавались фашистские профсоюзы — синдикаты и комитеты «классового сотрудничества», т.е. объединения, призванные установить «классовый мир». В 1930 г. под руководством Муссолини был создан Национальный совет корпораций (вопросы заработной платы, условий труда, трудовых споров).

В 1939 г. произошло окончательное слияние «политики и труда» под эгидой фашистской партии: Корпоративная палата (вместо ликвидированной в 1928 г. палаты депутатов парламента) превратилась в «палату фаший и корпораций» (650 человек из правительства, партийной верхушки, советов корпораций, назначенных лично дуче).

Карательные органы Итальянского корпоративного государства

Радикальным изменениям подверглись *органы полиции*. До 1926 г. в Италии существовала военная жандармерия, карабинеры и полиция общественной безопасности. Вскоре после прихода к власти Муссолини создаются политическая полиция («Организация охраны от антифашистских преступлений»), тайная полиция и полиция национальной безопасности. На местах формировались дополнительные отряды карабинеров, которые также входили в общую полицейскую систему. В конце 1930-х гг. из этих отрядов была образована «Добровольческая милиция общественной безопасности» для подавления открытых антифашистских выступлений (500 тыс. человек содержались за счет государства, подчинялись наместникам, командовал ими дуче).

В 1926 г. создается «Особая служба политических расследований» состоящая при ОБРА, которая готовила дела к рассмотрению в «Трибунале защиты государства» (особый судебный орган, формировавшийся из высших офицеров вооруженных сил, флота и политической полиции; судебный процесс длился 48 часов, смертная казнь приводилась в исполнение немедленно, приговоры обжалованию не подлежали). Трибунал просуществовал до 1937 г.

Судебная система состояла из мировых судов, областных трибуналов (суды присяжных), апелляционного, кассационного и Верховного суда. С приходом фашистов к общей судебной системе добавились «политические трибуналы» на местах, в 1931 г. суды при-

сяжных были заменены судами шеффенов (судья и пять шеффенов из надежных местных чиновников, утверждаемых министром юстиции). В суде шеффенов действовала презумпция виновности.

Италия во время Второй мировой войны

В 1935 г. Италия начала войну с Абиссинией, в 1936 г. в блоке с Германией и Японией вступила в Испанию, помогла Гитлеру захватить Албанию, Австрию, Чехословакию, в 1941 г. выступила основным союзником Германии в агрессии против СССР.

Поражение под Сталинградом, где участвовал и итальянский экспедиционный корпус, активность Комитета действия по объединению итальянского народа (создан в 1941 г.), высадка союзников в Сицилии, активная борьба антифашистских сил в самой Италии привели к государственному перевороту, который не смогли предотвратить и несколько тысяч присланных гестаповцев. Летом 1943 г. Большой фашистский совет отстранил Муссолини от власти. Глава нового правительства маршал Бадольо под давлением масс распустил фашистские организации и в сентябре 1943 г. подписал акт о капитуляции перед странами — союзниками по антифашистской борьбе (юг Италии). Король был отрешен от власти. Создан Комитет национального освобождения (КНО), куда вошли партии антифашистской коалиции. Однако Германия оккупировала северные территории и только весной 1945 г. в результате активных действий Движения Сопротивления от немецких фашистов был освобожден и север Италии.

После восстания 25 апреля 1945 г. фашистский аппарат по всей стране был разрушен. На местах были назначены ставленники КНО, полицейская служба была возложена на членов бывших ударных гарибальдийских отрядов (1943 г.).

В мае 1946 г. на референдуме вопрос был решен в пользу республиканского государства, а Учредительное собрание подготовило соответствующую конституцию.

30.3. Конституция Италии 1947 г.

Конституция вступила в силу в 1948 г. сразу после ликвидации союзнической оккупации.

Италия была объявлена *парламентской республикой*, основанной на труде и народном суверенитете, который реализуется путем представительства в парламенте большого числа политических партий, находящихся в паритетном отношении друг к другу. Такое разнообразие обеспечило закрепление в Основном законе значительного перечня демократических *прав и свобод* (равенство и рав-

ноправие граждан, свобода и неприкосновенность личности, свобода собраний, союзов, слова, профсоюзов, стачек, политического мнения, вероисповедания). Также закреплялось большое число экономических и социальных прав и свобод.

Утверждалось, что законодательная власть принадлежит двум равноправным палатам *парламента*. Палата депутатов избирается всеобщими и прямыми выборами по пропорциональной системе сроком на пять лет, а сенат избирается представительными органами областей, пятерых сенаторов может назначить президент. Палаты уполномочены совместно контролировать действия правительства, рассматривать вопросы объявления войны, налогов, бюджета, международных договоров.

Президент избирается на совместном заседании палат, и он должен быть не моложе 50 лет. Свои полномочия глава государства исполняет в течение семи лет (командование вооруженными силами, назначение высших чиновников, право помилования, представительства страны в международных отношениях, издания чрезвычайных декретов, на один месяц задержания закона, право роспуска парламента). При этом в соответствии с принципом контрассигнатуры все его акты должны быть подписаны премьер-министром.

Кабинет министров формируется президентом, несет коллективную ответственность перед парламентом, но при этом в особо оговоренных случаях может принимать акты, имеющие силу законов.

К *высшим судебным органам* относятся Высший совет магистратуры, возглавляющий систему общих судов, и Конституционный суд (создан в 1956 г.), который решает вопросы о конституционности издаваемых различными государственными органами нормативных актов, споры между областями страны, а также принимает решение об импичменте высших должностных лиц государства. Сама судебная система складывается из общегражданских, уголовных, административных судов, а также ряда специальных инстанций, решающих споры о налогах и пошлинах. Имеются суд присяжных и мировые суды.

Итальянские *вооруженные силы*, ликвидированные в послевоенный период, были созданы вновь сразу же после вступления страны в блок НАТО в 1949 г.

Территория Италии состоит из *административных единиц* с соответствующими управленческими структурами: областей (областные собрания), провинций (провинциальные собрания) и общин или коммун (муниципалитеты). При этом, принимая решения о займах и субсидиях, выдаваемых регионам страны, правительство через уполномоченных им комиссаров и префектов жестко контролирует деятельность органов местного управления.

По Лютеранскому пакту 1928 г. *Ватикан* является самостоятельным государством.

Глава 31

Особенности развития государства в США в Новейшее время

31.1. Государственно-правовое развитие США в конце XIX — первой четверти XX в.

Экономический подъем

С 1870-х гг. в связи с бурным развитием нефтедобычи, сталелитейной промышленности, строительства и транспорта начался экономический подъем страны. Появились первые крупные монополистические объединения, подавляющие средние и мелкие фирмы, поэтому их деятельность правительство пыталось ограничить. В этих целях был принят ряд так называемых «антитрестовских» актов:

- закон *Шермана* 1890 г., запретивший любые соглашения субъектов права, особенно в форме треста, если действия могли бы привести к существенному ограничению междугородной торговли или торговли с иностранными государствами;
- закон *Клейтона* 1914 г., в котором в целях оздоровления конкуренции прямо запрещались ценовая дискриминация, а также практикование «связывающих» или «исключительных» сделок;
- закон *Робинсона—Патмена* 1936 г., который запретил соглашения, предусматривающие поддержание единой схемы цен, а также продажу товаров по крайне низким (демпинговым) ценам с конечной целью разорения своих конкурентов.

Однако в борьбе с монополизмом американское правительство действовало, в общем-то, безуспешно.

Экономическая мощь США еще более возросла после Первой мировой войны, в которой государство участвовало с апреля 1917 г. на стороне Антанты и потеряло около 56 тыс. человек. Концентрация капитала достигла невиданных размеров (несколько десятков концернов, трестов, синдикатов). Практически ничего не потеряло государство и после авантюрной интервенции в Россию в 1920 г.

Продолжалось усиление центральной власти. Так, в 1908 г. для расследования нарушений федеральных законов при Министерстве юстиции США было создано *Федеральное бюро расследований* (ФБР), а в 1913 г. для усиления контроля в финансовой сфере организуется *Федеральная резервная система* — объединение 12 федеральных банков с функциями центрального эмиссионного банка (контроль над денежной массой и процентами банковских креди-

тов). В 1917 г. был введен контроль над производством, сырьем и топливом, упорядочены отношения во внешней торговле.

В соответствие с требованиями времени развивалось федеральное конституционное законодательство. Так, были приняты поправки к Конституции:

- XVI — о подоходном налоге (в 1909 г., действует с 1913 г.);
- XVII — о прямом избрании сенаторов (в 1913 г.);
- XVIII — о введении «сухого закона» (в 1917 г., вступила в действие в 1920 г., ликвидирована XXI поправкой в 1933 г.);
- XIX — об отмене отрицания или ограничения федеральным правительством или отдельными штатами избирательных прав под предлогом пола (действует с 1920 г.).

США в условиях мирового экономического кризиса (политика «Нового курса»)

В 1929 г. вследствие обвала на фондовой бирже Соединенные Штаты поразил глубокий финансовый кризис, отразившийся на всем капиталистическом мире, который получил название *Великой депрессии* 1929—1933 гг. В США он привел к кризису перепроизводства, когда покупательная способность населения упала до катастрофического минимума. Полная дезорганизация банковской системы вызвала остановку половины заводов, массовое разорение ферм (17 млн безработных), манифестации трудящихся и ожесточенные столкновения их с полицией.

Правительство под руководством президента *Ф. Рузвельта* (1882—1945) стало предпринимать экстренные меры для выхода из сложившейся ситуации. В результате была внедрена новая концепция взаимоотношений государства и рынка, где в отличие от ранее существующей модели «государство — ночной сторож» государственное участие в экономических отношениях приобрело активные формы. Эта программа, получившая название «*Новый курс Рузвельта*» (1932—1935), рассматривалась как политика государственного вмешательства в частные экономические отношения («новая сделка»).

Можно отметить следующие важнейшие действия правительства.

1. *Восстановление банковской системы.* Так, после закрытия всех банков в стране несколько вновь открытым выданы государственные кредиты. Весь золотой запас и золото населения были сконцентрированы в государственном казначействе, а над торговлей ценными бумагами установлен жесткий контроль.

2. *Восстановление промышленности и сельского хозяйства,* в том числе:

- организация общественных работ для безработных — до 1942 г. создавались «трудовые лагеря» для строительства и ремонта дорог, мостов, аэродромов;
- введение 500 «кодексов честной конкуренции», устанавливающих одинаковый уровень зарплат, продолжительность рабочего дня, объем выпускаемой продукции, рынки сбыта, а также право наемных работников на организацию и заключение коллективных договоров (например, «Кодекс о справедливой конкуренции для хлопчатобумажной текстильной промышленности» от 17 июля 1933 г. устанавливал минимум заработной платы 12—13 долл. в неделю и обязательность планирования работ всех наемных работников, исключая обслуживающий персонал, таким образом, чтобы время их работы не превышало 40 часов в неделю);
- выплата компенсаций фермерам за сокращение посевных площадей, поголовья скота или товарного производства и одновременное уничтожение уже собранных продуктов для избежания падения цен на них (котельные топили пшеницей).

К 1935 г. «новый курс» Рузвельта свою задачу в основном выполнил и по решению Верховного суда США был прекращен. Однако заложенные тенденции продолжали давать свои результаты.

Активное вмешательство государства в социальную сферу в США началось еще в первой четверти XX в. Так, для женщин и детей, а также для работников некоторых железных дорог вводился восьмичасовой рабочий день, устанавливалась ответственность нанимателей за несчастные случаи на производстве. В некоторых штатах в 1923 г. были введены законы о пенсиях по старости. Перечень социальных прав еще более расширился в результате решительных шагов администрации по выходу из мирового кризиса в период с 1933 по 1938 г.:

- сокращение рабочего дня до 8 часов в день и 40 часов в неделю вместо 60 часов, как ранее (Закон 1938 г.);
- легализация профсоюзов (закон Вагнера 1935 г.);
- разрешение коллективных договоров (закон Норриса—Лагардия 1932 г.);
- установление минимума зарплаты (в 1961 г. минимальный размер заработной платы был повышен с 1,0 до 1,25 долл./час, сейчас он составляет не менее 8 долл./час);
- установление социального обеспечения по безработице, инвалидности и старости (с 65 лет), введение оплачиваемых отпусков и др.

Кроме того, был принят ряд *поправок к Конституции США*, напрямую связанных с чрезвычайными условиями выхода из кризиса:

- XX — изменение срока вступления в должность президента США — 20 января (вместо 4 марта) и членов конгресса — с 3 января (до этого был первый понедельник декабря следующего после выборов года); поправка вступила в действие с 15 октября 1933 г.;
- XXI — отмена XVIII поправки (о введении «сухого закона») в декабрь 1933 г.

31.2. Развитие экономического и политического законодательства США во второй половине XX в.

Законы против профсоюзов и коммунистов

После Второй мировой войны администрация президента США *Г. Трумэна* (1884—1972) продолжила традиции «нового курса», но уже под названием «справедливого курса», который, однако, оказался в русле консерватизма и реакции.

Как уже отмечалось, *закон Вагнера 1935 г.* (Акт «О национальных трудовых отношениях») признал коллективные договоры, разрешил организацию профсоюзов и ввел запрет на их судебное преследование, легализовал стачки и бойкоты.

Однако сразу после Второй мировой войны произошло существенное ограничение прав профсоюзов, фактически аннулировавшее положения закона Вагнера:

- была установлена уголовная ответственность за требования профсоюза о повышении зарплаты (*закон Хоббса 1946 г.*);
- категорично запрещались политические претензии к власти; осуществление права трудящихся на забастовку требовало необходимость предупреждения о ней за 60 дней, правительство же оставляло за собой возможность отсрочить ее еще на 80 дней (*закон Тафта—Хартли «О регулировании трудовых отношений» 1947 г.*).

Позднее положение профсоюзов было еще более ужесточено *законом Лэндрама—Гриффина 1959 г.*: государства получило право вмешиваться в процесс выборов в профсоюзные органы, определять размеры членских взносов, требовать представления в Министерство труда отчетов, копий уставов, постановлений профсоюзов и пр.

В политической сфере также произошли изменения. Еще в начале войны в условиях тотальной «шпиономании» для пресечения

немецко-фашистской пропаганды в США в 1940 г. был принят закон *Смита* («О регистрации иностранцев»), согласно которому любой иностранец мог быть выслан из пределов США, подвергнут тюремному заключению на срок до десяти лет и штрафу до 10 тыс. долл. В послевоенный период, после проведенной проверки лояльности государственных служащих в 1947 г., этот закон был успешно обращен против левых сил, и прежде всего против легализовавшихся в 1923 г. и приобретших за время войны немалую политическую силу коммунистов, поэтому его положения действовали вплоть до 1969 г.

Все вышесказанное получило логичное продолжение в законе *Маккарена-Вуда* 1950 г. (закон о внутренней безопасности, действовал до 1967 г.). Он исходил из того, что компартия является организацией, действия которой направляются из-за границы, поэтому устанавливал: обязательность регистрации ячеек и их членов в министерстве юстиции, а также предоставления финансовой отчетности, запрет на занятие административных должностей коммунистами и представителями иных леворадикальных организаций, на выдачу им загранпаспортов (за нарушение штраф — 10 тыс. долл., тюремное заключение до трех лет).

Однако с течением времени большинство положений законов времен «политики маккартизма» было опротестовано и отменено Верховным судом США, и к 1967 г. открытые преследования коммунистов прекратились.

Конституционно-правовое развитие США

В течение XX в. В Конституции США были внесены некоторые поправки, которые вводили радикальные изменения в избирательную сферу:

- XIX — предоставление женщинам пассивного и активного избирательного права (1920);
- XXII — запрещение первому лицу замещать пост президента в течении более чем двух сроков, а также лишение права вице-президентам избираться на президентский пост более одного раза (1951);
- XXIII — предоставление права голоса на президентских выборах жителям столичного округа Колумбия;
- XXIV — отмена ограничений избирательных прав на выборах в органы управления штатов в связи с неуплатой налогов (1964);
- XXV — установление порядка преемственности в замещении постов президента и вице-президента США;

- XXVI — снижение возрастного ценза на федеральных выборах с 21 до 18 лет (1971);
- XXVII — о начале действия закона, повышающего денежное вознаграждение конгрессменам — только для депутатов «следующего созыва» (принята в 1988 г., действует с 1992 г.).

Кроме того, следует отметить законы 1957 и 1964 гг., окончательно отменившие дискриминацию темнокожего населения (деятельность священника Мартина Лютера Кинга против расовой сегрегации). Что касается проблемы правового равенства женщин, то оно в рассматриваемый период было провозглашено только в 17 штатах.

Политика активного государственного вмешательства в экономику, проводимая с начала 1930-х гг., стала сворачиваться с приходом к власти республиканцев во главе с *Р. Рейганом* (срок его президентства охватывал 1981—1989). Усилия были сосредоточены на реализации монетаристского курса, антиинфляционных мерах, сокращении государственных расходов и т.п.

31.3. Возникновение и особенности права США

Развитие источников права

В общих чертах право США складывалось еще в колониальный период — в течение XVII—XVIII вв. В британских колониях применялись самые элементарные положения английского права, а также нормы, складывающиеся в результате повседневной деятельности поселенцев — общее право. Говоря об истоках возникновения права США, юрист Паунд сказал: «Незнание права — основной фактор формирования американского права». Действительно, пестрота населения, огромные малолюдные территории штатов и практически отсутствие всяких связей между ними, а также отсутствие юристов среди колонистов не могло обеспечить полноценного применения английского общего права, к тому же сформированного в условиях неизвестного американским территориям феодального общества. Поэтому в XVII в. в некоторых колониях действовало «право», основанное на Библии и широко толкуемое судебским усмотрением.

После образования независимого государства необходимость в самостоятельном американском праве стала чрезвычайно актуальной. Но до середины XIX в. США находились в стадии становления и приобретения новых территорий, на которых исторически действовали нормы романо-германского права, вступающие в противоречия с принципами англосаксонского. В результате этой пестрой смеси было создано особое общее право — американского типа. Его основными отличительными чертами являются:

- пренебрежение древними традициями и обычаями (которых по определению быть не могло);
- меньшая формальная процедурность;
- консолидированность по различным отраслям;
- учет общенациональных интересов и партикулярных интересов штатов в связи с их этническим составом, преобладающим вероисповеданием населения, его количеством, образом жизни и др.

Время от времени предпринимались попытки кодификации сложившихся норм (Массачусетс, 1634 г.; Пенсильвания, 1682 г.; Виржиния, 1796 г.; Нью-Йорк, 1848 г.; Калифорния, 1872 г.).

Несмотря на то что американское право — это в основном право судебной практики, еще с середины XIX в. в правообразовании стала отчетливо проявляться роль законодателя. В большинстве штатов были созданы отраслевые кодифицированные акты (например, Уголовный кодекс штата Нью-Йорк 1967 г.), предпринимались также попытки расширения этой тенденции до масштабов всего государства (Примерный Уголовный кодекс США 1962 г.). Более того, в настоящее время действует постоянно пополняемый *Свод законов США*, состоящий из 50 отраслевых разделов.

Особой характеристикой американского права является его *федерализм*: право США состоит из права Федерации и права 50 отдельных штатов. Эти штаты — по сути самостоятельные государства, которые благодаря X поправке к Конституции имеют широкую законодательную компетенцию, а вмешательство федеральных властей всегда является исключением. Поэтому сложилось такое взаимодействие, когда центр принимает законы общей направленности, а штаты детализируют и конкретизируют их (принцип остаточной компетенции). В итоге в повседневной жизни наиболее важным для граждан и для юристов является право именно штатов.

Развитие уголовного права США

Американское право сложилось на основе накопившихся за столетия судебных прецедентов в самых различных штатах. Поэтому до настоящего момента единого уголовно-правового акта нет. Почти все штаты имеют свои уголовные кодексы, принятые в разное время и характеризующиеся крайней противоречивостью. Практически единственными ориентирами для обновления и сближения уголовных кодексов штатов являются *Примерный Уголовный кодекс США* 1962 г. и *Комплексный закон о контроле над преступностью* 1984 г. (назначение и исполнение наказания и меры борьбы с опасными преступлениями и рецидивистами).

В силу исторически сложившегося распределения компетенции Федерации и штатов федеральные уголовно-правовые акты имеют весьма ограниченное действие (например, ответственность за преступления федеральных служащих; совершение преступлений, связанных с пересечением границ между штатами, наркотиками, сбытом похищенных автомашин). Федеральные законы не определяют решения штатов. Подавляющее большинство правонарушителей привлекается к ответственности по законам отдельных штатов.

Преступные деяния традиционно делятся на две основные категории:

- *фелонии* (степени или классы, А, В, С, Д, Е) — деяния, наказываемые лишением свободы на срок свыше одного года;
- *мисдиминоры* (степени А, В, С) — менее тяжкие преступления (в континентальном праве — административные правонарушения), за совершение которых возможность ареста по сравнению с фелонией ограничена, а участие защитника не обязательно.

По Закону «О компьютерных преступлениях» 1984 г. эти виды преступлений различаются, например, так: компьютерная фелония — виновный мошеннически обогащается за год на 5000 долл. и более, что наказывается штрафом 10 000 долл. и лишением свободы сроком до десяти лет; компьютерный мисдиминор, виновный в том, что использует, модифицирует или расшифровывает информацию на ту же сумму в течение года, наказывается штрафом 5000 долл. и тюремным заключением на срок до одного года.

Основными наказаниями являются смертная казнь, лишение свободы, probation, штраф, а дополнительными — конфискация, обязательность возместить причиненный ущерб, лишение одного из прав, трудовые услуги в общественных интересах и др.

Смертная казнь применяется за наиболее опасные государственные и общеуголовные преступления, в том числе за организацию убийства президента, члена кабинета министров, члена Верховного суда, за государственную измену, шпионаж, за угон самолетов, ограбление банков, поджог федеральной собственности и т.д. Она применяется в 36 штатах к преступникам с 16-летнего возраста (решение Верховного суда 1988 г.): электрический стул, газовая камера, расстрел, повешение, инъекция. Предусмотрена возможность обжалования решения суда в высших судебных инстанциях штатов или в Верховном суде США и помилования — губернатором штата. С 1967 г. введен мораторий на приведение в исполнение («очередь смертников»).

В сфере *лишения свободы* с 1870 г. повсеместно господствовала система неопределенных приговоров, при которой суд определял

лишь минимальный и максимальный сроки лишения свободы для данного преступления. Например, фелония класса А (умышленное убийство с отягчающими обстоятельствами) могла быть наказана лишением свободы на срок от 20 до 70 лет. Реальный срок заключения зависел от решения комиссии по условно-досрочному освобождению (администрация исправительного заведения). С 1984 г. федеральные суды обязали назначать фиксированные сроки.

Широкое распространение имеет *пробация* («испытание»), при которой осужденный к лишению свободы, оставаясь на свободе, направляется под наблюдение чиновника службы пробации, но за нарушение установленного режима отправляется в тюрьму.

Основным наказанием за большинство преступлений является *штраф*, размер которого по закону от 1984 г. может составлять 25 000 до 250 000 долл. и выше.

Глава 32

Развитие государства в Японии в Новейшее время

Крах японского милитаризма

Становление японского фашистского милитаристического режима в первой половине XX в. отличалось особой агрессивностью. Перед Второй мировой войной государство старалось участвовать во всех военных конфликтах. Сходство политики привело к созданию в 1936 г. военно-промышленного союза Германии, Италии и Японии (так называемая ось Берлин — Рим — Токио).

С ликвидацией к 1940 г. всех партий и объявлением призыва объединяться в «Ассоциацию помощи трону», который был марионеткой в руках Генерального штаба, фашизм получает окончательное закрепление.

Во Второй мировой войне Япония выступала на стороне Германии и Италии, она оккупировала многие азиатские страны, но начиная с 1943 г. стала терять захваченные территории. В октябре 1945 г., после разгрома Советской Армией Квантунской армии, Япония подписала Акт о безоговорочной капитуляции.

Задачами созданного по окончании боевых действий против Японии Консультативного совета из представителей США, Англии, СССР и Китая был контроль за реорганизацией всего государственного аппарата фашистской Японии, которая включала:

- роспуск вооруженных сил и военного флота страны, ликвидация военных министерств и генштаба;
- роспуск и запрет всех фашистских организаций;
- чистка госаппарата от фашистов и милитаристов;
- проведение политики демонополизации экономики страны;
- развенчание культа «божественного происхождения» императора — основы синтоистской религии Японии (в декабре 1945 г. император публично отрекся от «божественности», было официально объявлено, что солнце и император никогда не состояли в родстве);
- провозглашение политических прав и свобод (в октябре 1945 г. было объявлено о введении демократических свобод — свободы совести, печати, митингов, организации объединений и т.д.; в декабре введено всеобщее избирательное право, причем активное с 20 лет и пассивное с 25 лет; появились новые и возродились старые партии, например либеральная, побе-

дившая на первых выборах, из подполья вышла коммунистическая партия);

- проведение аграрной реформы (уничтожение помещичьего землевладения);
- реформы в трудовой сфере (право на объединения в профсоюзы и коллективные договоры, запрещение принудительного труда, установление восьмичасового рабочего дня, ответственности нанимателя за охрану труда, страхования и т.д.).

Конституция Японии 1945 г.

Эта Конституция создавалась в острой политической борьбе:

- во-первых, в связи с категоричными требованиями оккупационных властей;
- во-вторых, из-за сопротивления национальных кругов («требования совершенно противоречат японским традициям», «нарушают национальную структуру»);
- в-третьих, по причине разногласий политических кругов (консерваторы предлагали конституционную монархию, а коммунисты — народную республику).

В результате новый Основной закон страны был разработан в недрах американского штаба, принят новым японским парламентом в октябре 1946 г. и вступил в силу 3 марта 1947 г.

Конституция Японии закрепляет демократические права и свободы (уважение личности и ее естественных прав, равенство всех перед законом, свобода волеизъявления в виде всеобщего избирательного права, свободу мысли и совести, вероисповедания, собраний, объединений, слова, печати, право на жизнь и стремление к счастью), запрещает всяческую дискриминацию, пэрство и прочие аристократические институты, провозглашает отказ от войны, от угрозы применения вооруженной силы вообще.

Япония является *конституционной монархией*, в которой *император* служит «символом государства и единства народа», высшая исполнительная власть принадлежит кабинету министров, а законодательная — парламенту. У императора нет самостоятельных полномочий, он даже не является главой государства, но его действия придают каждому государственному акту особую значимость: опубликование законов, созыв и роспуск парламента (по совету кабинета министров), назначение министров, верховных судей, утверждение назначений на высшие государственные должности, прием верительных грамот и т.д.

Парламент состоит из палаты представителей, избираемых на четыре года и палаты советников, члены которой избираются на

шесть лет с переизбранием половины из них через каждые три года. Всякий законопроект должен получить одобрение обеих палат, но в случае неодобрения его палатой советников, палата представителей может принять его повторно голосами 2/3 депутатов. По Конституции император вправе распустить палату представителей.

Кабинет министров возглавляется премьер-министром, который избирается из депутатов парламента (партия-победительница) и утверждается императором. Глава правительства назначает всех остальных министров. Кабинет несет коллективную ответственность перед парламентом. Он может выйти с предложением к императору о роспуске палаты представителей.

Судебная система состоит из высших, территориальных (основные инстанции в административных центрах префектур), семейных (спору между супругами, дела о наследстве и правонарушениях лиц в возрасте до 20 лет) и первичных (рассматривают малозначительные гражданские дела и уголовные дела) судов. Верховный суд, члены которого (15 судей) назначаются кабинетом министров сроком на десять лет, может объявить неконституционным закон, принятый парламентом, т.е. является органом конституционного надзора.

Глава 33

Развитие государственности в Китае в XIX—XX вв.

33.1. Образование буржуазного государства в Китае

Особенности общественного и государственного строя

В конце XIX — начале XX в. продолжалось активное проникновение иностранного капитала в Китай, что встречало упорное сопротивление со стороны населения («Ассоциация усиления государства» 1895 г., «Союзы защиты государства» 1898 г., общенациональное движение «Поддержим Цин, уничтожим иностранцев!»). Однако после поражения «Восстания боксеров» в 1900 г. в результате международной интервенции был подписан Пекинский протокол 1901 г., установивший право ведущих держав на размещение на территории страны иностранных вооруженных формирований, допуск зарубежных компаний и их льготы.

Правящее сословие в этот период состояло из родовой аристократии и служилого дворянства:

- император (богдыхан);
- маньчжурская аристократия;
- дворянство (армейское офицерство).

Крестьянство было в основном закрепощено и проживало «десятидворками», возглавляемыми выборными старшинами.

Главой всех властей являлся *император (богдыхан)*. Его особа считалась священной («сыном неба»), личность — неприкосновенной, а воля — безграничной, поэтому он был недоступен взорам поданных.

Центральный аппарат государственного управления состоял из *совещательных органов при императоре*: Госсовета и канцелярии, а также ряда министерств (личного состава администрации, финансов, церемоний (храмы, праздники, конфуцианство), юстиции (министерство наказаний), публичных работ (ирригационные сооружения).

Система местного управления особых изменений не претерпела, и возглавлялась, как и ранее, специальными государственными чиновниками, но в условиях социально-экономической и политической нестабильности приобретших чрезвычайно сильное влияние и известную самостоятельность.

Буржуазная (Синьхайская) революция 1911—1913 гг.

В 1898 г. императором была объявлена программа «100 дней реформ», предусматривающая поощрение строительства национальных фабрик и железных дорог, развитие ремесел, открытие школ и университетов, некоторые новации в военной сфере и, самое главное, ограничение власти маньчжурской аристократии.

Провозглашенные изменения вызвали резкое недовольство маньчжурской аристократии, усилиями которой в тот же год был организован государственный переворот, в ходе которого император был отстранен от власти. Задуманные реформы были отменены, а не успевших скрыться реформаторов казнили.

В конце XIX в. либерально-буржуазными представителями политической эмиграции во главе с *Сунь Ятсеном* (1866—1925) была создана организация «Союз возрождения Китая», выступающая против бессилия Цинской династии под лозунгами: «Национализм, демократизм, народное благоденствие». Назревала революционная ситуация, разрешившаяся в 1911 г. восстанием мятежного Юга (*Сунь Ятсен*) против императорско-маньчжурского Севера (генерал *Юань Шикай*). В ходе вооруженных столкновений стороны пришли к соглашению о ликвидации монархии (Циньской династии), уходе *Сунь Ятсена* с президентства Юга и назначении *Юань Шикая* президентом.

Так 12 февраля 1912 г. китайская монархия, история которой насчитывала не одну тысячу лет, была официально упразднена.

В марте 1912 г. в г. Нанкине принята временная Конституция Китайской республики, а власть перешла к *Юань Шикаю*, ставшему президентом. Однако создание центральных органов управления показало, что президент не желал отдавать власть из рук военных и создать ответственное перед парламентом правительство. На фоне рабочих и крестьянских выступлений *Сунь Ятсен* создал сразу же подвергшуюся преследованиям новую партию *Гоминьдан* (Национальная партия), которая провозгласила:

- развитие местного самоуправления;
- осуществление национального единства;
- проведение политики народного благоденствия;
- поддержания международного мира.

На следующий год *Юань Шикай* распустил нелояльный парламент, разогнал местные органы власти и весной 1914 г. предложил новую конституцию, где закреплялись многие монархические структуры, а президенту вручались императорские полномочия. Од-

нако после его кончины власть с 1916 г. оказалась у мятежных генералов Юга. Страна с новой силой начала испытывать тяготы иностранного капитала, в том числе и японского. По ее территории волнами прокатывались инспирированные генералитетом гражданские войны.

К 1921 г. к партии Гоминьдан примкнула появившаяся — в значительной степени под влиянием российских событий — коммунистическая партия Китая.

В 1924 г. Сунь Ятсеном была провозглашена политика единого фронта, усилиями которого в 1926 г. начался поход революционных сил Юга против генералов Севера («Северный поход»), закончившийся взятием Пекина. Однако революционеры, гоминьдановцы и коммунисты вступили в полосу противоречий, а Чан Кайши, лидер Гоминьдана и главнокомандующий его армией, 22 апреля 1926 г. совершил переворот и объявил о восстановлении единства Китая. Так власть перешла в руки крупной буржуазии, а коммунисты с боями отступили в сельские и горные районы страны.

Гоминьдановский Китай в 1927—1949 гг.

В 1931 г. была принята Конституция Китайской республики, целью которой провозглашались слова Сунь Ятсена: «*национализм, демократизм и народное благоденствие*». Во главе государства стоял *президент*, а вся полнота власти передавалась *Национальному конгрессу Гоминьдана*, под контроль которого были поставлены все органы государственной власти и местного самоуправления. Исполнительная власть принадлежала *Национальному правительству* с пятью палатами: исполнительной (назначение председателя правительства, координация всей его работы, подготовка законопроектов, утверждение и опубликование законов); судебной (высшая судебная инстанция, организация Верховного суда); контрольной (отчеты чиновников, расследование их проступков, осуществление цензуры).

В первые годы были проведены *реформы в социально-экономической сфере*. В рамках совершенствования рабочего законодательства были созданы начала охраны труда, сформированы зависимые от государства профсоюзы, установлен минимум заработной платы. Аграрная реформа ограничила арендную плату и размеры частных земельных владений.

Противостояние режима Гоминьдана и оппозиции, т.е. промышленного Юга и аграрного Севера, продолжалось. Однако вследствие японской интервенции в 1932 г. на китайской территории было создано «независимое государство» Маньчжоу-Го во главе с представителем свергнутой династии Цин — Пу И. Это привело к

тому, что в 1937 г. перед угрозой дальнейшей японской экспансии между противоборствующими партиями было заключено соглашение о внутреннем мире. Тем не менее противостояние чанкайшистского государства с чрезвычайными диктаторскими полномочиями президента (по Конституции 1947 г.) и так называемых «Освобожденных районов», где была установлена советская власть, особенно обострившееся с приходом в 1935 г. к руководству компартией Мао Цзэдуна, не прекращалось и в условиях угрозы японского нашествия. Так, в 1936 г. теснимые чанкайшистами Советы и Красная армия предприняли «Великий поход» и прошли с боями до 12,5 тыс. км на северо-запад страны. В 1937 г. вооруженное противостояние компартии и Гоминдана несколько стихло и по условиям соглашения китайцы стали вести борьбу с японскими оккупантами, но только на своих территориях.

В конечном счете сложилось так, что к 1949 г. либерально-буржуазный режим Чан Кайши остался лишь в рамках одной китайской провинции *Тайвань*. Эта китайская территория стала стремительно капитализироваться и с годами достигла в этом значительных успехов.

33.2. Создание Китайской Народной Республики

Создание КНР

С 1927 г. в «Освобожденных районах» стали создаваться крестьянские Советы, руководимые компартией. В 1931 г. на I Всекитайском съезде Советов был создан ЦИК Китайской советской республики и Совет народных комиссаров, Верховный суд, Красная армия Китая. В 1934 г. в качестве конституционного акта принята Основная конституционная программа Китайской советской республики, провозгласившая политику национализации предприятий и помещичьих земель, равноправия людей и национальностей, уничтожения феодальных пережитков.

В сентябре 1945 г. с помощью Советской армии была разгромлена Квантунская японская армия, однако чанкайшисты, поддерживаемые США, возобновили гражданскую войну с советским северо-востоком Китая, но после поражения в 1949 г. эмигрировали на о. Тайвань.

В 1948—1949 гг. почти весь Китай (кроме г. Кантон) стал контролироваться *Народно-освободительной армией Китая* (НОАК). Власть Гоминьдана была ликвидирована. В качестве органов власти стали действовать военно-консультативные советы НОАК.

Китайская народная республика (КНР) была провозглашена 1 октября 1949 г. решением Народного политического консультативного совета Китая (НПКСК), взявшего на себя полномочия Всекитайского собра-

ния народных представителей. НПКСК приняла «Общую программу НПКСК»: отмена всего предшествующего законодательства и провозглашение курса на создание «государство новой демократии» (устранение пережитков феодализма, против капитализма, империализма, за демократию, мир и процветающий Китай).

В 1952 г. после констатации устранения «феодално-империалистических пережитков» Коммунистическая партия Китая провозгласила курс на построение социализма.

Конституция КНР 1954 г. об органах власти

Новая Конституция закрепила следующую систему высших органов власти и управления:

- *Всеитайский съезд народных представителей* (ВСНП), избиравшийся общественными организациями и местными собраниями на четыре года с возможностью продления полномочий (принятие законов, контроль их исполнения, в том числе и конституционный контроль);
- *Постоянный комитет ВСНП*, действовавший между сессиями ВСНП и имевший большие полномочия как важнейший орган государственной власти, вплоть до возможности самостоятельного принятия законов;
- *Председатель КНР*, являвшийся главнокомандующим НОАК (возглавлял Государственный комитет обороны); он мог созывать Временное государственное совещание, издавать отдельные акты распорядительного характера;
- *Государственный совет* (41 министерство и семь правительственных комитетов), работавший как орган высшей исполнительной власти (правительство) под руководством председателя КНР, был ответственен перед ВСНП.

Органами управления на местах были местные собрания народных представителей и исполнительные комитеты. Постепенно доминирующую роль стали играть *партийные и советские органы*.

33.3. Государственно-правовое развитие Китая во второй половине XX в.

Период «большой скачка» и «культурной революции»

С 1958 г. начинается чистка аппарата («борьба против правых буржуазных элементов»), «исправление стиля» государственного управления. Кроме того, был взят курс на скорейшее и многократное увеличение экономической мощи Китая («большой скачок» под

таким лозунгом: «Три года упорного труда и десять тысяч лет благоденствия»).

Противопоставление своего режима всему миру и разрыв отношений с СССР привели к тому, что с 1964 г. под лозунгом «Весь народ — солдаты» идеалом общественного устройства стала НОАК. Милитаризация страны привела к замене местных органов власти (советов народных представителей) ревкома́ми из военных, с 1969 г. приобретшими функции местных правительств.

В ходе «культурной революции» 1966—1976 гг. «правым элементом» и «сторонникам иностранщины» — представителям интеллигенции — власти объявили настоящую войну. Силами специально сформированных многочисленных отрядов молодежи (хунвейбинов, красноармейцев и цзаофани, бунтарей) их искали повсюду, а найдя, увольняли с работы, исключали из учебных заведений и ссылали в особые воспитательно-трудовые учреждения в сельских районах страны («лагеря перевоспитания»). Курс на «коммунизацию» привел к тотальным обобществлениям, даже питание осуществлялось исключительно в общественных столовых.

В этих условиях было прекращено действие многих конституционных органов власти и принципов. Так, ВСНП не собиралось с 1964 по 1974 г., а созданное было представлено не избранными депутатами, а назначенными после неких «демократических консультаций».

В 1975 г. была принята *Конституция КНР 1975 г.* Ее основными положениями стали:

- объявление КНР государством диктатуры пролетариата, которое должно находиться в постоянной готовности к войне и борьбе с империализмом, поэтому важнейшее значение приобретают вооруженные силы (армия и народные ополчения), на которые возлагалось большинство хозяйственных функций;
- упразднение некоторых «несоциалистических» прежних государственных учреждений (поста Председателя КНР, ГКО, Верховного государственного совещания);
- существенное сокращение полномочий Постоянного комитета ВСНП;
- оставление у Всекитайского съезда народных представителей только права назначения премьера Государственного совета;
- объявление Государственного совета центральным органом государственной власти;
- упразднение прокуратуры;

- передача революционным комитетам функции контроля деятельности судов и всей полноты управления на местах к при формальном сохранении собраний народных представителей.

Однако этой конституции не суждено было воплотиться в жизни. Со смертью Мао Цзедун в 1976 г. все его соратники («банда четырех») были отстранены от власти. Был взят курс на освобождение от «культа личности» и возрождение прежних начал в политической и экономической системах.

Курс на регулируемую рыночную экономику

В 1978 г. была принята КНР, новая Конституция которая во многом оказалась временной, однако она восстановила большинство демократических принципов и элементов Конституции 1954 г. В ней ставилась задача «четырех модернизаций» (сельского хозяйства, промышленности, науки и техники, обороны), восстанавливалось значение ВСНП, Госсовета, местных советов народных представителей, понижена роль ревкомов (как исполнительных учреждений местных собраний) и др. В дальнейшем были ликвидированы аграрные коммуны, а земля передавалась в семейное владение, разрешалась мелкая торговля. Объявлялся курс на построение основ социалистической рыночной экономики.

Произошло урегулирование статуса отдельных территорий, находящихся под патронатом Великобритании, — особых административных районов Гонконга и Макао, которым в 1997 и 1999 гг. было решено предоставить широкую автономию еще 50 лет и возможность продолжения текущего (капиталистического) курса и образа жизни («одна страна — две системы»).

Под влиянием тенденций общественного развития в 1982 г. была принята новая, четвертая по счету, Конституция КНР. В ней Китай объявлен *«социалистическим государством при демократической диктатуре народа»*.

Особенностью государственно-политической системы Китая является *практическое отсутствие принципа разделения властей на законодательные и исполнительные органы*. Вся полнота государственной власти принадлежит представительным органам различных уровней — советам представителей, важнейшим из которых является однопалатный Всекитайский съезд народных представителей (ВСНП), избираемый по принципу один депутат на один миллион жителей. При нем имеется Постоянный комитет и председатель республики. Все эти органы избираются на пятилетний срок.

Функции правительства исполняет Государственный совет. Армия возглавляется Центральным военным советом.

Перечень *основных прав и свобод граждан* является традиционным для современных государств:

- свобода и неприкосновенность личности;
- свобода совести;
- тайна переписки и неприкосновенность жилища;
- право на компенсацию ущерба, причиненного незаконными действиями государственного органа или государственного служащего;
- избирательные права;
- свобода слова, печати, собраний, союзов, демонстраций;
- право обращаться с критикой или предложениями в адрес любого государственного органа или государственного служащего;
- право на труд, отдых, пенсионное обеспечение, образование;
- право собственности и ее наследования;
- свобода научной и исследовательской деятельности, литературно-художественного творчества.

Однако реализация этих прав и свобод связана с определенными особенностями. Так, все они даны обществу в соответствии с целями социализма, в их осуществлении провозглашается руководящая роль государства, имеется отличие между правами граждан и правами трудящихся (право на труд принадлежит всем гражданам, а право на отдых, образование, пенсионное обеспечение имеют исключительно «трудящиеся») и т.п.

Поправками в Конституцию (1988, 1993 и 2004 гг.) провозглашалось право частной собственности, закреплялись меры по развитию негосударственного сектора в экономике страны, был расширен перечень демократических прав и свобод граждан.

Глава 34

Возникновение и крушение колониальных империй Англии и Франции. Образование независимых государств

34.1. Британская колониальная империя

Возникновение и развитие Британской колониальной империи

Освоение территорий началось достаточно рано. Для налаживания коммерческих связей с заморскими странами создавались специальные торговые сообщества, например: Московская компания (в 1554 г.), Компания Восточных земель (1579 г., страны Скандинавии и Балтики), Левантийская компания (1581 г., Османская империя), Африканская компания (1588 г., занималась работорговлей), Ост-Индская компания (1600 г., Индия) и др.

Английская буржуазная революция активизировала колониальные войны, и уже к середине XVII в. был захвачен ряд островов Вест-Индии, окончательно присоединена Ирландия, значительно расширились владения в Северной Америке. Особенно большие колониальные приобретения Великобритания получила в результате победы над Францией в Семилетней войне (1756—1763). К середине XIX в. была создана огромная колониальная империя: в Европе — Ирландия; в Америке — Канада, Ньюфаундленд, Британская Гвиана, о-ва Вест-Индии; в Африке — Египет, Капская земля, Наталь, Британская Гамбия, Сьерра-Леоне; в Азии — Цейлон, Малайя, часть Бирмы, Индия. Были захвачены Австралия и Новая Зеландия.

Для управления огромной территорией в 1854 г. было создано Министерство колоний, на которое возлагались следующие функции: координация отношений метрополии и ее колоний (назначение и смещение губернаторов и иных высших лиц); поддержание права и верховенства метрополии (издание актов по управлению); совместная с военным министерством охрана колоний и контроль местных вооруженных сил.

В XIX в. в целях совершенствования управления и облегчения ограбления все колонии были разделены на два вида.

1. Колонии — владения короны. Они считались «завоеванными», поэтому не имели политической автономии, а управлялись генерал-губернаторами. В их число входили Индия, Мальта, Гибралтар.

2. *Доминионы*. Они относились к «переселенческим» колониям, имели свои представительные учреждения и ответственные пред ними исполнительные органы. С 1865 г. (акт «О действительности колониальных законов») наряду с нормами английского права на их территории могло действовать также, не противоречащее актам метрополии местное законодательство и даже система судов. К доминионам относились территории Северной Америки, Австралии, Новой Зеландии, Канады).

В 1870-х гг. появилось название «Британская империя». И это название полностью характеризовало громадное по территории государство, простиравшееся на 30 млн км², население которого составляло 4/4 всего населения Земли.

Канада. Актом «О Британской Северной Америке» 1867 г. были заложены основы современного состояния канадского государства, так как этот акт стал основой действующей Конституции Канады. В нем объявлялось:

1) об объединении канадских провинций Онтарио, Квебек, Новой Шотландии и Нового Брауншвейга в «единый доминион — Канаду»;

2) о создании канадского национального парламента и ответственного перед ним правительства.

Ирландия. Эта страна являлась самой старой колонией Англии. В годы протектората Кромвеля ее лучшие земли раздавались офицерам и солдатам армии.

Окончательно Ирландия была присоединена актом «Об унии Великобритании и Ирландии» 1801 г., провозгласившем Ирландию составной частью «Соединенного королевства Великобритании и Ирландии». При этом ирландский парламент был упразднен, но Ирландия могла посылать своих представителей в палату общин. В 1921 г. у Великобритании осталась только Северная Ирландия.

Индия. Она была самой ранней, самой большой и самой бесправной британской колонией. С 1600 г. вся захваченная территория стала собственностью Ост-Индской торговой компании, получившей право на собственные вооруженные силы. Каждый служащий компании считался представителем власти и судьей.

Бесконтрольность и произвол акционеров вынудил английский парламент в 1773 г. издать акт «О правилах лучшего управления делами Ост-Индской торговой компании», в соответствии с которым губернатор Бенгалии назначался генерал-губернатором всех английских владений, в подчинение ему ставились губернаторы Мадраса и Бомбея; при губернаторе создавался Совет из четырех незаинтересованных в делах компании человек. В 1784 г. деятель-

ность компании была подчинена Контрольному совету из шести членов, назначаемых королем (его председатель входил в состав правительства Великобритании).

В течение первой половины XIX в. короне были подчинены все 600 индийских княжеств. Провинциями управляли губернаторы, а княжествами — формально местные князьки (раджи).

Соппротивление индийцев (восстание сипаев) и бесчинства Ост-Индской компании привели в 1858 г. к кардинальной смене системы управления, которое передавалось напрямую короне. Для этого при британском правительстве была введена должность госсекретаря, возглавлявшего Совет по делам Индии. Ост-Индская торговая компания упразднялась. Генерал-губернатор стал именоваться вице-королем Индии и фактически управлял всей страной. При нем был создан Высший (исполнительный) совет, занимавшийся изданием законов.

Британская колониальная империя в конце XIX — начале XX вв.

В конце XIX в. произошло значительное расширение колониальных владений: в Африке — Родезия, Судан, Нигерия, Гана (бывш. Золотой Берег), Сомали, Кения и т.д.; в Азии — Бирма, о. Кипр. В состоянии полуколоний находились Афганистан, Иран, Египет. Статус доминиона получили Австралия, Южно-Африканский Союз, Новая Зеландия.

Австралия до 1900 г. представляла собой несколько независимых самоуправляющихся колоний Великобритании. В 1900 г. была принята Конституция Австралийского Союза, которая закрепила статус Австралии как федеративного государства со своим парламентом, созываемым и распускаемым английским генерал-губернатором.

Южно-Африканский Союз возник в 1909 г. в результате англо-бурских войн.

В 1907 г. образуется *Британское содружество наций*. К началу XX в. Англия — страна с населением 40 млн человек — господствовала в империи, насчитывающей около 450 млн человек.

Распад Британской колониальной империи и образование независимых государств

После Первой мировой войны начался кризис колониальной системы Великобритании. В результате мощных выступлений за независимость самостоятельность получили: Афганистан — с

1929 г., Египет — с 1922 г., Ирландия — с 1921 г. в стадии доминиона (кроме Ольстера). К 1930-м гг. полностью стали независимы прежние доминионы — Канада, Австралия, Новая Зеландия и др.

В 1926 г. создается *Британское Содружество наций* как союз Англии и ее доминионов: «Свободный союз членов Содружества, объединенного общей верностью короне». Конституцией союза стал *Вестминстерский статут 1931 г.* Согласно ему губернатор назначался по совету правительства доминиона и выполнял функции «назначенного для колонии монарха», британские законы объявлялись необязательными и могли быть отменены, предусматривалась определенная самостоятельность внешней политики.

После Второй мировой войны распад колониальной системы продолжился. Это отразилось и на названии союза, который с 1948 г. стал именоваться просто *Содружеством наций* (сейчас в него входит около 50 государств). Суверенными государствами стали Ирландия (с 1948 г.) и Индия (с 1950 г.).

34.2. Колониальная империя Франции

Создание колониальной империи

Франция довольно поздно вступила в колониальную гонку. На протяжении продолжительного периода ее опережали другие страны — Испания, Португалия, Англия и Голландия. История колониальных захватов началась с Канады в 1535 г., а в XVII в. были приобретены Луизиана, в Вест-Индии — Гваделупа, Мартиника, часть о. Эспаньола, в Южной Америке — часть Гвианы. В XIX в. французскими колониями стали Алжир, Сенегал, Камбоджа, Вьетнам, Лаос, Сенегал, Тунис, Гвинея, Судан, Мавритания, Нигер, часть Конго, Чад, Алжир, Марокко, Мадагаскар и др.

Революция XVIII в. отменила колониальное рабство (восстановленное затем Наполеоном I, окончательно оно было упразднено в 1848 г.), что привело к потере Канады и большей части индийских владений.

В 1880-х гг. Франция за счет завоеваний африканских и индокитайских территорий стала второй по величине колониальной империей.

Система управления колониями

Для координации управления колониальными владениями в 1894 г. было создано специальное министерство — Министерство

колоний, в компетенции которого было руководство генерал-губернаторствами:

- Французской Западной Африкой — Сенегал, Гвинея, Берег Слоновой кости, Судан, Верхняя Вольты, Мавритания, Нигер;
- Французской экваториальной Африкой — Габон, Французское Конго, Чад и др.;
- Индокитаем — Кохинхин (Южный Вьетнам), Тонкин (Северный Вьетнам), Аннам (Центральный Вьетнам), Камбоджа и Лаос.

На особом положении был Мадагаскар, управляющийся не Министерством колоний, а Министерством внутренних дел.

Все жители колоний делились на три группы в зависимости от своего правового статуса:

- «французские граждане» — уроженцы метрополии и колоний (французское гражданство давалось в виде исключения: Закон 1919 г. разрешил давать гражданство только тем алжирцам, которые участвовали в войне или имели французские знаки отличия, имели земельную собственность, читали и писали по-французски);
- «развивающиеся именитые жители» колоний (их личные и имущественные права признавались администрацией, но привилегий французского гражданства они не имели);
- «французские поданные».

Распад колониальной империи Франции

Развернувшаяся с новой силой после Второй мировой войны волна национально-освободительного движения привела к постепенной потере Францией своих колониальных владений. Первыми эти процессы начались в Юго-Восточной Азии, где отпал Вьетнам (в 1945 г. была образована Демократическая Республика Вьетнам), затем освободились африканские территории — Тунис, Марокко и др. В числе последних свою независимость завоевал Алжир.

В процессе распада колониальных систем после Второй мировой войны возникает множество новых образований, которые можно отнести к *государствам переходного типа*. С точки зрения материалистического подхода они представляли собой государственность, возникающую в результате классовой или национально-освободительной борьбы, резкой смены политических режимов и опирающуюся на разнотипные производственные отношения. В дальнейшем, по мере преобладания господствующей формы собст-

венности, подобные государства должны были примкнуть к определенному историческому типу государства, капиталистическому или социалистическому.

34.3. Образование независимых государств в Южной и Юго-Восточной Азии после Второй мировой войны

Распад колониальных империй привел к появлению новых суверенных государств в Южной и Юго-Восточной Азии.

Индия

Деятельность Индийского национального конгресса, основанного в 1885 г. и возглавившего национально-освободительное движение (Махатма Ганди, Джавахарлал Неру), заставила Англию пойти на ряд политических уступок. В 1909 г. по акту «Об индийских законодательных советах» во Всеиндийский законодательный совет стали избиралось 1/2 индийцев, в местный — большинство. Но эти советы оставались совещательными органами при английских чиновниках.

В развитие самоуправления колонии было издано несколько крупных актов — законов «Об управлении Индией» 1919 и 1935 гг. Последний закон провозгласил установление в Индии федерации с провинциями и княжествами. В 1947 г. Индии правительством Великобритании была дарована независимость, но страна была разделена на две части по религиозному и этническому признакам: Индия и Пакистан. В 1971 г. на территории Западного Пакистана образовано государство Бангладеш. Это деление сразу породило массу локальных военных конфликтов между государствами, которые продолжаются до сих пор.

Конституция Индии 1950 г. провозгласила создание суверенной, демократической и независимой республики с федеративным устройством. Частная собственность объявляется священным и неприкосновенным. Индия является **парламентской республикой**.

Парламент состоит из Народной палаты (всеобщие прямые выборы депутатов, достигших 21 года, на пять лет) и Совета штатов (косвенные выборы коллегиями выборщиков из членов законодательных собраний штатов на шесть лет с обновлением каждые два года).

Президент, избираемый коллегией выборщиков на пять лет, назначает премьер-министра, членов Верховного суда, генерального

прокурора, губернаторов штатов и членов высших судов штатов. Он имеет право:

- досрочного роспуска Народной палаты парламента;
- накладывания «вето» на принимаемые им законы и принятия законов во время его каникул;
- приостановления действия Конституции и т.д.

Однако, несмотря на довольно обширные полномочия президента, фактически политику Индии определяет *премьер-министр*, который формирует правительство, ответственное перед парламентом.

Судебная власть принадлежит Верховному суду (решает споры между правительством Индии и штатами, между штатами, консультирует президента и другие суды), высшим и низшим судам штатов. Все судьи назначаются президентом.

Федерация состоит из 25 штатов, характеризующихся чрезвычайной этнической, религиозной и культурной неоднородностью, поэтому правительству приходится прилагать немало усилий не только для создания сбалансированных условий для их развития, но и для поддержания спокойствия в стране. Все штаты делились на три группы:

- 1) возглавляемые губернаторами и имеющие парламенты;
- 2) возглавляемые избранным из местных князей раджпрамухм;
- 3) в которых законодательные органы пользовались ограниченными правами.

В 1956 г. штаты были разделены с учетом языковых особенностей (Пенджаб, Раджастхан, Бомбей и др.).

Несмотря на федерализм, Конституция республики проводит жесткий стиль централизованного управления страной. В некоторых случаях предусмотрено принятие президентом на себя некоторых функций правительства штата, объявление о передаче полномочий парламента штата парламенту республики и издание необходимых актов.

Индия проводит политику активного нейтралитета и выступает за разрядку международного напряжения и за мирное сосуществование.

Вьетнам

Почти столетие Вьетнам наряду с Лаосом и Камбождей являлся французской колонией Индокитай. Однако национально-освободительное движение, с новой силой развернувшееся с открытием военных действий союзников против Японии в конце Второй мировой войны, привело к освобождению страны от японских захватчи-

ков и объявлению создания Демократической Республики Вьетнам (сентябрь 1945 г., Хо Ши Мин). Неудавшаяся попытка французских войск вернуть свою бывшую колонию привела в марте 1946 г. к признанию ее независимости. Однако уже через несколько месяцев Франция возобновила военные действия. К июлю 1954 г. север страны был освобожден от захватчиков, но ее южные территории остались у французов и подключившихся к ним американцев. Оккупационные силы привели в 1956 г. к власти южновьетнамское марионеточное правительство, противостоящее ДРВ. Так было образовано два государства: Демократическая Республика Вьетнам и Республика Вьетнам.

Конституция ДРВ была принята 8 ноября 1946 г. Она закрепила создание независимого **народно-демократического государства**, в котором власть принадлежит народу страны, составляющего союз рабочего класса и крестьянства. Этот союз возглавляла Партия трудящихся Вьетнама.

На основе всеобщих выборов свободным, прямым и тайным голосованием был избран *Народный парламент* и местные органы государственной власти — Народные советы. Парламент избирался на трехлетний срок и созывался Постоянным комитетом Народного парламента два раза в год.

Высшая исполнительно-распорядительная власть была передана правительству, состоящему из президента, вице-президента и совета министров, возглавляемого премьер-министром. *Президент и вице-президент* избирались из числа депутатов Национального собрания. Глава государства имел полномочия председательствования на заседаниях правительства, назначения и смещения министров, командования вооруженными силами, обнародования законов и т.п.

Судебная система основывалась на ведущих демократических принципах и складывалась из деятельности Верховного суда, апелляционных судов, провинциальных и уездных народных судов. Мелкие дела рассматривались сельскими судебными комиссиями соответствующих исполнительных комитетов. Все судьи назначались правительством. Народные заседатели выбирались соответствующими Народными советами.

Реализация положений Конституции проходила в крайне сложной обстановке угрозы американской военной интервенции или ее хода. Тем не менее приходилось решать массу внутренних проблем, и прежде всего по ликвидации прежних колониальных порядков.

Было проведено несколько этапов *аграрной реформы* (в 1946—1956 гг.), в ходе которых вся была произведена национализация земли, установлен единый налог, а безземельные крестьяне наделя-

лись участками из государственных фондов. Особенностью нового государства была относительная многоукладность экономики, которая заключалась в том, что наряду с социалистической собственностью равноценно существовали частнокапиталистический и государственно-капиталистический секторы, мелкотоварные крестьянские хозяйства, а также мелкие промышленники и кустари. В сфере трудового законодательства уже в 1947 г. была установлена 48-часовая рабочая неделя, запрещен труд детей до 12 лет, введен минимум оплаты труда, отпуск и страхование. В целях поднятия образовательного уровня населения страны с 1945 г. введено обязательное начальное обучение, открыто несколько национальных вузов.

Благодаря активной поддержке социалистических стран, и прежде всего СССР, с 1956 г. с констатацией окончания антифеодальных мероприятий страна вступила на путь социалистического развития (организация социалистической экономики, плановое развитие народного хозяйства, защита завоеваний от покушений врагов и т.п.).

Все эти изменения воплотились в положениях новой *Конституции 1959 г.* Прежде всего были расширены права и обязанности граждан (права на труд, отдых и обязанности уважения и охраны общественной собственности, соблюдения трудовой дисциплины).

Национальное собрание (четыре года), наделялось полномочиями избрания и смещения Постоянного комитета и председателя республики.

Постоянный комитет наряду с изданием и толкованием законов и указов контролировал деятельность Совета правительства, Верховного народного суда и Верховной палаты народного контроля.

Председатель республики действовал только в соответствии с решениями парламента или его Постоянного комитета.

После поражения США в развязанной ими вьетнамской авантюре (1966—1976) произошло воссоединение обеих частей страны. Единое государство, Конституция которого была принята в 1992 г., получило название *Социалистической Республики Вьетнам*.

Следует отметить тесную преемственность государственного устройства прежнего и современного Вьетнама. В настоящее время высшим органом законодательным власти является *Национальное собрание* (основе всеобщего и прямого голосования; один депутат от 50 тыс. человек населения избирается на пять лет на), избирающее из числа депутатов Постоянный комитет, который работает между сессиями парламента. При Национальном собрании имеются комитеты: правовой, экономический, бюджетный, национальной защиты и безопасности, иностранных дел.

Президента на пять лет выбирают депутаты Национального собрания. Он назначает и смещает министров, издает указы, объявляет амнистию, состояние войны или военное положение, ратифицирует международные договоры, назначает дипломатов, возглавляет вооруженные силы и председательствует в Совете национальной обороны.

Совет Министров является исполнительным органом Национального собрания и образуется по представлению президента.

На местном уровне действуют избираемые населением народные советы и их исполнительные комитеты.

34.4. Образование независимых государств на Арабском Востоке

Арабская Республика Египет

До 1923 г. Египет являлся английской колонией, затем ему была дарована конституция как независимому государству — *конституционной монархии*. Однако фактическое освобождение произошло только после военного переворота в 1952 г. (который подготовила организация «Свободные офицеры» во главе с *Гамалем Абделем Насером* (1918—1970)). Ответственность и государственную власть взял на себя Совет руководства революцией. После этого Египет стал развиваться действительно самостоятельно.

В первую очередь была проведена аграрная реформа, ликвидирована монархия. Новая Конституция 1956 г. провозглашала *Египетскую Арабскую Республику*, вставшую на некапиталистический путь развития. В ходе революционных мероприятий была проведена национализация иностранных банков и фирм, а также Суэцкого канала, на что чрезвычайно болезненно отреагировали Англия, Франция и Израиль.

В период с 1961 по 1971 г. продолжался курс на строительство национального государства. Была развернута полномасштабная национализация объектов банковской и промышленной сфер, продолжились изменения в аграрной политике, введено государственное планирование и т.д. В 1964 г. было объявлено о разрыве с капиталистическим курсом и провозглашено создание социалистической демократической республики с некоторыми частнособственными элементами в экономике.

Однако внезапная смерть президента республики Насера в 1970 г. привела к резкому изменению курса государственного строительства с ориентацией на Запад (президент Анвар Садат).

С сентября 1971 г. страна официально называется *Арабской Республикой Египет*. Конституция 1971 г. провозгласила страну «государством

с социалистическим демократическим строем, основанным на союзе сил трудового народа». Несмотря на это заявление, Египет сразу и уверенно взял курс на капиталистический путь развития.

Высшим органом государственной власти *является Народное собрание*, главой государства — *президент*.

Палестина

Территория Палестины до начала XX в. находилась под властью Османской империи, а затем до 1948 г. являлась английской колонией. В 1949 г. согласно решению ООН территория Палестины была разделена на собственно Палестину и Израиль. Практически сразу же начались военные конфликты, и понадобилось несколько десятилетий для признания статуса суверенных государств в 1988 г., но территориальные вопросы не сняты до сих пор.

Алжирская Народно-Демократическая Республика

В глубокой древности Алжир (Нумидия) являлся форпостом Карфагена. В конце II в. был присоединен к Риму, с конца VII в. — к Арабскому халифату, с XV в. — к Османской империи. В 1830-х гг. началась французская экспансия, которая завершилась объявлением в 1848 г. Алжира территорией Франции, возглавляемой генерал-губернатором.

В соответствии с французским Органическим статутом 1947 г. Алжир объявлялся группой департаментов с собственным гражданством и финансовой автономией, что вызвало обострение без того не прекращающихся волнений. В мае 1958 г. представители французской военной администрации, опасаясь кардинальных изменений в колониальной политике, в том числе и в отношении Алжира, подняла мятеж, приведший в конечном счете к власти генерала Шарля де Голля.

Период активной национально-освободительной войны 1954—1962 гг. закончился заключением Эвианских соглашений, по которым Алжир был признан *суверенным государством*.

На самых первых этапах существования этого государства был провозглашен курс на построение социализма. Конституциями 1963 и 1976 гг. предусматривалось построение социализма «в рамках национальных и исламских ценностей» и единства политического руководства партии — *Фронта национального освобождения Алжира* (ФНОА).

Однако в Конституции 1989 г. положения о социализме были уже исключены, введено разделение властей, установлена ответственность правительства перед парламентом, ликвидирована монополия ФНОА.

В 1996 г. была принята новая Конституция страны.

Глава 35

Государства Центральной и Юго-Восточной Европы после Второй мировой войны

Польская Народная Республика

Польша довольно долгое время была частью Российской империи и свою независимость получила в 1917 г. В 1919 г. была принята *Конституция* независимого государства, в соответствии с которой главой исполнительной власти являлся *президент*, избираемый на семь лет, с полномочиями назначения ответственного перед парламентом кабинета министров. Парламент состоял из *сейма* и *сената*, обладающих правом отлагательного вето.

Далее события развивались по сценарию эскалации политической, экономической и социальной напряженности. Это привело в принятию в 1935 г. новой Конституции, устанавливающей режим личной власти президента, ответственного только перед «Богом и историей» и наделенного правом назначения преемника. Глава государства возглавлял совет министров, парламент, вооруженные силы и суды, заключал мир и объявлял войну. Роль парламента была сведена к минимуму.

В сентябре 1939 г. Германия оккупировала Польшу. Правительство эмигрировало в Лондон. В 1944 г. был создан подпольный штаб Сопротивления — Крайова рада народов, на освобожденных территориях как законодательный орган действовала Армия людова. Летом 1944 г. было создано временное правительство, проводящее мобилизационные и национализационные работы, чистку аппарата, аграрные реформы, восстановление промышленности.

В 1952 г. была принята Конституция *Польской Народной Республики*, основанная на идеях социализма. Однако в 1980-х гг. возник и стал нарастать кризис во многих сферах — политической, экономической, социальной, что и привело в 1989 г. к ликвидации социалистического режима.

В 1997 г. принимается новая Конституция Польши с суженными правами президента, расширенными полномочиями премьер-министра и парламента.

Образование ГДР

В ответ на создание ФРГ в советской зоне оккупации осенью 1949 г. была образована *Германская Демократическая Республика*, история которой была связана с социалистическим путем развития.

По Конституции 1949 г. законодательная власть вручалась *Народной палате* (400 депутатов, избираемых на четыре года всеобщими, прямыми и равными выборами) и *Палате земель* (избираемой местными ландтагами из расчета один представитель от 500 тыс. жителей). Палата земель могла в течение двухнедельного срока заявить протест против принятого Народной палатой закона. Между сессиями Народной палаты действовал *Государственный совет*.

Президент республики избирался на четыре года на совместном заседании палат и имел полномочия на представление государства на международной арене, принятие дипломатических представителей других стран, осуществление помилования и др.

Совет министров формировался на четыре года из представителей фракции-победительницы в Народной палате. Следует отметить, что ГДР возникла в условиях многопартийности, так как наряду с ведущей Социалистической единой партией Германии в обществе имелись и иные крупные политические организации: Христианско-демократический союз Германии, Либерально-демократическая партия Германии, Демократическая крестьянская партия, Союз свободной немецкой молодежи.

Начиная с 1952 г. в ГДР были проведены последовательные реформы, направленные на создание советской модели управления. Вместо упраздненных «земель» появились округа и районы, вместо ландтагов — окружные и районные собрания, органами исполнительной власти которых стали советы. Курс на строительство новых форм общественного развития пришелся по вкусу далеко не всем восточным немцам, так как рядом было государство, уровень жизни которого в сравнении с ГДР непременно выигрывал. Начавшееся массовое бегство из ГДР власти пресекли только созданием настоящей стены, разделившей Берлин на две части.

В начале 1990-х гг. под влиянием глобальных политических процессов, главным из которых был распад мировой системы социализма, произошло объединение двух германских государств.

Глава 36

Основные тенденции развития современного государства и права

36.1. Возникновение и развитие идеи правового государства

Человечество еще в глубокой древности искало идеалы такого общества, в которых бы находили свое отражение все представления людей о справедливом устройстве государственной жизни.

Первые попытки исследования связывались прежде всего с поисками противовеса деспотизму правления монархов, а в республиках — с установлением более совершенных и справедливых форм жизни общества. Государство должно быть ограничено правом — тогда его можно считать справедливым. Так считали *Аристотель* (384—322 гг. до н.э.) и *Цицерон* (106—43 гг. до н. э.). В период феодализма к идее справедливости добавляется требование равенства. Эти исходные категории человеческого существования, как предполагалось, в целом позволили бы обеспечить права и свободы человека.

В процессе становления юридического мировоззрения в XVIII—XIX вв. идея правового государства была направлена против феодальных пережитков. Огромный вклад в развитие его теории внесли Гроций, Гоббс, Локк, Монтескье, Спиноза и др.

Гуго Гроций (1583—1645) заложил теоретические основы международного права на основе права и справедливости, но не силы, что для того времени было подходом новым и совершенно непривычным.

Т. Гоббс (1588—1679), *Д. Локк* (1632—1704), *Ш. Монтескье* (1689—1775) обосновали концепцию разделения властей, с успехом реализованную при создании Соединенных Штатов Америки.

Д. Дидро (1713—1784), *П. Гольбах* (1723—1789), *К. Гельвеций* (1715—1771), *Ж. Руссо* (1721—1778) разработали современную теорию естественных прав человека (люди рождаются свободными и равноправными, государство создается путем общественного договора и должно защищать людей, делегировавшим ему часть своих правомочий). Ж.-Ж. Руссо по этому поводу заметил: «Если есть какое-либо средство искоренить зло в обществе, то оно состоит в том, чтобы заменить человека законом».

И. Кант (1724—1804) обосновал исходный нравственный принцип «категорического императива»: «Поступай так, чтобы максима твоего поведения могла быть вместе с тем и принципом всеобщего

законодательства». Источник права и закона Кант видел в некоем «разумном начале».

Г. Гегель (1770—1831) пошел дальше и разработал критерии различения гражданского общества и государства, где гражданское общество понималось как сфера социально-экономическая (семья, отдельные группы и слои людей, их отношения саморегулирующиеся), а государство — сфера политическая. Этот подход является основным и в настоящее время.

Гегель и Кант, по сути, разработали идею правового государства, хотя сами его так еще не называли. Термин «правовое государство» заимствован из трудов немецких юристов начала XIX в. (*К.Т. Велькер, Р. Мольт*). В англоязычной литературе подобный термин не используется. Вместо него говорят «правление права».

36.2. Формирование основ гражданского общества

Гражданское общество — это совокупность добровольных, негосударственных институтов и отношений в экономической, политической, социальной и духовной жизни общества, выражающих и защищающих плюралистические интересы, потребности и ценности различных групп людей; это сфера самодеятельности и самореализации граждан в целях решения жизненно важных для них вопросов и проблем, защиты своих неотъемлемых прав и свобод.

Общество, не поглощаемое государством, существовало всегда, но не всегда оно было гражданским обществом. Возникнув как идея еще в античные времена, реально концепция гражданского общества стала оформляться только к XVIII — началу XIX в.

Гегель, например, считал, что гражданское общество — это связь индивидуально-настроенных лиц через систему потребностей (противоборство интересов отдельных частных лиц; разделение труда и внешний порядок; охрана права упорядоченным законодательством и судом); это та же семья, только с более строгими порядками.

Представители марксистской науки отбросили все личностные начала, заменив их экономическими, материальными, и самыми главными аспектами стали производственные отношения: гражданское общество — это вся жизнь, но без политики.

Российская дооктябрьская юридическая наука исследовала эту проблему, но в советское время она была предана забвению и возродилась лишь в конце 1980 — начале 1990-х гг. вместе с обсуждением проблемы правового государства.

В конце XIX — начале XX в. частные предприниматели в промышленности и торговле уступили место крупным индустриальным

корпорациям — торговым, промышленным и финансовым. Но к этому времени рабочий класс и мелкие предприниматели уже выработали системы защиты (профсоюзы, политические объединения и др.). Формирующаяся идея демократических прав и свобод сплотила рабочих и крестьян (трудящихся), лиц свободных профессий, деятелей науки, культуры, студенчество и т.д. Это сплочение и явилось основой концепции гражданского общества: *граждане, представляя собой хорошо организованное социальное общество, объединенное общими интересами, не дают какой-то одной силе взять верх, а государство играет охранительную роль в социальном, политическом и экономическом плане.*

В результате государство из «орудия подавления» становится необходимым институтом общества. Специальные правовые механизмы содействуют развитию общества, обеспечению прав и свобод человека и гражданина.

Однако на этом качественное развитие государства и общества не закончилось. В XX в. начинает формироваться государство, основанное на праве. Оно уже не может быть названо буржуазным в чистом виде, так как законы содержат уже не только волю буржуазии (или людей капитала), но и интересы других социальных групп, слоев, структур. Сейчас государство выражает волю всего общества в целом.

Речь идет о тенденции формирования так называемого индустриального и постиндустриального общества и государства. *Индустриальное общество* характеризуется развитым машинным производством, общенациональным рынком и т.д. *Постиндустриальное общество* — это экологически чистая технология, развитая сфера услуг (общество потребления), интенсивное развитие науки, общество, основанное на социальном равенстве и равноправии. Это наличие вместо массы национальных рынков всемирного рынка, возвышение ведущих международных организаций и международных актов, основанных на гарантиях прав человека, и др.

36.3. Определение роли государства в экономическом развитии

Соотношение государства, права и экономики является одним из важнейших вопросов, волновавших человеческое общество во все времена. Наиболее остро этот вопрос вставал в периоды революционных (социальных) преобразований.

В истории были различные подходы к соотношению государства и экономики — от крайних до компромиссных. Так, в период становления капиталистического хозяйства (середина XVIII — начало XIX в.)

наибольшее распространение получила *теория невмешательства государства в экономику*, ему отводилась роль «ночного сторожа». В настоящее время доминируют позиции так называемой либеральной школы. Она считает, что лучшим средством развития экономики служит *эффективная конкуренция, для которой необходимо лишь установить определенные (достаточно широкие) юридические рамки* (Ф. Хайек).

Кроме того, задачей правового регулирования данной сферы является также обеспечение и защита интересов участников экономических отношений. *Только государство создает необходимые условия для развития и поддержания основ рыночной экономики: свободы предпринимательства и добросовестной конкуренции.*

Особую роль играет государство в условиях перехода к рыночным отношениям. *Государственное регулирование экономики* представляет собой *систему мер законодательного, исполнительного и контролирующего характера, направленную на стабилизацию и приспособление существующей социально-экономической системы к изменяющимся условиям.* В рамках экономической функции государство занимается регулированием отношения собственности, предпринимательства, налогов, финансов, валютным и таможенным регулированием.

36.4. Становление международного понимания прав и свобод человека

В контексте общемирового понимания прав и свобод личности их принято рассматривать в развитии и говорить об их *поколениях*, т.е. о понятиях, характеризующих различные категории прав человека не только по содержанию, но и по времени их возникновения.

В науке государства и права принято выделять три этапа эволюции прав и свобод человека и соответственно три поколения прав.

Первое поколение прав и свобод начало складываться в ходе первых буржуазных революций XVII—XVIII вв. и представляло собой итог борьбы за извечные либеральные ценности. Исходной стала мысль о существовании *неотъемлемых личных, гражданских и политических прав человека*, ограничивающих вмешательство государства в сферу его существования:

- право на жизнь, свободу и безопасность личности;
- равноправие в экономической и правовой сфере;
- неприкосновенность жилища;
- свобода мысли, совести;
- запрещение произвольного ареста, задержания или изгнания и др.

Общеобязательность эти положения приобрели после их документального оформления в ряде важнейших международных актов, основными из которых являются *Всеобщая декларация прав человека* от 10 декабря 1948 г., *Европейская конвенция «О защите прав человека и основных свобод»* 1950 г., *Конвенции ООН «О правах ребенка»* от 20 ноября 1989 г. и *«О ликвидации всех форм дискриминации женщин»* от 18 декабря 1979 г. и др.

Второе поколение прав и свобод человека утверждалось в процессе борьбы человека за улучшение своих социально-экономических и культурных основ жизни с 1870—1880-х гг. и оформилось к середине XX в. в виде *права на следующее*:

- труд и свободный выбор трудовой деятельности;
- отдых;
- образование;
- социальное обеспечение старости и инвалидности;
- защиту материнства;
- облегчение и правовое урегулирование женского и подросткового труда и т.д.

В отличие от либеральных ценностей прав предшествующего поколения для реализации социально-экономических прав и свобод требуется активная организующая роль государства. Поэтому права этого поколения иногда называют позитивными. Свое нормативное закрепление они нашли в Международных пактах *«О гражданских и политических правах»* и *«Об экономических, социальных и культурных правах»*, принятых Генеральной ассамблеей ООН 16 декабря 1966 г.

Третье поколение прав и свобод человека, которое носит название коллективных прав и свобод, права народов или солидарных прав, стало развиваться после Второй мировой войны под воздействием осознания необходимости *объединения прогрессивных человеческих усилий перед угрозой глобальных проблем человечества* (право на мир, на самостоятельное развитие отдельных народов, на благоприятную окружающую среду, на общее наследие человечества), а также в связи с устойчивыми тенденциями его развития (право на информацию, на коммуникацию и т.п.).

Самые разные аспекты прав человека находят свое закрепление в более чем 50 созданных на данный момент важнейших международных правовых актах о правах человека, являя собой универсальный стандарт прав человека. К таким актам, в частности, относятся *Всеобщая декларация прав человека* 1948 г., *Международный пакт о гражданских и политических правах* 1966 г., а также *Европейская конвенция по предупреждению жестокого и бесчеловечного или унижающего человеческого достоинства обращения или наказания* 1984 г.,

Итоговый документ Венской встречи представителей государств—участников Хельсинского Сопещения по безопасности и сотрудничеству в Европе 1989 г.

Важным инструментом защиты прав граждан является институт *омбудсмана* — такой государственной должности, целью осуществления которой является обеспечение гарантий государственной защиты прав и свобод граждан, их соблюдения и уважения государственными органами, органами местного самоуправления и должностными лицами. Впервые этот институт возник в Скандинавских странах. Его происхождение берет свое начало в Швеции с 1713 г. и связывается с деятельностью как сборщика денежного штрафа, так и особого объездчика, принимающего жалобы частных лиц на действия тех или иных инстанций (жалобщика). С начала XIX в. должность омбудсмана закреплялась уже на государственном уровне — в Швеции (1810), Финляндии (1920), Норвегии (1955). Затем этот институт распространился и в иных странах: Австралии (1971), Ямайке (1970), Польше (1987), Венгрии (1989), России (1993).

36.5. Международные организации и союзы

Международная обстановка XX в. характеризовалась тем, что не только предоставила возможность, но и превратил в жизненную необходимость тесную экономическую и политическую интеграцию между странами.

Начало этим интернациональным процессом было положено в XX в. организацией *Всемирного телеграфного союза* в 1865 г. и *Всемирного почтового союза* в 1874 г. Острота рабочего вопроса в конце XIX в. поставила правительства европейских стран перед необходимостью его скорейшего решения. Так, с 1890 г. в Берлине стала регулярно собираться особая конференция, которая в 1919 г., когда в нее включилось много западных стран, приобрела всемирный статус и была названа *Международной организацией труда* (МОТ).

Сразу после окончания Первой мировой войны была создана *Лига Наций* — первая международная организация, в задачи которой входило обеспечение мира и безопасности. Постоянными членами Совета Лиги стали пять держав-победительниц (США, Англия, Франция, Италия, Япония).

Процессы международного сотрудничества по конкретно предметным или территориальным вопросам резко активизировались сразу после Второй мировой войны. На сегодняшний день существует множество международных организаций (более 250 межправительственных и около 6000 неправительственных). Центральным элементом, конечно, является *Организация Объединенных Наций* (ООН, 1945 г.). В настоящее время она включает около 190 госу-

дарств мира и сама состоит из ряда относительно самостоятельных организаций (Генеральная Ассамблея, Совет безопасности, Экономический и Социальный совет и многие другие). В числе иных ведущих объединений, как входящих в «семью» ООН, так самостоятельных, но таких же влиятельных, можно назвать:

- Международный суд ООН (1945 г., находится в Гааге);
- Совет Европы (СЕ, 1949 г.);
- Международный валютный фонд (МВФ, 1944 г.);
- Международный банк реконструкции и развития (МБРР, 1944 г.);
- Организация Североатлантического договора (НАТО, 1949 г.);
- Международное агентство по атомной энергии (МАГАТЭ, 1967 г.);
- Организация стран — экспортеров нефти (ОПЕК, 1960 г.);
- Организация «Исламская Конференция» (ОИК, 1969 г.);
- Европейский Союз (ЕС, 1993 г.);
- Совещание по безопасности и сотрудничеству в Европе (СБСЕ, 1973 г.);
- Организация африканского единства (ОАЕ, 1963 г.);
- Лига арабских государств (ЛАГ, 1945 г.);
- Организация американских государств (ОАГ, 1948 г.);
- Ассоциация государств Юго-Восточной Азии (1967);
- Содружество Независимых Государств (СНГ, 1991 г.).

Однако, несмотря на успехи международной интеграции, дезинтеграционные процессы также получили в современном мире значительное развитие, что отразилось на усилении центробежных тенденций и росте очагов сепаратистских выступлений, национальных и религиозных конфликтов.

36.6. Основные тенденции развития современного права

Изменения в сфере источников права

Как и ранее, в настоящее время право находится в состоянии совершенствования. Важнейшей особенностью современного периода является стремительное увеличение различного рода законодательных актов, принимаемых в развитие основных отраслевых источников права.

Акты, в которых на заре текущей истории были закреплены фундаментальные начала современного правового регулирования, постепенно заменяются другими, больше отвечающими потребно-

стям сегодняшнего дня. При этом повсеместно возрастает роль нормативно-правового регулирования.

В настоящее время *прецедент* присущ в основном странам с англосаксонской правовой системой, которая основывается на деятельности судьи, признаваемом истинным творцом права. Правовые прецеденты группируются в специальные сборники. После реформы 1873—1875 гг. в Англии установилось единое прецедентное право. Сейчас собрано более 50 томов актов (более 40 тыс. наименований) и около 300 тыс. прецедентов. В США ежегодно переиздается около 300 томов судебной практики. При этом федеральные законы составляют примерно 25 тыс. страниц, решения Верховного суда — 450 томов и решения иных судов — более 1000 томов.

В странах с иными правовыми системами роль судебной практики до недавнего времени рассматривалась не более как толкование норм права. Вместе с тем следует отметить две противоречивые тенденции последних десятилетий:

- постепенное падение роли прецедента в странах англосаксонской правовой системы, где возрастает значение статутного права;
- возрастание роли прецедента в странах континентальной правовой семьи.

Гражданское право

Наибольшему корректированию подверглось *право собственности*, которое на заре своего становления — в процессе первых буржуазных революций — рассматривалось не иначе как «священное и неприкосновенное». В последующие эпохи право собственности, будучи абсолютным правом индивида, все более подвергалось ограничениям «в интересах общественных целей и под контролем государства». Так, еще в начале XX в., в ходе Первой мировой войны, правительства воюющих стран отработали практику массовых реквизиций промышленного оборудования и сырья. В целях спасения экономики во времена «Великой депрессии» государство пошло еще дальше и максимально расширило свое вмешательство в рыночные отношения.

Вначале у собственника земли было отобрано право на недра, затем ограничениям и ликвидации подверглись права на пространство:

- установлено право беспрепятственного и безвозмездного пролета над любым земельным участком;
- собственнику последнего воспрещалось возводить сооружения, могущие угрожать безопасности воздушного сообщения;

- он должен был бесплатно терпеть шум, производимый моторами;
- крайне упростился порядок изъятия земельной собственности для нужд железнодорожного и всякого промышленного строительства вообще, а тем более для военных баз, аэродромов, ракетных площадок и пр.).

Изменилось также право пользования водной энергией — по истечении определенного срока специальные технические сооружения должны были перейти в собственность государства.

Другим институтом, подвергшимся существенным изменениям, является *договорное право*. Повсеместное расширение монополий и их диктаторские манипуляции с ценами и услугами привели к тому, что принцип «свободы договора» и «честной конкуренции» трансформировался в практику, при которой при провозглашенной свободе выбора отсутствует многообразие выбора: приходится либо покупать по диктуемым монополией ценам, либо вообще не покупать.

В недрах монополистического развития были рождены образцовые формы договоров (формулы), предусматривающие все необходимые законом условия и, на взгляд обывателя, направленные на сохранение паритетных договорных отношений. Однако на деле они все основные результаты диктовали неизменно в пользу лица, предоставляющего товар или услугу (кредитные отношения, например). Принимаемые во всех странах антимонопольные (антитрестовские) законы какого-либо существенного влияния на складывающуюся обстановку не оказывают.

Семейное право

Что касается семейного права, то речь идет о *существенном улучшении правового положения женщины в социальной системе* (в семье и на производстве) *и детей в семье*.

Активная борьба женщин за свои права во всех общественных сферах и развивающаяся демократизация отношений, особенно во второй половине XX в., привели к таким завоеваниям, как:

- закрепление права заниматься профессиональной деятельностью независимо от воли супруга;
- установление равной оплаты женского и мужского труда;
- право распоряжаться своей заработной платой;
- равные права на развод и облегчение его процедуры для женщин;
- равноправие мужа и жены при выборе местожительства и фамилии.

В отношении детей исчезла «диктатура» отцовской власти, существенно расширены права незаконнорожденных и усыновленных детей.

Социальное законодательство

Период действия жестких антирабочих законов сменился компромиссным законодательством. В промышленно развитых странах в нем нашли отражение все основные *права трудящихся*:

- восьмичасовой рабочий день;
- 40—42-часовая рабочая неделя (хотя в ряде стран установлены и более продолжительные рабочие дни);
- дни еженедельных выходных;
- ежегодные отпуска;
- повышенная оплата сверхурочных работ;
- право на создание профессиональных союзов, на забастовку, право заключения коллективных договоров;
- права на пособия по болезни, старости и нетрудоспособности, а также в случаях безработицы, потери кормильца;
- льготы работающим на особых (вредных) производствах;
- бесплатное медицинское обслуживание отдельных категорий населения и др.

Уголовное право

Усиление исполнительной власти в начале XX в. привело к расширению практики *чрезвычайного законодательства и внесудебной репрессии*. Сюда относится период существования тоталитарных государств. Однако даже в самых демократических странах эти тенденции находили свое отражение в законодательстве, направленном на борьбу с рабочим (профсоюзным) движением и представителями левых партий (особенно против коммунистов и социалистов).

Одной из ярких тенденций современного уголовного права является противоборство двух направлений его развития:

- с одной стороны — его *гуманизация и либерализация*;
- с другой стороны — *ужесточение*.

Об этом свидетельствует повсеместное сокращение и даже отмена применения смертной казни, широкое использование институтов условного осуждения (пробация), а также условного и условно-досрочного освобождения.

Наказание теперь предусматривает не только кару, как это было в предшествующие эпохи, но исправление преступника и его социализацию и реадaptацию (подготовку к честной трудовой жизни на свободе). В целях максимальной индивидуализации уголовной ответственности суды в большинстве случаев назначают дополнительные и альтернативные (заменяющие) наказания. Вместе с тем о жесткости уголовного права свидетельствует имеющая место в законодательстве многих развитых стран строгих наказаний при неопределенности формулировок многих составов преступлений.

Первая половина XX в. была характерна развитием понятия *политического преступления*. При определенном видоизменении существование таких норм растянулось еще на продолжительное время.

Хотя в уголовно-правовой доктрине неизменно подчеркивается, что только виновное поведение может быть основанием уголовной ответственности, в последнее время, особенно в англосаксонских странах, расширяется практика наказания лиц только за факт совершения преступного деяния *без обязательного установления конкретной вины* (впервые в Англии это было применено в 1846 г.). Такая позиция объясняется, например, влиянием промышленной революции, в результате которой производство и торговля повлекли за собой гибель многих людей, увечья и болезни вследствие отсутствия техники безопасности, изготовления и реализации вредных для здоровья веществ и продуктов.

К подобным преступлениям «строгой (абсолютной) ответственности» относится довольно много составов:

- продажа алкогольных напитков лицам, находящимся в состоянии опьянения, или детям;
- вообще продажа некачественных и фальсифицированных продуктов и лекарств, немаркированных товаров;
- различные нарушения дорожно-транспортных правил;
- загрязнение окружающей среды и т.д.

Судебный процесс

Для сферы судопроизводства не характерны резкие и кардинальные изменения. Однако и в ней происходят существенные перемены, направленные на реализацию *принципов демократизма и равенства сторон*. Следственный (розыскной, инквизиционный) процесс остался в истории, а доминирующее положение категорично приобрели *состязательная и смешанная формы*. При этом состязательный процесс присущ прежде всего странам англосаксонской правовой системы и связан с соперничеством сторон в суде, а сам судья или присяжные заседатели выполняют в большей степени функции арбитров. Смешанный процесс предусматривает разделение на предварительное следствие и собственно суд, и это в традициях континентального судопроизводства.

Расширение системы права

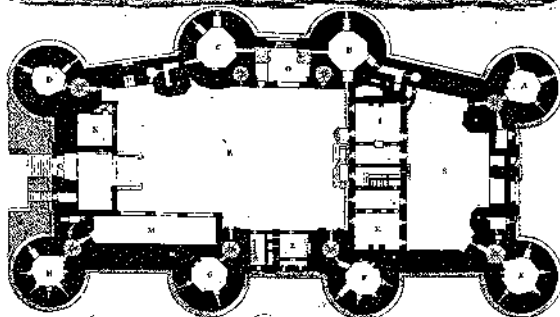
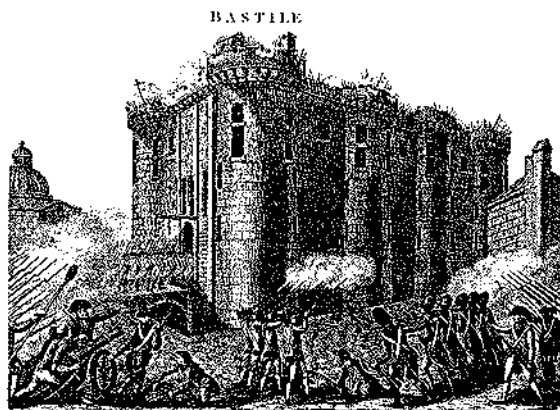
К тенденциям современного права следует также отнести *появление новых отраслей и подотраслей права*, имеющих, как правило, комплексный характер. Это связано с усложнением и демократиза-

цией общественных отношений, появлением высокотехнологичных средств коммуникации, переосмыслением отношения людей к окружающему их миру.

Так, развитие законодательства об охране окружающей среды привело к возникновению экологического права. Повсеместно обособились нормы семейного, трудового, предпринимательского (коммерческого), авторского, земельного, финансового (банковского, налогового, бюджетного), таможенного права. В Германии и Австрии появилось хозяйственное право, во Франции и Бельгии — экономическое, в США — военное, деловое и право торгового оборота. На очереди стоит систематизация и, возможно, кодификация норм страхового, медицинского, спортивного, информационного права.

Раздел V

ИСТОРИЯ СТАНОВЛЕНИЯ ПОЛИЦЕЙСКИХ И ТЮРЕМНЫХ СИСТЕМ В ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ



A correct View of the Bastille, with its Ground Plan.
Engraved from the original by J. B. de la Motte, 1793.

Бастилия

Глава 37

История полиции зарубежных стран

37.1. Закономерности и особенности формирования полицейских функций и учреждений

Система специальных государственных органов, выполняющих разносторонние функции по охране общественного порядка, поддержанию и обеспечению правопорядка и спокойствия, обеспечивающих как внутреннюю, так и внешнюю безопасность государства, именуемая *полицией*, возникла еще в глубокой древности.

Само слово «полиция» берет свое начало от греческого *politeia*, означавшего всю систему государственного управления городом-полисом. Впоследствии римляне заимствовали это название для аналогичных органов и магистратур, а затем «полиция» в латинском варианте перешла в обиход практически всех формирующихся европейских государств. В XV—XVI вв. полицией в Западной Европе (Франции и Германии) стали называть государственную деятельность, направленную на обеспечение публичного порядка, налогов и суда. Постепенно эти направления деятельности государств приобретают самостоятельное наполнение. Поэтому с XVIII в. наиболее распространенным содержанием полицейской деятельности становится функционирование особой системы административных органов, предназначенных для борьбы с правонарушениями.

В те или иные периоды истории западноевропейского общества встречается термин «*милиция*». Первоначально римляне словом *militia* обозначали службу солдат-пехотинцев (*miles*), название которых произошло от слова *mille* (тысяча, легион). С течением времени прежний смысл этого слова потерялся, и милицией стали называть ополчение людей, добровольно выполняющих военные функции во время ведения военных действий (например, в России к 1806 г. было создано ополчение, которое так и называлось — милиция, численностью более 600 тыс. человек, распущенное через год).

В период Средневековья значительные военно-административные функции, в том числе фискальные и судебно-полицейские, в пределах своих владений имела местная феодальная знать. Зачастую это оформлялось особыми иммунными грамотами.

Постепенно полиция начинает выделяться в особые органы исполнительной власти. В период позднего Средневековья в Европе формируется *концепция «полицейского государства»*. Идеологами по-

лицейского государства его цель виделась в осуществлении народного благоденствия, народного счастья, которое понималось в имущественном благополучии и достатке. Этого состояния общества можно достичь благодаря регламентации всего и вся, поскольку надеяться на то, что индивид может сам понимать, что для него, а следовательно, и для государства является хорошим, а что — плохим, занятие тщетное: «Народу, как больному ребенку, следует указывать, что ему есть и пить» (Фридрих Великий).

Основа полицейских систем западноевропейских государств была создана в ходе процессов *административной централизации* этих государств в XVI—XVII вв., в период перехода от средневекового общества к буржуазному. В Великобритании перед полицией традиционно ставилось только три задачи: поддержание порядка, преследование преступников, регулирование уличного движения. В странах Западной Европы, особенно в связи с формированием и реализацией на определенном этапе концепции полицейского государства, полиция получила более широкие функции.

37.2. Организация полицейской деятельности в странах Древнего мира

Общие тенденции и особенности

Ни в одном из древневосточных и античных государств ни собственно полиция, ни сама полицейская деятельность еще явно не выделялись из иных общегосударственных органов и функций. Так было в Древнем Вавилоне, Китае, Индии и греческих государствах, Риме и в других странах. Как правило, все задачи по защите государства от внешних врагов и поддержанию внутригосударственного порядка возлагались на *профессиональные армейские части*. При этом проведение особых полицейских акций чаще всего было необходимо только при устройстве массовых зрелищных мероприятий и в ходе масштабных народных выступлений. Например, в книге греческого историка Ксенофонта упоминается о *мастигофорах* (кнутоносцах), агентах полицейской службы и охранниках персидского царя Кира II (558—530 до н.э.): «Они с кнутами стояли там и стегали каждого, кто хотел протиснуться сквозь толпу».

Еще одной любопытной особенностью было то, что во многих древнейших государственных системах (древневосточных, античных) роль полиции в основном выполняли *иноземцы*, зачастую из зависимого или даже рабского сословия.

В обычных условиях на низовом, местном, уровне порядок обеспечивался силами *самых сельских территориальных общин*,

жизнь которых строилась на основе жестких требований древних обычаев, на принципах круговой поруки и коллективной ответственности.

Древняя Индия

В Древней Индии при царе состояли чиновники, делающие официальные донесения. Высшие государственные посты занимали сановники-махаматры. При Маурьях и в более ранних государствах существовали два вида махаматров: *сенаянаки* (ведающие защитой государства) и *вохарики* (ведающие правопорядком). Кроме того, царь Ашока ввел специальные категории этих чиновников: *раджа-вачаника* (исполняющего царские указы), *махаматры для особых поручений* и *махаматры по религиозным делам* (ведает дхармой). Существовал специальный полицейский аппарат, представленный *прадештарами* (чиновниками, ведающими поддержанием общественного порядка и наказанием преступников).

Древний Египет

Из всех стран Древневосточного мира наиболее сложная и централизованная система полицейских органов была создана в Древнем Египте в XVI—XII вв. до н.э. Основу этих органов составляли *особые военизированные формирования*, комплектовавшихся в основном из наемников-ливийцев. Одни армейские отряды являлись личной охраной фараона, другие должны были подавлять народные выступления внутри страны, третьи охраняли порядок на улицах столицы, мосты, каналы и зернохранилища. В эпоху Нового царства стали формироваться специальные отряды для выполнения собственно полицейских функций. Такие небольшие военно-полицейские подразделения придавались сборщикам налогов, состояли при храмах, традиционно выполнявших функции судебно-присутственного места.

Из числа служащих набирались судебные глашатаи, полицейские исполнители, гонцы и писцы.

Низовые полицейские подразделения комплектовались преимущественно из пленных нубийцев (эфиопов), выполнявших в основном роль надсмотрщиков над рабами и крестьянами на строительстве пирамид и храмов, ирригационных сооружений и дорог. Эти формирования также обеспечивали охрану владений и поместий фараонов и крупных сановников, стерегли гробницы от разграблений, преследовали мошенников, подделывателей мер и весов, бумаг и писем, убийц и разбойников. Кроме того, эффективно действовала *тайная полиция*.

Руководство всеми полицейскими силами было возложено на высшего чиновника в аппарате фараона и фактического правителя страны — *джати* (визиря).

Афинское государство

В архаический период афинской истории (VIII—VI вв. до н.э.) для личной охраны правителей-тиранов (первоначально Писистрата и его сыновей, 560—527 гг. до н.э.) имелся сформированный по решению народного собрания отряд *дубинщиков*. Для этих целей использовались также особые подразделения так называемых *волчьеногих*, создаваемые из наиболее рослых и ловких рабов.

Эта практика была обычным делом для греческих городов-полисов. Так, в самом начале тирании Дионисия в Сиракузах в 405 г. до н.э. им был создан отряд телохранителей из иностранцев-наемников. Этой силой он отгородился от гражданской общины и поставил ее в рамки жесткого полицейского контроля.

Полицейская деятельность в республиканских Афинах была неразрывна связана с общегородским управлением и осуществлялась многими из 700 переизбираемых ежегодно должностных лиц полиса. В целом деятельность таких «полицейских» чиновников-администраторов курировал один из *архонтов*. Полиция не только занималась преследованием и задержанием преступников, расследованием и разгоном тайных собраний и сборищ, но и наблюдала за пиршествами и иными увеселительными и массовыми мероприятиями, следила за соблюдением норм нравственности афинскими гражданами и вообще всеми жителями города. В этом архонту помогали десять *ассессоров* и столько же *астиномахов*.

Астиномы выступали контролерами морских грузоперевозчиков, и в случае обнаружения нарушений налагали штрафы на капитанов кораблей. *Агораномы* и *метраномы* следили за соблюдением порядка на рынках (маркировка и клеймение продаваемой продукции, ее качество, правильность мер и весов, соблюдение чистоты на рыночных местах, взимание пошлин с торговцев, контроль репертуара бродячих артистов). Важен был также и контроль за ценами на хлеб — его осуществляли *ситофилаков* (10—35 специальных хлебных надзирателей).

Забота об обеспечении и поддержании особого положения граждан в условиях их относительной малочисленности среди всего населения Афин и широко распространенное предубеждение против полицейской службы, представлявшейся недостойной положения настоящего гражданина, а если учесть условия постоянной

вражды различных политических группировок, то и опасной — как возможного орудия сведения счетов, привели к тому, что все низовые полицейские подразделения формировались из мэтеков (политически неполноправных жителей Афин), рабов-вольноотпущенников, также специально закупленных для этих целей государственных рабов — токсотов.

В борьбе с общеуголовной преступностью подразделения афинской полиции и соответствующие должностные лица городского управления активно сотрудничали с *Коллегией одиннадцати*, которой были подсудны дела разбойников, ночных и карманных воров и других особо опасных преступных элементов, а также заведывание тюрьмами и исполнение приговоров. Именно в их распоряжении находился отряд лучников-токсотов.

Древняя Спарта

Несколько своеобразно строилась система полицейских органов в Древней Спарте. В рамках государственных и социальных реформ Ликургом были проведены значительные по своей важности мероприятия по борьбе с одними из самых распространенных видов преступлений — посягательствами на собственность граждан. Всю имеющуюся до него в государстве серебряную и золотую денежную массу он заменил металлическими монетами чрезвычайно низкого стоимостного наполнения, зато такими же громоздкими по объему. Вследствие этого такие монеты ни украсть, ни спрятать стало невозможно.

Строго говоря, в Спарте вообще отсутствовала специальная система полицейских органов, но зато *все государство веками было мобилизовано на выполнение одной единственной полицейской функции: подавление сопротивления населения покоренной страны и всемерное угнетение государственных рабов — илотов.*

В покоренных землях периэков, проживающих своими общинами внутри спартиатского полиса (статус доминиона) и занимающихся в основном торговлей, мореплаванием, различными ремеслами, полицейский порядок поддерживался силами *гармостов* — особых военных чиновников.

В целях предотвращения малейших попыток недовольства на территориях Лаконии и Мессении периодически проводились специальные или «плановые» карательные экспедиции. Наибольшую организацию получили полицейские акции устрашения в отношении илотов. Они именовались *криптиями* (засада, тайник).

Высший полицейский надзор за охраной установленного порядка, в том числе и в отношении покоренного населения, осуществ-

лялся ежегодно переизбиравшимися пятью эфорами. Именно они устанавливали время очередной криптии.

Таким образом, в спартанском полисе еще в архаичные времена было создано и эффективно функционировало самое настоящее полицейское государство, вернее, полицейское общество — с отлаженной государственной контрольно-надзорной системой и мощной репрессивной машиной.

Древний Рим

Значительно более организованная система полицейских органов оформилась в Древнеримском государстве. Отработанная за века достаточно четкая полицейская структура и строго определенные задачи стали образцом для создаваемых впоследствии в средневековых государствах подобных учреждений.

Следует сразу отметить, что практически все римские магистратуры (чиновники и должностные лица городского и государственного аппарата управления) обладали административно-полицейскими полномочиями, которые проистекали из следующих прав:

- личного задержания правонарушителя, предания его суду и наложения на него штрафа;
- права ареста какой-либо вещи, принадлежащей ослушнику, для обеспечения его повиновения.

Первыми официальными представителями полицейских сил, вероятно, являлись *целеры* («быстрые»). По легенде это было подразделение из 300 человек, специально созданное для охраны Ромула, а также для выполнения его особых поручений. Постоянными же лицами, на которых на протяжении веков возлагалась охрана высших органов государственной власти Римской республики — Сената и верховных магистратов (консулов и преторов), а также функции своеобразной почетной стражи, были *ликторы*.

Полицейская функция Римского государства называлась «общей заботой об охране внутреннего гражданского мира и порядка». Деятельность должностных лиц (магистратур), занимающихся обеспечением правопорядка, *контролировал один из двух консулов Рима*.

Четыре куруальных эдила следили за порядком на римских площадях, улицах и акведуках (забота «об улице и мостовой»), занимались организацией игр и зрелищ, снабжения города продовольствием, распределением его среди неимущих, борьбой со спекуляцией продовольствием и предметами первой необходимости, следили за выполнением строительных правил, противопожарных и санитарных требований, надзирали за состоянием дорог и т.д. В подчинении эдилов находились отряды, вооруженные мечами и плетками.

Некоторые полицейские функции выполняли также *квесторы* (следователи), которые не только заведовали казной и архивом, но и занимались разрешением торговых споров, вели расследование различного рода злоупотреблений и уголовных дел.

На низовом уровне наблюдение за порядком возлагалось на магистратуры, объединенные названием «*магистратуры двадцати шести мужей*». Для иных полицейских поручений и сопровождения арестованных в тюрьму в Риме были определенные низшие служащие государственных учреждений — *виатоpec* (*viatores*).

В начале имперского периода для охраны «мира и спокойствия», а точнее — для обеспечения режима личной власти императора *Октавиана Августа* (63 до н.э. — 14 н.э.), было создано специальное военизированное формирование — *преторианская гвардия*. Формировалась она из варваров и жителей провинций. *Калигула* (12—41 н.э.), придя к власти в 37 г., опасаясь силы и непредсказуемости преторианцев, распустил их кагорты и нанял вместо них отряды варваров-германцев, которые сами сразу же стали терроризировать жителей города. Преторианцы все-таки вернули свою значимость, убив самого императора. В последующие 300 лет римской истории гвардия была неотъемлемой частью политической борьбы, инструментом в руках ловких заговорщиков и узурпаторов. Гвардейцы свержали и возносили правителей империи. В 312 г. при *Константине Великом* (306—337) части преторианской гвардии были разоружены и расформированы.

Однако собственно система охраны общественного порядка зародилась еще в глубокой древности и осуществлялась первоначально посредством деятельности трех магистратов, именовавшихся *ночными триумвирами*. Они несли ответственность за обеспечение безопасности жителей Рима и за освещение самого города (хотя город всегда так и оставался погруженным во тьму). На них же возлагались обязанности по тушению пожаров — настоящего бедствия для города, с его узкими и густонаселенными улицами. Для борьбы с пожарами при триумвирах состоял отряд из 20—30 рабов с необходимыми инструментами.

Общее руководство всеми полицейскими формированиями города, в том числе и *вигилами* (ночными сторожами), осуществлял глава городской администрации — *префект Рима*. Его полномочия распространялись также на 150 км вокруг Вечного города.

Об особом отношении римлян к полицейской службе может свидетельствовать тот факт, что погибшие стражи порядка хоронились за общественный счет, а на их надгробьях ставили надпись: «Погибли за Отечество».

37.3. Становление полиции в Англии

В Англии издревле обеспечение правопорядка считалось внутренним делом сотни — низового звена местного самоуправления и ее производной — десятка. В каждом десятке (семье) во главе стоял *десятник*, отвечающий перед сотенным собранием за порядок и своевременную уплату необходимых налогов.

После деления страны на графства (IX в.) на их управление короли ставили *элдорменов* (герцогов, графов), наделенных обширными военными, полицейскими и судебными функциями. Постепенно в управлении сотней и графством возрастает роль личного представителя короля — *герефы* (королевского министра), который назначался королем из среднего слоя служилой знати и подобно графу у франков мог быть управляющим определенного округа или города. К X в. герефа постепенно приобретает важные полицейские и судебные полномочия, контролируя своевременное поступление в казну налогов и судебных штрафов.

Полицейская деятельность многочисленных должностных лиц короны и органов местного самоуправления в Англии самым теснейшим образом «привязывалась» к деятельности судебных органов, *юстициариев* и *мировых судей*, на которых возлагались функции «королевского суда» и охраны общественного порядка. Несколько позднее они получили право расследования тяжких уголовных преступлений. Но главным официальным лицом, стоящим на страже порядка на местах с древнейших времен, был *шериф*. Именно он, обладая всеми военными, фискальными и судебно-полицейскими полномочиями, являлся также главным исполнителем и проводником королевских приказов. *Маноральные ривы* (управляющие поместьями) действовали от имени сеньора. Эта должность зачастую передавалась по наследству.

Помощниками шерифа с XI в. выступали *бейлифы* — управляющие манором (феодалным поместьем) лорда в Англии. В каждой деревне или сотне (части графства) был один бейлиф (староста или сержант) на жаловании. Кроме того, в каждом графстве было четыре *коронера*, которые избирались на собрании графства из числа местных крупных землевладельцев.

Начиная со второй половины XIII в. важность аппарата шерифа падает вследствие крупных злоупотреблений. Постепенно наибольшее значение в выполнении функций охраны общественного порядка и борьбы с преступлениями приобрел институт *мировых судей*, получивших право расследования тяжких уголовных преступлений, а также определенные (достаточно обширные) полномочия в сфере местного управления вообще.

С XVI в. некоторые полицейские функции выполняли должностные лица церковного прихода (*ректор, церковные старосты, синодсмены, секстонмены, бидлы*), которые в рамках поддержания порядка взимали штрафы за бродяжничество.

На протяжении веков в Англии действовала возникавшая в XIII в. (Винчестерский статут 1285 г.) система так называемой *стражи и охраны*. Она создавалась для поддержания порядка (днем и ночью) в рамках местных общин и небольших городков и состояла из констеблей, стражи и охраны. Городские ворота на ночь закрывались. Посторонние лица могли пройти лишь с поручительством.

Постепенно основной полицейской фигурой стал *приходской констебль*. В этом качестве с XVI в. каждый домовладелец в течение года обязывался помогать «сохранению мира», розыску и наказанию преступников. Помощниками констеблей в выполнении этих функций были бейлифы, а также старосты местечек (младшие констебли). Купцы и торговцы финансировали специальную *коммерческую стражу*, охранявшую их склады и лавки. В конце XVIII в. учреждается специальная *патрульная служба*, на которую были возложены также полномочия по выполнению розыскных мероприятий.

Собственно *государственная полиция* впервые была создана в 1829 г., когда полицейские (1 тыс.) вышли на службу по охране правопорядка на улицах Лондона.

Государство очень серьезно относилось к организации полицейской деятельности, видя ее огромный вклад в дело борьбы с преступностью. В этих целях в 1878 г. при Скотланд-Ярде наряду с уже имеющимися подразделениями был создан отдел уголовных расследований. В 1883 г. был образован особый отдел по борьбе с национально-освободительным движением. В конце XIX в. создается специальная *колониальная полиция*, а также *Ирландская королевская полиция*. Позже подобные организации были созданы в Канаде, Индии и в Австралии. На рубеже XIX—XX вв. появляется институт *специального констебля* (обыватели после специальной подготовки).

В настоящее время английская полиция действует в соответствии с законом 1964 г. Структура ее централизована, возглавляет полицейскую иерархию Министерство внутренних дел, функции которого с самого момента его образования в 1782 г. и задачи по сохранению «королевского мира» почти не изменились. Главным штабом всей полицейской системы Англии, как и прежде, является Скотланд-Ярд («Новый Скотланд-Ярд»). Кроме того имеются иные общегосударственные органы: транспортная и водная полиция, полиция аэропортов, военная полиция (министерства обороны),

управления атомной энергии, парламентская стража, полиция по охране королевских парков, королевская полиция и др.

Собственно местная полиция в Англии — *полиция графств и городских поселений* — возникла в 1817 г. В ходе реформы 1832 г. были созданы советы городов, которые управляли городским имуществом, заведовали полицией, издавали постановления для охраны порядка. В настоящее время местная полиция возглавляется *главным инспектором* или *суперинтендантом* (как правило, из бывших военных), а в городах начальник полиции избирается из членов муниципалитета.

37.4. Создание и развитие французской полиции

Структура полиции Франции, возникшей в постреволюционный период, считается одной из самых стабильных в Западной Европе.

Еще в ранние периоды *специально уполномоченные должностные лица* следили за вновь прибывавшими в крупные города лицами. Например, в 1407 г. был издан указ, согласно которому содержатели гостиниц в Париже должны ежедневно представлять в городское управление сведения об оставающихся у них лицах (в последующем это правило было распространено на все города вообще). Тогда же иностранцам запрещено было нанимать отдельные дома, они обязаны были заселяться в гостиницы.

Особо важное значение полицейская власть получила во времена становления абсолютизма при *Людовике XIV* (1661—1710). В 1667 г. была учреждена должность *генерал-лейтенанта полиции*, в подчинении которого находились как общая полиция, так и политическая полиция всего королевства с разветвленной системой тайного сыска. Генерал-лейтенант полиции имел исключительно широкие полномочия: «он мог немедленно расправляться с преступниками, пойманными на месте преступления, мог арестовать и посадить в тюрьму любое опасное или подозрительное лицо, мог производить обыски в частных домах» и принимать любые меры для устранения опасной для короны, на его взгляд, ситуации.

В регионах соответствующие функции реализовывались, *интендантами полиции, юстиции и финансов*, осуществлявшими помимо собственно полицейских функций сбор налогов и податей в казну и командование дислоцированными на местах войсками.

Во время Великой французской революции массовый террор и репрессии, основывающиеся на идее «революционной законности», стали неотъемлемой частью революционной борьбы всех политических сил, на протяжении нескольких лет сменяющих друг друга у руля власти. Меры и способы борьбы с внутренней контрреволю-

цией определял *Комитет общественной безопасности*. При этом на него возлагалось дело заведования тюремными учреждениями и координация действий всех сил охраны революционного порядка.

Собственно французская полиция сформировалась в основном после буржуазной революции 1789 г. и первоначально строилась по двум системам: общегосударственная (генеральная) и муниципальная (общинная). При Наполеоне наряду с *генеральной* (обычной, государственной) полицией имелась *полиция императора*, следившая за первой, а за императорской полицией наблюдал главный директор почт. Несколько позже появилась военизированная полиция — *жандармерия*, вначале применявшаяся для разгона народных демонстраций. Государственная полиция (префект, субпрефект, мэр), помимо охраны правопорядка, контролировала муниципальную полицию. Отчитывалась она перед министром внутренних дел. Префект Парижа и департамента Сены, являясь главой полиции и департамента общественной безопасности, был заместителем министра внутренних дел.

Основной полицейской фигурой в деле борьбы с преступностью являлся *комиссар полиции* (розыск и задержание, ведение предварительного расследования, наказание за малозначительные преступления — протокольная форма), который подчинялся прокуратуре.

В 1937 г. численность полиции была поставлена в прямую зависимость от плотности населения; был создан *корпус жандармов, лесная, туземная полиция* (в колониях) и *таможенная охрана*.

В 1939 г. уголовная полиция и жандармерия подчинены *Генеральной дирекции национальной безопасности*. В крупных городах созданы оперативные центры, возглавляемые дивизионными комиссарами.

В настоящее время все государственные полицейские силы Франции действуют по Закону «Об организации национальной полиции» от 9 июля 1966 г. Это строго централизованная система, состоящая из органов национальной безопасности, полиции Парижа и департамента Сены и национальной жандармерии, руководимой оборонным министерством государства. Общее руководство в обеспечении полицейской деятельности осуществляет *Министерство внутренних дел*, на которое возложены функции по охране общественного порядка, борьбе с преступностью, а также обеспечению государственной безопасности. При МВД имеется *Генеральная дирекция национальной полиции*, а возглавляющий ее генеральный директор является первым заместителем министра внутренних дел.

Важнейшей полицейской силой современной Франции является общегосударственная система органов национальной безопасности. В каждом населенном пункте с числом жителей более 10 тыс. чело-

век есть *комиссариат полиции безопасности* (административная и уголовная службы, служба охраны общественных мест) во главе с комиссаром, который подчиняется мэру, префекту или субпрефекту, но руководствуется приказами и директивами МВД. В крупных городах, разделенных на районные и квартальные территориальные полицейские единицы, создаются *центральные полицейские комиссариаты*, руководящие работой районных и квартальных подразделений. Города с большим количеством населения разбиты на полицейские округа.

Национальная жандармерия организована по типу воинских подразделений и подчинена Министерству национальной обороны. Она решает задачи обеспечения общественного порядка, борьбы с преступностью, охраны границ государства, надзора за гигиеной и санитарным состоянием территорий, регулирования транспортного движения, наблюдения за иностранцами, розыска дезертиров и уклоняющихся от воинской службы и др.

Муниципальная полиция (полиция коммун) подчинена местным властям.

37.5. Особенности становления полиции в Германии

По Конституции 1871 г. полиция находилась в ведении субъектов империи. Наиболее ярким и одновременно типичным примером устройства и деятельности полицейских органов Германии была полиция Пруссии.

Само Прусское королевство, как известно, относилось к числу полицейских государств. Эта характеризует всеобщую регламентацию и контроль за обществом, важнейшую роль в обеспечении которых играли именно органы полиции. Так, кроме основных своих задач по борьбе с преступностью и беспорядками, прусская полиция занималась *контролем за нравственным обликом граждан*, боролась с распущенностью, пьянством, излишней роскошью и тратами людей. Широкое распространение имела деятельность цензуры, т.е. сожжение «опасных» книг и повсеместная практика перлюстрации корреспонденции (вскрытие писем).

Всеохватность полицейского надзора за жизнью общества обеспечивалась достаточно сложной структурой полицейских органов Пруссии. В числе последних наиболее важными были:

- *административная полиция* (контроль за санитарно-медицинским состоянием, за строительным делом);

- *судебная полиция* (розыск преступников, руководство тюрьмами);
- *полиция безопасности* (служба наружного наблюдения, паспортный режим, задержание преступников и проведение дознания, политическое преследование);
- *полиция Берлина* (находилась на особом положении, так как президент берлинской полиции напрямую подчинялся МВД империи);
- *полиция императора*.

В годы фашистской диктатуры положение полиции существенно меняется. С 1934 г. вся полицейская власть перешла в руки СС (*охранные отряды*). *Главное управление государственной безопасности* (СД) занималось тотальной слежкой и шпионажем, подрывной деятельностью и диверсиями за границей. Оно имело следующие подразделения: полиция безопасности (общая государственная полиция) и служба безопасности (партийная полиция, позже — СС).

В 1933 г. из общей полиции, ранее усиленной членами СС и СД выделилось *гестапо* — тайная государственная полиция (одна из 12 ведущих служб СС), которая считалась «становым хребтом государства»: агент на каждом предприятии и населенном пункте, с 1936 г. специальный наблюдатель на каждые пять домов и блокфлигтер на блок на 40—60 квартир (так были разделены жилые дома). Гестапо действовало невзирая на общие законы, могло применять превентивные карательные меры, санкции суда не требовалось, апелляции на действия гестапо принимались только вышестоящим органом самого гестапо, был собственный концлагерь — Дахау.

В 1939 г. все важнейшие полицейские силы страны, в том числе СС, СД и гестапо, были объединены в РСХА — *Главное управление имперской безопасности*. После разгрома фашистской Германии положение, естественно, в корне изменилось.

В ФРГ и ГДР были созданы свои полицейские системы, в корне отличавшиеся друг от друга, так как государства находились в противоположных политических лагерях. Однако после их объединения на Восточногерманские земли в полной мере были распространены структуры ФРГ.

В настоящее время полиция централизована и подчиняется Министерству внутренних дел. К органам федерального правительства относятся:

- *федеральное управление криминальной полиции МВД* (нарушение федеральных законов, законов нескольких земель, задержание лица, подозреваемого в совершении преступлений на территории двух или более земель, расследование под-

рывной деятельности против конституционного строя, общенациональная регистрация преступников, незаконно торгующих оружием, боеприпасами, наркотиками, фальшивомонетчиков);

- *федеральное ведомство по охране Конституции* — политическая полиция;
- *федеральная пограничная охрана* — потенциальный резерв бундесвера с задачами охраны госграниц, борьбы с контрабандой, осуществления паспортного режима на контрольно-пропускных пунктах;
- *федеральная железнодорожная полиция* (входит в систему Министерства транспорта и занимается охраной тоннелей, имущества и порядка на подвижном составе, надзором за строительством федеральных железных дорог);
- *воздушная полиция* (безопасность авиасообщения, предотвращение опасности для населения);
- *полицейская служба федерального министерства почт и телеграфа* (охрана почтовых, радио и телеграфных объектов, борьба с хищениями ценных отправок, подделки почтово-телеграфных сообщений, нарушений тайны переписки и телефонных переговоров);
- *военная полиция бундесвера* (имеется во всех сухопутных войсковых частях и соединениях, а также в составе подразделений ВМФ: при дивизии — рота, при армейском корпусе — батальон);
- *мобильная полиция* — полиция готовности (ее части находятся на территории каждой земли Германии, подчиняются федеральному МВД, но могут быть применены при просьбе правительства земли).

37.6. Создание полицейских учреждений в США

В США отношение к полиции резко отличается от континентального, а тем более от английского. В США граждане, на свои налоги наняв полицейских служащих, воспринимают находящиеся на улице патрули как гарантию безопасности и защищенности. Полиция США — это *организация, оказывающая услуги гражданам*. В условиях крайней децентрализации в отсутствие непосредственной просьбы о помощи федеральный центр не имеет права вмешиваться в дела штата, штат — в дела округа, а каждый отдельный городок волен иметь такой внутренний порядок, какой устраивает все его

население, и поддерживать этот порядок такими способами, какими оно посчитает нужным.

В США первый постоянный полицейский департамент был образован в 1845 г. в Нью-Йорке, а позднее и в Бостоне. В их компетенцию входили не только дела о преступлениях, но и поддержание порядка и законности. Эти департаменты были полностью подчинены государству, и их деятельность четко контролировалась.

В стране *не существует единой полицейской системы*. Собственно полиция прошла разнообразные пути развития: милиция, национальная армия, органы местной полиции и др. Как и в прошлом, полицейские силы США складываются из федеральной полиции, полиции штатов и местной полиции. Все эти подразделения имеют различную ведомственную и территориальную принадлежность и различаются между собой по объему полномочий, степени квалификации кадрового состава, уровнем технической оснащенности и источниками финансирования.

Особенностью организации полицейской деятельности в этой стране является то, что практически все полицейские силы совершенно независимы не только друг от друга, но и от органов федеральной полиции.

Министерство внутренних дел в отличие от большинства стран несколько отстоит от своих традиционных функций и занимается в основном контролем за охраной и использованием полезных ископаемых, управлением государственными землями, организацией ирригацией земель, курирует государственные владения за границей, надзирает за удовлетворением государственных нужд в нефти, газе, электроэнергии, обеспечивает государственную охрану природы и др.

Формально всей охраной правопорядка в федеральном масштабе занимается *Министерство юстиции*, возглавляемое Генеральным атторнеем республики. Оно обеспечивает надзор за соблюдением федеральных законов, осуществление надзора за местами заключения, руководство прокурорами и шерифами на местах. Именно это министерство единственно имеет право уголовного и судебного преследования за нарушение федеральных законов.

В США всего около 40 федеральных полицейских служб, принадлежащих, как уже отмечалось, самым различным министерствам и ведомствам. Самыми известными из них являются:

- Федеральное бюро по борьбе с наркотиками;
- Служба иммиграции и натурализации (допуск иностранцев на постоянное местожительство в США, поиск и выдворение из страны незаконных иммигрантов);
- Корпус тюремной стражи;

- Паспортное бюро государственного департамента;
- военная полиция;
- полиция по охране национальных парков;
- подразделения по охране мостов и тоннелей;
- служба охраны правительства;
- Секретная служба министерства финансов;
- полиция департамента почт и телеграфа (расследует более 100 составов преступлений);
- таможенная и аэродромная полиция;
- служба маршалов (осуществляют решения судов).

Полиция штатов возникла в 1823 г. для защиты пограничных городов. Национальная гвардия штатов и сейчас представляет собой подразделения особой военизированной милиции, которые могут быть использованы губернатором для обеспечения порядка и безопасности на территории штата. Более того, Национальная гвардия может быть в любой момент мобилизована президентом США для выполнения своих функций в масштабе всей страны. Еще одним значительным органом штата является *департамент дорожной полиции* (дорожный патруль штата), занимающийся обеспечением безопасности движения на магистральных дорогах штата. Деятельность департамента подчиняется только закону и губернатору штата.

Местная полиция в США представлена муниципальной полицией городов, полицейскими службами графств, полицейскими агентствами и участками в сельской местности. Это самая многочисленная полицейская структура, так как на ее долю приходится более 90% всего полицейского состава страны.

Возглавляет местную полицию, как правило, выборный (на два, три или четыре года) *шериф*. В его обязанности входит розыск и задержание преступников, в его ведении находится и местная тюрьма. Кроме того, имеется множество городков и сельских населенных пунктов с одним-единственным выборным полицейским чиновником — *констеблем*, который работает под руководством шерифа. Поэтому постепенно им на смену приходят обычные полицейские подразделения.

Глава 38

История тюрем и пенитенциарных систем

38.1. Тюремные учреждения в истории Древнего мира

Общие сведения

Тюремные учреждения так или иначе существовали еще с древнейших времен, содержание их было крайне дорого, поэтому преступники там находились в основном до исполнения приговора к иному наказанию — казни, отправке на строительство дорог, на рудники, на галеры и т.п. Однако со временем тюремное наказание приобретает доминирующий характер. Это стало показателем и определенным достатком общества, и степени его гуманности (по сравнению, конечно, с имеющейся ранее практикой смертных казней и членовредительства). Вместе с тем даже в позднее Средневековье ни каких-либо определенных целей, ни порядка организации тюрьмы не имели. Главной задачей подобных заведений, как и основным их элементом, была исключительно строгая изоляция преступников (а также и тех, кто властями был отнесен к ним).

О тюрьмах глубокой древности до нас дошли только отрывочные свидетельства, поэтому о конкретных сторонах этой деятельности ранних обществ говорить крайне проблематично. Например, с историей Египта связаны первые упоминания о местах заключения — специальных поселениях для преступников, выполняющих тяжелые физические работы вместе с рабами. Наиболее полно, насколько это возможно, история пенитенциарных учреждений нам известна из практики Римского государства.

Тюремные учреждения в Древнем Риме

Тюремного заключения как вида наказаний Римское государство не знало, в нем не было особых учреждений, куда временно (как правило, до решения дальнейшей судьбы) помещали лиц, нежелательных для властей, состоящих под следствием и судом, несостоятельных должников и иных провинившихся субъектов.

Из римских тюрем, именуемых *карцерами* (ограда, темница), можно назвать древнейшую находящуюся рядом с форумом Мамертинскую тюрьму с ее подземной частью (Туллианумом), которую зачастую использовали для казни преступников. Сама тюрьма представляла собой узкое и длинное помещение со сводчатым потол-

ком, вытесанное в горной породе. С именем Мамертинской тюрьмы связывают имена святых апостолов Петра и Павла, которые, находясь в этом подвале связанными, обратили в христианство своих стражников Прокесса и Мартиниана, впоследствии ставших мучениками.

Тела казненных крючьями стаскивали в Тибр по спуску с Капитолийского холма, и эта последняя для многих дорога в народе получила название «Лестницы рыданий» или «Колечниковой лестницы».

Близ Капитолия в каменоломнях также издревле имелся карцер Лаутумия. Кроме того, в крупнейших имениях (латифундиях) имелись так называемые *эргастулы* (рабочий, смирительный дом) — помещения в стоящих особняком зданиях на территории усадьбы, выступающие в роли карцеров для временно наказанных невольников и тюрьмы для рабов, которые за какие-то проступки были обречены на пожизненные работы в оковах. Также эргастулом обычно называлась особая тюрьма для граждан, в которую богатые заимодавцы запирали неисправных должников, употребляя их на ежедневную работу. Тяжелым наказанием были каторжные работы на рудниках (только на испанских серебряных рудниках было занято до 40 тыс. рабов). Осужденный при этом рассматривался как вечный раб государства.

38.2. Пенитенциарный аспект борьбы с преступностью в странах Западной Европы в XI—XVI вв.

Формирование западноевропейской пенитенциарной политики и системы специальных учреждений для организации наказания в виде лишения свободы было тесно связано с видением картины мироздания католической церковью и мерами, предпринимаемыми государством по борьбе с девиантным поведением неблагополучных слоев населения (нищими и бродягами). Поэтому оно проходило в рамках социальной функции первоначально общественных, а позже и государственных институтов.

В странах Западной Европы на протяжении длительного времени тюрьмы служили лишь средством временного содержания лиц, находящихся под следствием, должников, нищих, бродяг, неизлечимых больных, сумасшедших и т.п.

При совершенно неразвитой государственной правоохранительной системе только социальная поддержка малоимущих и неимущих слоев населения позволяла как-то сдерживать вал корыстной и насильственной преступности, особенно в голодные годы. Порой

принимались радикальные меры по борьбе с нищенством и бродяжничеством. Так, в XIII в. в Генуе во время нехватки продовольствия весь нищенствующий элемент посадили на несколько галеасов (крупные галеры) и вывезли в Сардинию.

Формирование тюремной системы в Англии

Наиболее рано *тюремная система* оформилась в Англии. В *Кларендонской ассизе 1166 г.* закреплялось распоряжение о строительстве специального заведения в каждом графстве. Было известно два вида тюрем: графские и иммунные.

Наиболее распространенной системой пенитенциарных учреждений Англии вплоть до второй половины XIX в. были *тюрьмы графств*, куда шерифы первоначально помещали лиц, заподозренных и обвиняемых в совершении фелоний. Непосредственно за функционированием того или иного заведения отвечал помощник шерифа — смотритель или тюремный надзиратель.

Со временем была создана достаточная разветвленная система тюремных учреждений. Так, наряду с *королевскими тюрьмами* подобные заведения имелись в виде *иммунных тюрем* духовных и светских аристократов, *тюрем городов* и даже *отдельных общин*, в том числе и сельских, для содержания преступников, должников, а также для мелких правонарушителей и «пришлых людей и бродяг» (XIII в.). У каждого суда также были свои специальные тюремные заведения. Вместе с тем всякая неимунная тюрьма находилась под королевской юрисдикцией, так как номинально создавалась при королевском суде.

Имелись и особые тюрьмы. Так, лондонский замок *Тауэр* получил свою известность — благодаря близости к резиденции британских королей, а также в связи со своей прочностью и наличием гарнизона как тюрьма для государственных и иных, особо опасных для власти преступников. Для этих же целей зачастую использовались замки Уолингфорд, Ноттингем, Винздор и Винчестер.

Первоначально какого-либо специального порядка содержания арестантов не существовало. Все содержались вместе: взрослые и несовершеннолетние преступники, мужчины и женщины, закоренелые преступники и просто бродяги, нищие и больные. Некоторое различие проявлялось только в связи с платежеспособностью конкретного субъекта. В правление Генриха II на основании общих распоряжений короны шерифами на местах стали создаваться инструкции комендантам тюремных замков — *тюремные провизии*.

Однако, несмотря на создание достаточно разветвленной системы тюремных учреждений, дороговизна их содержания привела к

тому, что в Англии вплоть до конца XVIII в. самым суровым и одновременно самым распространенным наказанием было повешение, в том числе за кражу имущества на сумму свыше 40 шиллингов.

Организация рабочих и исправительных домов

Значительное ужесточение мер воздействия на неимущие слои населения характеризовало правоохранительную практику в странах победившего протестантизма — Англии, Дании, Швеции. «В этих странах одного факта бедности было достаточно для того, чтобы оказаться на виселице»¹.

Первые *рабочие дома* для обеспечения работой бродяг и нищих с тюремным режимом содержания (*цухтхаузы*) были организованы в 1595—1596 гг. в Голландии: для мужчин — Распхёйс и женщин — Спинхёйс. Сроки нахождения в этих заведениях составляли 8—12 лет. В Англии рабочие дома были созданы в 1610 г., во Франции — в 1612 г. Со временем число таких заведений значительно возросло. В тюрьмах, кроме задержанных преступников, бродяг и нищих, держали и сумасшедших.

Цухтхаузы постепенно стали создаваться в городах Ганзейского союза: в Любеке — в 1613 г., Бремене — в 1606 г., Гамбурге — в 1620 г., Базеле — в 1667 г., Бреслау — в 1668 г., Франфурте — в 1684 г. Вместе с тем Тридцатилетняя война принесла разорение городам, что повлекло прекращение деятельности цухтхаузов. С течением времени их положительный опыт был совершенно забыт.

Опыт голландских цухтхаузов был развит деятельностью рабочего дома в Генте, положившей начало формированию *Фламандской системы исполнения наказаний*. В основе воспитательного подхода лежала мысль о том, что причиной большинства преступлений является праздность, привычку к которой следует искоренить в каждом конкретном преступнике. Постоянный труд и обучение ремеслу должны являться платой обществу за совершенное преступление. К тому же накопление некоторых денежных средств к моменту освобождения и получение трудовых навыков для дальнейшего порядочного существования также сыграют положительную роль в деле ограждения общества от возможного повторения криминального эксцесса.

В 1529—1531 гг. во Франции нищие с агрессивными намерениями бродили по улицам и даже нападали на дома богатых горожан. В 1530 г. с помощью специальных отрядов нищие отлавливались и помещались в специально созданную тюрьму.

¹ *Иниаков С.М.* Зарубежная криминология. М., 1997.

Однако наиболее жестокие меры борьбы с нищими и бродягами применялись в Англии. Например, в соответствии с эдиктом Генриха VIII с 1531 г. телесным наказаниям одинаково подвергались и нищие и те, кто подал им милостыню (первое запрещение подачи милостыни было сделано еще в 1349 г.).

Во времена правления Елизаветы I для борьбы с нищенством стали создавать *реформатории* и *исправительные дома*. В 1557 г. в Бридвеле был открыт исправительный дом со строжайшим трудовым режимом и тюремной дисциплиной. Заключенные привлекались к тяжелым физическим работам на рудниках и в пекарнях. Однако уже в 1587 г. эта идея себя дискредитировала, так как создание исправительного дома проблему бродяжничества и нищенства не снимало, а совместная работа просто задержанных за нищенство и лиц, отбывающих наказание за совершение явных преступлений, «убивала в первых всякие инстинкты доброты и размывала в их сознании границы между добром и злом». Можно сказать, что исправительные заведения просто слились с тюрьмами. Новый всплеск деятельности исправительных и работных домов в Англии был связан с экономическим подъемом середины XVII в.

Широкое использование подневольного труда задержанных правонарушителей было характерно и для других стран. Так, во французских заведениях для содержания «вредных» нищих — *госпиталях* — заключенные работали с 5—6 часов утра и до сумерек. При этом труд мужчин использовался на рудниках, в пивоварнях, лесопилках, а женский и детский — в выделке обуви, шитье, прядении, изготовлении пуговиц и т.д. Невыполнение дневной нормы строго наказывалось сокращением норм питания, заключением в тюрьму. В XVIII в. нищих стали наказывать плетью, отправлять на галеры или в ссылку в колонии («за моря»).

Соответствующая материальная, а позже и правовая база для содержания в тюрьме как виде наказания была создана только в период буржуазных перемен.

38.3. Становление пенитенциарных систем в Новое и Новейшее время

Тюремное заключение как особая мера исправления

Появление термина «*пенитенциарная система*» связано с именем монаха бенедиктинского ордена Жана Мабильона, который предложил особую систему мер исправления преступников. По его мнению, спасения человека, впавшего в грех преступления, т.е. его ис-

правления, можно достичь только через духовное очищение — молитвы и покаяние, а также содержания (наказания) греховной плоти в условиях сурового заключения.

Со временем отдельные положения этой концепции нашли воплощение в создаваемых в Европе различного рода тюремных заведениях: исправительно-трудовых домах для детей в Генуе и Риме (в 1653 и 1735 гг.) и для взрослых преступников в Милане (в 1766 г.).

В Англии *Закон о создании пенитенциариев* был издан в 1778 г. В такие заведения предполагалось помещать нищих и бродяг, нерадивых слуг и рабочих, солдат за совершение каких-либо не особенно тяжких правонарушений (а впоследствии и детей по ходатайству их родителей — за ослушание и дерзкое поведение). Здесь предпочтение отдавалось принудительному труду, но уже в условиях одиночного содержания заключенных. Парламентский билль 1779 г. закреплял роль тюремного заключения в виде устрашения, нравственно-религиозного перевоспитания и обучения ремеслу. Однако проект далее постройки одной из двух запланированных для эксперимента тюрем не пошел.

Филадельфийская система пенитенциариев

Тем не менее практическое оформление идея пенитенциариев в виде *Филадельфийской системы* получила в США, где в 1776 г. представителями религиозной секты кваккеров был создан первый *пенитенциарий* (от лат. *penitentiamus* — покаянный, исправительный). Это было тюремное учреждение с очень строгими режимом и условиями отбывания наказания. По идее квакеров, преступность порождается богоотступничеством, в связи с чем преступника следует утратить, заставить раскаяться и примирить со Всевышним. Поэтому пенитенциарий представлял из себя тюрьму с чрезвычайно строгим одиночным заключением. Администрации они были известны лишь по номерам: ни имени, ни происхождения, ни совершенного преступления, ни срока наказания. Все осужденные были обуты в войлочную обувь. Им не полагались свидания или письма и посылки. Абсолютная тишина и изоляция от внешнего мира. Все заменяла Библия. За произнесенное слово — плети, выход из камеры — в маске. Больница, баня, прогулки — ряд одиночных камер, дворов. В церкви — также одиночные будочки.

Безмолвное строжайшее одиночное заключение было рассчитано на «способность человека к бесконечному совершенствованию, на убеждение верующей души, что одиночество неизбежно побуждает к раскаянию и непременно возвратит человека к добру», но на

деле приводило лишь к умопомешательству и неспособности освобожденных ориентироваться на свободе.

Филадельфийская тюремная система нашла широкое применение в Германии, Дании, Бельгии, Франции и некоторых других европейских странах. В некоторых тюрьмах заключенных заставляли работать — педалями крутить огромный барабан, причем иногда по десять часов в день. Это бессмысленное изнурительное и унижительное занятие являлось одним из элементов наказания. Неудивительно, что в таких условиях заключенные сходили с ума намного чаще, чем в других заведениях (В. Стерн).

Вскоре одиночное заключение было сокращено до девяти месяцев, несколько были расширены прогулочные дворiki, сделаны дворы для совместных прогулок, церковные боксы отменены.

Оборнская тюремная система

Уже с середины XVIII в. начались процессы заметного *смягчения уголовной и пенитенциарной политики* европейских государств. В результате глубокого переосмысления основных подходов к наказанию, оно постепенно начинает терять свойства собственно государственной мести и приобретает характер общественной защиты.

В этих условиях появляются элементы *Оборнской тюремной системы* (1820 г., США), которая была призвана несколько ослабить негативные свойства Филадельфийской системы. Так, к середине XIX в. на смену изоляционной системе пришла «карцерная», которая оставляла несколько больше свободы арестантам.

Во Франции в 1850 г. были открыты исправительные колонии для несовершеннолетних преступников, которые должны были «воспитываться сообща в строгой дисциплине и использоваться на работах в сельском хозяйстве и близких к нему отраслях промышленности». Главной целью было воспитание в индивиде слепого послушания власти и дисциплине. Образцовым из таких заведений являлась колония в Меттрэ (основана в 1840 г.). Главным средством дисциплинарного воздействия было помещение в карцер. Кроме того, тяжелый физический труд в порядке обучения и воспитания малолетних правонарушителей дополнялся физически изматывающими играми и упражнениями, так как действовало убеждение: «Все, что вызывает усталость, способствует изгнанию дурных помыслов».

Прогрессивная система исполнения наказания

В середине XIX в., наряду с пенитенциарной системой, появляются некоторые элементы так называемой *прогрессивной системы*

исполнения наказания (безраздельно доминирующей в настоящее время).

Свое начало она берет с *Английской (марочной или звездной) системы*, когда в 1840-х гг. на о-ве Норфолк (вблизи Австралии) осужденные были разделены на классы и были созданы условия для постепенного перехода от более тяжелого (на каменоломнях) к облегченному режиму содержания (на материке — с возможностью постройки дома, заведения семьи, хозяйства, с перспективой условно-досрочного освобождения). При этом критерием выступало поведение каторжан и отношение их к труду. Злостные нарушители зачислялись в штрафники, к ним применялись жесткие телесные наказания, дополнительные оковы.

Для несовершеннолетних правонарушителей появляются *реформатории* — исправительные заведения (штат Нью-Йорк, 1876 г.). В основе их деятельности, как и карцерной, лежала мысль о том, что причиной всех пороков является лень и что труд — лучшее лекарство против них. Сюда на относительно неопределенный срок помещались осужденные в возрасте от 16 до 30 лет, сами оплачивающие свое содержание из заработанных сумм. Условия содержания были такими: строгое правило молчания; строевые и иные занятия по воинским уставам. При условно-досрочном освобождении устанавливался испытательный срок на шесть месяцев (с возможностью продления еще на шесть месяцев либо возврата в тюрьму). «На воле» устанавливался надзор агентов тюремной администрации. Окончательное решение об освобождении принималось администрацией реформатория.

В результате усовершенствования марочной системы появилась так называемая *Ирландская прогрессивная система*, основным отличием которой был этап пребывания в переходной тюрьме с возможностью условно-досрочного освобождения.

Ирландская система была крайне сложной (необходимость «мелочного» изучения, контроля, надзора) и громоздкой, поэтому постепенно угасла. Но впоследствии была вновь принята и сейчас действует, например, во Франции и в Швеции. В СССР идея реализована в создании колоний-поселений в середине 1970-х гг.

Словарь терминов учебного курса

Аболиционизм — оформившееся в 1820-е гг. движение за отмену рабства в США.

Август — титул римского императора, после реформы Диоклетиана высший правитель империи.

Авилум («человек», «сын человека»), **мушкенум** («падающий ниц») — условия свободных, но политически неравноправных людей в Древнем Вавилоне, первые из которых занимали все высшие государственные посты, а вторые занимались ремеслом и торговлей.

Агораномы — должностные лица, наблюдавшие в древнегреческих городах за порядком на рынках.

Сельская община — в условиях разложения первобытно-родовой общины имела патриархальный характер, являлась верховным собственником земли и осуществляла контроль за поведением входящих в ее состав членов.

Адхьякша — чиновник по особым поручениям в Древней Индии.

Агнаты — в Древнем Риме лица, состоящие под властью домовладыки, родственники по закону (в отличие от кровных родственников — когнатов).

Адат — совокупность норм обычного права мусульманских народов.

Аллод — отчуждаемое, переходящее по наследству землевладение свободных франков.

Апелла — народное собрание всех полноправных граждан, высший орган государственной власти в Древней Спарте.

Ареопаг — высший орган государственной и судебной власти в Афинах.

Архонт — высшее должностное лицо в древнегреческих полисах.

Асс — древнеримская мелкая медная монета.

Ассиза — в средневековых Англии и Франции заседание, собрание феодалов, а также законодательный акт, судебный иск и выездной суд с участием присяжных заседателей, созываемый для разрешения земельных споров, а позже и уголовных дел.

Атема — отряд телохранителей спартанских царей, состоявший из 300 отборных юношей.

Атимия — процедура лишения политических и гражданских прав в Древней Греции.

Атторней генеральный — высшая прокурорская должность в странах англосаксонской правовой системы.

Базилевс — у древних греков глава племени, союза племен, военачальник племени, верховный судья и верховный жрец.

Бакуфу — военно-бюрократическое правительство Японии периода сёгуната.

Бальи — в средневековой Франции королевский чиновник, стоявший во главе судебно-административного округа.

Бао — в Древнем Китае воздаяние за совершенное преступление (наказание).

Большое (обвинительное) жюри — в феодальной Англии орган предания суду, образованный в XIV в. в связи с процедурой опроса раздельными судьями обвинительных присяжных.

Бонапартизм — политический режим во Франции, установившийся в период диктатуры Наполеона Бонапарта в условиях неустойчивого социального равновесия после буржуазной революции конца XVIII в., а также при Луи Наполеоне после переворота 1851 г.

Борстальские учреждения — созданные в Англии в 1908 г. места лишения свободы для осужденных мужского пола в возрасте от 16 лет до 21 года, совершивших впервые тяжкие преступления.

Брахман (жрец) — представитель высшей варны в Индии.

Булевты — члены Совета пятисот (буле) в Древних Афинах.

Булла — в Средние века название императорского или папского акта.

Вайшьи — представители самой многочисленной древнеиндийской варны — свободные общинники (крестьяне и ремесленники).

Вакуф — в мусульманских странах недвижимая собственность (земля), не облагаемая налогом и неотчуждаемая, представленная в виде дара или наследования по завещанию чаще всего в пользу мечети, религиозной школы, благотворительного учреждения.

Ванн — обожествляемый древнекитайский правитель Иньского царства.

«Варварские правды» — принятое в отечественной юридической литературе название раннефеодальных юридических кодификаций, в которых были записаны правовые обычаи, устоявшиеся образцы судебных решений германцев, кельтов и англосаксов.

Вардум — вавилонские рабы.

Варны — наследственные особые социальные группы в Индии, превратившиеся в замкнутые касты: брахманы, кшатрии, вайшьи, шудры.

Вассал — в феодальных странах землевладелец, подчиненный сюзерену и обязанный нести в его пользу различные повинности.

Вассалитет — в средневековой системе личной зависимости одних феодалов от других, наиболее распространенная в Западной Европе.

Веды — священные источники «всех знаний» в Индии (Ригведа, Самаведа, Яджурведа, Атхарваведа), которые устанавливают правила поведения людей и определяют границы действия норм права.

Вексель — документ, составленный в строго определенной форме, содержащий одностороннее обязательство уплатить известную денежную сумму при договоре займа.

Вербальный договор — в римском праве устный контракт.

Вергельд — во Франкском государстве штраф за убийство человека, а в Англии земельный надел.

Вердикт — решение присяжных заседателей в суде по вопросу о виновности подсудимого, выносимое ими в форме подтверждения или отрицания обвинительного акта.

Виги — политическая группировка в английском парламенте, сформировавшаяся в 1670-х гг., выражающая интересы промышленников и торговцев.

Визирь — в ряде стран Ближнего Востока высший сановник, глава административного аппарата, второе после халифа лицо.

Вилланы — в средневековых странах феодально-зависимое крестьяне, считавшиеся лично свободными держателями земли, уплачивавшие в пользу сеньора оброк.

Виндикация — в Древнем Риме наиболее типичная форма защиты собственности, заключающаяся в требовании возврата вещи.

Виттум — в средневековой Германии покупная цена, уплачиваемая отцу невесты.

Войт — в Польше глава гмины (волости).

Габель — в средневековой Франции налог на соль, введенный как временный и ставший постоянным, ужесточившийся с введением государственной монополии на продажу соли.

Гайда — в раннесредневековой Англии типичный семейный надел общинника, состоявший из пахотной земли (в среднем 120 акров) и других угодий.

Ганза — торговый союз 100 северогерманских городов во главе с Любеком, где собирались общие съезды ганзейских городов.

Гелиэя — в VIII—VI вв. до н.э. высший судебный орган в Афинах, состоявший из 5 тыс. основных и 1 тыс. запасных судей.

Генеральные Штаты — с 1357 г. во Франции высший сословно-представительный государственный орган, состоявший из трех палат (высшее духовенство, выборных от дворянства, от городов).

Геоморы — сословие землевладельцев и земледельцев в Древних Афинах.

Герефа — в феодальной Англии королевский министерял, назначавшийся королем обычно из среднего слоя служилой знати и имевший полицейские и судебные функции.

Геронт — высшее должностное лицо Спартанского государства, член Совета геронтов (герусии), избирался из среды спартанской аристократии после достижения 60-летнего возраста пожизненно.

Герусия (Совет геронтов) — совет из 30 старейшин в Спартанском государстве, высший государственный орган власти.

Герцог — племенной князь, превратившийся в крупного землевладельца, во Франкском государстве — чиновник короля.

Глафорд (лорд) — представитель крупных землевладельцев в раннефеодальной Англии, наделенных по иммунной грамоте от короля фискальной, полицейской и судебной властью над всем населением подвластной территории (округа).

Глоссаторы — западноевропейские юристы XI—XIII вв., комментировавшие право путем составления заметок (глосс) на полях текстов римских законов.

Гофтаг — с XI в. в Германии королевский совет.

Граф — в раннесредневековой Западной Европе королевский чиновник, превратившийся в феодального владельца, а позднее в носителя наследственного феодального титула, стоявшего на второй ступени дворянской титулованной иерархии после герцога.

Гугеноты — в XVI—XVII вв. преследуемые властями французские протестанты (в большей степени зажиточные горожане, значительная часть дворянского сословия).

Гуфа — в средневековой Германии земельный надел свободного общинника, позднее — крепостного крестьянина.

Гэнро — специальный титул в Японии, который пожизненно носили близкие к японскому императору деятели периода японской буржуазной революции (Реставрация Мэйдзи).

Даймио (Даймё) — в Японии с XI в. крупные землевладельцы, в XIV—XVI вв. — владетельные князья, независимые от центральной власти; в XVII—XIX вв. — наиболее крупные феодалы.

Даремщина — в средневековой Польше феодальные повинности, помимо барщины, оброка и дани (безвозмездная поставка помещикам птицы, грибов и пр.).

Даса — раб в Древней Индии.

Дацин люйли — в Древнем Китае источник права, предусматривал около 3 тыс. преступлений, многие из них наказывались различными видами смертной казни.

Дваждырожденные — представители первых трех каст (вари) в Древней Индии (брахманы, кшатрии, вайши).

Демиурги — в Древней Греции сословно-политическая категория свободных граждан, занимавшихся какой-либо деятельностью за вознаграждение (матросы, рыбаки, мелкие ремесленники, торговцы, врачи, строители, художники).

Демос — социальный слой в Древней Греции, который включал в себя земледельцев, ремесленников, торговцев, моряков и прочих простолюдинов.

Демы — территориальные округа Древней Аттики.

Департамент — во Франции с 1789 г. основная административно-территориальная единица, в США название правительственного ведомства.

Деспотия — строго централизованная бюрократическая древневосточная монархия с огромным аппаратом управления, характеризующаяся обожествлением монарха и строгим подчинением по вертикали.

Десять зол — в феодальном Китае классификация наиболее тяжких преступлений в соответствии с канонами конфуцианской морали.

Децемвиры — в Древнем Риме коллегия из 10 человек, решавшая аграрные, культовые и судебные дела, создатели первых 10 таблиц.

Децимация — в Древнем Риме система наказания по жребию каждого десятого.

Джати (визирь) — главный вельможа и управитель дворца в Древнем Египте после фараона, первый его помощник.

Джет — «собственность» в Древнем Египте.

Джентри — новое дворянство в Англии, формирование которого шло параллельно с процессом обезземеливания английских крестьян.

Диван — в мусульманских странах первоначально так назывался список, реестр, а позже — суд, совет, правительство.

Диггеры (копатели) — представители беднейшего крестьянства и пролетариата города и деревни, которые в ходе английской буржуазной революции выступали с требованием уничтожения частной собственности на землю.

Дигесты (Пандекты) — основная часть кодификации римского права, известной под позднейшим названием «Свод гражданского права».

Дике — в Античной Греции справедливость (аналогия понятия «закон»).

Дистрикты — в ряде европейских стран округа (административные, судебные, избирательные и т.п.).

«**Добыча — победителю**» — в США с 1820-х гг. принцип смены чиновников в случае прихода к власти президента, выдвинутого оппозиционной партией.

Доверенное управление (трест) — в Англии архаичный институт англосаксонского права, возникший в Средние века, однако получивший широкое распространение и развитие в Новое время (собственник по договору передает свое имущество в пользование другому лицу).

Докимация — в Древних Афинах официальная проверка: всадников и коней — на боеготовность, получателей государственной помощи — на нуждаемость в ней, кандидатов — на занятие должностей.

Долгий парламент — парламент в Англии в 1640—1653 гг., с созывом которого связывают начало английской революции; был распущен Кромвелем после установления им военной диктатуры.

Домен — наследственное землевладение монарха.

Доминат — период специфической формы рабовладельческой монархии в Древнеримском государстве (III—V вв. н.э.); при нем окончательно утрачивают роль республиканские органы (сенат, магистратуры).

Драконтовы законы — чрезвычайно жестокие афинские законы, созданные архонтом Драконтом в 621 г. до н.э.

Душуйя — в Древнем Китае должность в ведомстве императорского двора, на которую возлагались задачи по руководству строительством и эксплуатацией ирригационных сооружений.

Дхарма — высшее религиозно-нравственное предписание или совокупность религиозных и юридических норм для членов каждой варны (касты) в Древней Индии, их пожизненные права и обязанности.

Дхармашастры — сборники религиозно-правовых предписаний, составленные брахманами, регламентировавших повседневную жизнь древних индийцев.

Жирондисты — наиболее влиятельная группа депутатов Конвента во Франции на втором этапе Французской революции (в 1792—1793 гг.), представлявшая либеральную (торгово-промышленную) буржуазию.

Жупа — раннесредневековое название территориального объединения родовых общин у южных и западных славян, ставшее названием административно-территориальной единицы, объединявшей соседские общины, возглавляемой жупаном.

Законы Ману (Манавадхармашастра) — древнеиндийский сборник правовых и религиозно-нравственных норм, определявших поведение каждого индийца в частной и общественной жизни.

Законы Хаммурапи — свод законов, созданный вавилонским царем Хаммурапи в конце XVIII в. до н.э.

Заповедные держания — в средневековой Англии вид феодального держания земли, заключавшийся в том, что собственник не мог ею распоряжаться и она переходила по наследству только нисходящему родственнику (принцип майората).

«Звездная палата» — чрезвычайный судебный орган, созданный при Тайном совете в Англии для рассмотрения преступлений аристократов (в 1487 г.).

Идальго — рыцарское сословие в Испании, формировавшееся из мелкого и среднего дворянства.

Издольщина — вид земельной аренды, при котором арендная плата составляет долю урожая.

Икта — условное пожалование земельного надела феодалам в странах Ближнего и Среднего Востока в Средние века.

Илку — наследственный и неотчуждаемый земельный надел, выдаваемый царем воину за службу.

Илоты — покоренное земледельческое население в Древней Спарте.

Имам — духовный руководитель наставник у мусульман, священник в мечети.

Иммунитет — в феодальных государствах привилегия землевладельцев, лиц господствовавшего сословия.

Иммунные грамоты — в феодальном государстве документы, предоставлявшие крупным землевладельцам на определенных территориях права на относительную независимость от королевских чиновников.

Император — первоначально это слово означало почетный воинский титул в республиканском Риме (с 189 г. до н.э.), которым воины награждали полководца после крупной победы, затем — титул монарха.

Инь — первый период истории Древнего Китая.

Ипотека — залог земли, при котором заложенная земля оставалась во владении и пользовании должника, лишенного права распоряжения ею.

Йомены — свободные крестьяне в Англии XIV—XVIII вв.

Кади — мусульманский судья, выносящий решения по гражданским и приговоры по уголовным делам на основе шариата и адатов, выполнявший также нотариальные и опекунские функции.

Каноническое право — совокупность религиозных предписаний, регулирующих отношения внутрицерковной организации, а в феодальном государстве — также между церковью и светскими лицами, семейные отношения.

Канцлер — в ряде стран средневековой Европы высшее должностное лицо, ближайший помощник короля, ведавший королевской канцелярией.

«Каролина» — первое общегерманское уголовное и уголовно-процессуальное уложение (создано в 1532 г.), на основе которого позднее образовалось «общее немецкое уголовное право».

Квесторы — должностные лица, занимавшие низшие ступени в древнеримской магистратуре.

Квиритское право — система древнейшего римского права, окончательно сложившаяся в период республики.

Кемет — самоназвание египтян.

Кесарь (цесарь, царь) — ослavianенное имя Гая Юлия Цезаря; в качестве титула его носили римские и византийские императоры.

Клиент — в Древнем Риме свободный человек, отдавший под правительство патрона и находившийся в зависимости от него.

Когнаты — в римском праве кровные родственники по прямой и боковым линиям.

Кодекс — в Древнем Риме первоначально связка из нескольких деревянных дощечек, покрытых воском и скрепленных с одной стороны в виде книги; затем так стали именовать собрание законодательных актов.

Коллегия девяти архонтов — коллегиальный государственный орган в Древних Афинах, заменивший в VIII в. до н.э. базилевса; он ведал военными и судебными делами, контролировал важнейшие религиозные церемонии и празднества, определял порядок рассмотрения судебных дел.

Коллегия десяти стратегов — орган, возглавлявший военную организацию Афинского государства, осуществлявший набор войска и военное финансирование, распоряжавшийся военной добычей.

Коллегия курфюрстов — с 1356 по 1806 гг. постоянно действующий орган государственного (сословно-представительного) управления в Германии, состоявший из семи курфюрстов (высших духовных и светских аристократов империи).

Коллегия одиннадцати — в Древних Афинах орган, осуществлявший полицейские функции, надзор за тюрьмами, исполнявший смертные и другие приговоры судов.

Комиции — народные собрания в Древнем Риме.

Композиция — во Франкском государстве денежное возмещение потерпевшему за вред, причиненный преступлением.

Конкубинат — в Древнем Риме фактическое сожительство мужчины и женщины, которые не могут заключить брак в силу различия их социального положения.

Консул — высшее должностное лицо, наделенное полномочиями набора в армию и командования ею, назначения военачальников, заключения перемирий и распоряжения военной добычей, вынесения смертных приговоров.

Контрасигнатура — правило, по которому издаваемые главой государства нормативные акты недействительны, если не скреплены подписью соответствующего министра, при этом вся ответственность за исполнение ложится именно на последнего.

Конфессиолизм — в феодальной Франции распределение мест в высших органах власти по религиозному принципу.

Конфуцианство — учение Конфуция (VI в. до н.э.), основывающееся на доминировании морали (ли) над правом, строгость которого (фа) необходима для поддержания моральных правил.

Крепостное право — юридическое закрепление внеэкономической зависимости крестьян от феодалов, осуществлявшееся государственной властью в интересах землевладельцев-крепостников вследствие развития феодальной собственности на землю.

Кутюмы — записи местного обычного права во Франции.

Кшатрии — военно-служилая знать, воинская верхушка, военная аристократия, относящаяся ко второй варне дваждырожденных.

Ландрат — орган дворянского самоуправления в Пруссии XVII в.

Латеранский пакт — соглашение 1929 г. между фашистским правительством Италии и Ватиканом, по которому признавался суверенитет Папы над территорией Ватикана.

Легат — в Древнем Риме назначенный сенатом уполномоченный, посол, высшее должностное лицо римской провинции в период принципата, которое осуществляло военную и гражданскую власть с помо-

щью собственного совета и канцелярии на подведомственной территории; титул дипломатического представителя Римского Папы.

Латины — жители области Лациум (исторические союзники римлян).

Легислатура — срок полномочий представительного органа (парламента, муниципального совета) или выборного должностного лица (президента, вице-президента, губернатора, мэра); в федеративных странах современного Запада законодательные органы отдельных штатов, провинций, земель.

Легизм — учение в Древнем Китае об управлении народом и государством, созданное Шан Яном и Хань Фейем, основанное на приоритете власти монарха, опирающуюся на жестокие законы.

Легисты — в Древнем Китае сторонники сильного централизованного государства, наличия в нем строгих, лежащих в основе государственного управления законов, обязательных для всех граждан (V—III вв. до н.э.); в средневековой Европе — придворные юристы.

Лен — в средневековых странах Европы земельное владение, пожалованное лицу за несение военной или административной службы.

Лига Наций — международная организация, действовавшая между Первой и Второй мировыми войнами (прообраз ООН).

Ликурга законы — в Древней Спарте серия важных социальных реформ (разделение земли, создание герусии и апеллы, введение общественных трапез, применение суровых методов воспитания детей).

Литы — слой полусвободного населения у племен франков и саксов.

Лугаль («большой человек», «господин») — титул вавилонских царей.

Лэты — категория полусвободного населения в раннефеодальной Англии.

Магараджа (раджа) — царь, представитель высшей знати в Древней Индии.

Магистр — в Древнем Риме должностное лицо; в средневековой Европе глава некоторых светских и церковных учреждений.

Магистрат — в Германии и некоторых других странах орган городского самоуправления, муниципалитет.

Магистратуры — общее название государственных должностей в Древнем Риме, избираемых центуриатными или трибутными комициями.

Майорат — характерный для феодального права порядок наследования, при котором наследуемое имущество переходит по первородству (например, в Англии и Франции старший сын или ближайший родственник наследодателя наследовал все недвижимое имущество).

Майордом — во Франкском государстве управляющий королевским дворцом, который при Меровингах превратился в полноправного управителя государством.

Манор — в Англии название основной единицы феодального хозяйства.

Мантрипариад — в Древней Индии совещательный коллегиальный орган, состоявший из советников царя (в основном из брахманов и рабовладельческой аристократии).

Манумиссия — процедура освобождения раба в римском праве.

Мардук («царь над богами») — культ единого Бога, который сформировался в качестве идеологической базы при империи, созданной Хаммурапи.

Маршал («старший по королевской конюшне») — высший воинский чин во Франкском государстве.

«Мелкий люд» — в феодальном Китае простонародье, представители второго непривилегированного сословия свободных людей (мелкие землевладельцы, ремесленники, торговцы).

Меровинги — первая королевская династия во Франкском государстве, начало которой положил Людовик Меровей.

Метэк — свободный человек в Древних Афинах, не имевший прав гражданина.

Мина, талант, сикль — денежные единицы Месопотамии (серебряный сикль был равен стоимости 225 кг ячменя, что равнялось среднемесячной плате наемного работника).

Министериялы — высшие должностные лица при королевском дворе во Франкском государстве, отправляемые для осуществления государственного управления и суда в отдельных королевских имениях.

Мировые судьи — сменивший шерифа институт «охранителей мира» в английских графствах, установленный в XIV в.

Мисдиминор — в Англии проступок (мелкое уголовное преступление), выделенный из felonии (тяжкого уголовного преступления).

Неджесы — в Древнем Египте владельцы мелких земельных наделов.

Новеллы — новые законодательные акты, принятые после официальной кодификации права.

«Новый курс Рузвельта» — совокупность экономических, политических, идеологических и правоохранительных мер, направленных на нормализацию обстановки в стране для выхода из «Великой депрессии» 1933—1935 гг.

Номах — правитель отдельной древнеегипетской области.

Номоканоны — византийские сборники канонического (церковного) права.

Номы — первоначально отдельные области Древнего Египта.

Нубанда — управляющий дворцовым хозяйством вавилонских царей, их первый министр.

Общее право — система неписаных правовых норм средневековой Англии основанная на обычаях, а также на практике местных судов.

Огораживание — в Англии процесс захвата крупными феодалами общинных и надельных крестьянских земель в конце XV в.

Оммаж — в средневековой Западной Европе обряд посвящения в рыцари, заключения вассального договора (с принесением клятвы верности своему сеньору).

Организация Объединенных Наций (ООН) — международная организация, созданная в 1945 г. на конференции в Сан-Франциско (США).

Ордалия (суд Божий) — форма получения судебного доказательства, когда виновность определялась при помощи испытания.

Остракизм — афинская процедура изгнания из страны гражданина, представляющего угрозу для государства.

Патрон — знатный римский гражданин, покровитель зависимых от него клиентов и бывших рабов (вольноотпущенников) и их защитник в суде.

Паг — административно-территориальная единица во Франкском государстве (округ) во главе с графом.

Палата лордов — с 1343 г. верхняя палата английского парламента (духовные и светские лорды — это бароны, архиепископы, епископы и аббаты).

Палата общин — нижняя палата английского парламента, в средневековье состоявшая из рыцарей, представляющих графства, и из горожан.

Палатины — в феодальной Франции специальные королевские советники, выполнявшие особо важные поручения короля.

Парижский парламент — особая судебная палата, выделившаяся из Королевской курии в первой половине XIII в. и ставшая высшей апелляционной судебной инстанцией во Франции.

Парламент — в Западной Европе XII—XIII вв. торжественное собрание, созываемое королем; французские судебно-административные органы XIII—XVIII вв.; с 1295 г. стал высшим сословно-представительным органом.

Патриции — родовая аристократия в Древнем Риме, имеющая исключительное право на пользование общественной землей.

Пекулий — в Древнем Риме выделение сыновьям и рабам имущества (земельного участка, ремесленной мастерской и пр.) для получения с него определенной части дохода.

Перегрины — иностранцы (переселенцы) в Риме.

Периэки — категория свободных, но неполноправных граждан Спартанского государства.

Плебеи — долгое время относительно неполноправная категория римских граждан.

«Подлые люди» — в феодальном Китае третье сословие, состоявшее из неполноправных свободных арендаторов, батраков, государственных и частных рабов.

Полемарх — один из афинских архонтов, предводитель войска.

Полис — особая форма рабовладельческого общества и государства, сложившаяся в VIII—VI вв. до н.э. в Древней Греции, представлявшая определенную экономическую систему, социальную структуру, политическую организацию и сложный комплекс культуры.

Понтифики — в Древнем Риме высшие жрецы — хранители и толкователи законов и обычаев, религиозных обрядов.

Прево — в средневековой Франции должностное лицо, чиновник.

Прекарий — во Франкском государстве договор, при котором обедневший крестьянин отдавал господину свою землю, а взамен получал в держание больший участок, обрабатываемый за повинности.

Прерогатива — в феодальной Франции требование ограничения королевских полномочий.

Претор — одна из высших должностей в Римской республике; появилась в IV в. до н.э., когда так называли помощника консула.

Преторское право — система римского права, сложившаяся наряду с системой гражданского права.

Префект — в Древнем Риме административно-судебное и военное должностное лицо.

Провинция — в Древнем Риме завоеванная римлянами область.

Раджа — военный вождь древнеиндусского племени.

Рабианум — староста вавилонской общины.

Рахинбурги — в государстве франков выборные судебные заседатели.

Революция Мэйдзи (Реставрация Мэйдзи) — события в Японии 1867—1868 гг., в ходе которых была упразднена власть сёгуна и восстановлена власть японского императора.

Регалии — внешние знаки монархической власти (корона, скипетр, держава и т.п.); в феодальной Европе исключительные привилегии монарха на получение определенных доходов от прав на недра, монету, высший суд, таможенные сборы, рыночные пошлины и пр.; в Новое и Новейшее время заменены государственными монополиями и налогами.

Регент — в монархических государствах временный правитель, назначаемый в случае вакантности престола, а также длительного отсутствия, болезни или несовершеннолетия монарха.

Редум и баирум — в Древнем Вавилоне профессиональные воины, получавшие за свою службу от царя землю и скот в пожизненное пользование, но без права отчуждения.

«Режим Виши» — политический режим во Франции, установившийся 10 июля 1940 г. в результате решения Национального собрания о передаче власти в стране маршалу Петену, принятого в г. Виши в обстановке бесчинства в городе фашиствующих банд и под нажимом немцев, стоявших в 50 км от города.

Рейтары — конные наемные войска в Западной Европе в XVI—XVII вв.

Рейхсвер — вооруженные силы Германии, состоявшие из сухопутных сил и военно-морского флота.

Рейхстаг — с XII в. общеимперский постоянно действующий сословно-представительный орган при германском императоре.

Ремонстрация — во Франции с XV в. право Парижского парламента напоминать королю о несоответствии его нового указа прежним актам или обычаям страны, на основании чего отказывать в регистрации такого акта.

Рента — всякий регулярно получаемый доход с капитала, земли, имущества, не требующий от получателя предпринимательской деятельности.

Репликация — в Древнем Риме опровержение истцом возражений ответчика в ходе рассмотрения гражданских дел.

Рескрипт — в Древнем Риме письменный ответ императора на представленный ему для разрешения вопрос, имеющий силу закона; в феодальных и буржуазных монархических государствах акт монарха, адресованный определенному должностному лицу, например министру.

Рецепция — усвоение в Средние века странами Западной Европы римского права.

Рицу — нормы уголовного права в Японии.

Салическая система престолонаследия — престол передается по мужской линии (например, в современной Японии).

Самурай — в Японии дворянское сословие.

Свод гражданского права Юстиниана — составленная в 533 г. в Византии систематизация всего римского права (включает Институции, Дигесты и Кодекс Юстиниана).

Сенат — особый государственный орган римской аристократии, утверждающий (или нет) законы и распоряжающийся городской казной; в Новое и Новейшее время как правило, верхняя палата парламента.

Сеньориальная монархия — форма правления феодального государства, построенная по принципу сюзеренитета-вассалитета.

Сервитут — строго ограниченное право пользования чужой вещью.

Сервы — в средневековой Западной Европе категория крестьянства, находившегося в личной наследственной зависимости от господина.

Сецессия — в Древнем Риме уход плебеев за город и оставление его без военной защиты в случае отказа патрициев принять (удовлетворить) их требования.

Сёгун — начиная с XVII в. высшая государственная должность в Японии после императора, с полномочиями реальной власти в стране.

Синекура — в Средние века должность, приносящая доход, но не связанная с выполнением каких-либо обязанностей или хотя бы с пребыванием в месте служения; в практике католической церкви до XII в. — симония.

Синойкизм — в Древних Афинах процесс объединения, частью добровольного, частью насильственного, всех родовых общин Аттики в единый полис.

Синто — в Японии религия, основывающаяся на памяти предков (воинов) и обожествляющая императора («Путь духов»).

Сисахфия — реформа долгового рабства и кабалы, осуществленная в начале VI в. до н.э. архонтом Солоном.

Сисситии — организация общественных трапез за счет установленных ежемесячных взносов спартиатов.

Солид — денежная единица в государстве франков (2 солида составляли стоимость одного быка, 3 солида стоила корова).

Сословия — в рабовладельческих и феодальных государствах социальные группы, отличавшиеся юридически оформленной правосубъектностью.

Сословно-представительная монархия — форма правления в государствах периода развитого феодализма; была переходной от раннефеодальной (сеньориальной) монархии к абсолютной.

Спартиаты — полноправные граждане в Спартанском государстве.

Спикер — председатель нижней палаты парламента.

Суд общих дел (тяжб) — в Англии один из высших судебных органов общего права по гражданским делам, рассматривающий иски на сумму не менее 40 шиллингов (XIII — конец XIX в.).

Суды ассизов — в Англии судебные органы короля, образованные во второй половине XIII в. специально для разбора дел по земельным искам и делам королевского законодательства.

Сунна — мусульманское священное предание о поступках и изречениях Мухаммеда.

Счетная палата — в феодальной Франции высший орган финансового управления (судебные пошлины), выделившийся в XIII в. из Королевской курии.

Сюзерен — крупный феодал, сеньор по отношению к зависимым от него вассалам; верховный сюзерен — король.

Сян — в Древнем Китае первый и ближайший помощник чжоуского вана по управлению и руководству чиновничьим аппаратом.

Тайвэй — в Древнем Китае (Циньская империя) командующий вооруженными силами, входивший в состав наиболее привилегированной категории чиновников.

Тайный совет («Королевский совет») — с XIII в. совет при короле (канцлер, казначей, судьи, высшие министерiales); в его руках концентрировалась исполнительная и судебная власть, которую он осуществлял от имени короля.

Тайхо Еро рё — источник права разных этапов развития японского государства и общества.

Талион — один из принципов юридической ответственности, предусматривающий воздаяние «равным за равное» («око за око», «зуб за зуб»).

Талья — во Франции в начале XV в. денежный оброк в пользу сеньора, уплачиваемый вилланами.

Токсоты — рабы, осуществляющие полицейские функции в Афинах.

Тунгины, центенарии — сотники франкских дружин, осуществлявшие судопроизводство.

Узуфрукт — ненаследуемое право пользования чужим имуществом и доходами от него, без каких-либо существенных изменений.

Фараон — древнеегипетский монарх, обладающий неограниченной властью, «сын бога солнца Ра».

Фелония — оскорбительное деяние в отношениях между сеньором и вассалом; в Англии — тяжкое уголовное преступление.

Феод — земельное держание, которое вассал получил от своего сеньора (то же, что и лен).

Фесмофеты — в Древних Афинах высшие судебные должностные лица, входившие в коллегию девяти архонтов.

Феты — в Древней Греции крестьяне-общинники, лично свободные, но стоявшие на самом низу общественной лестницы (батрак из числа обездоленных общинников).

Филы — в Древней Греции родоплеменные объединения, позже территориальные округа.

Фогты — во Франкском государстве при Каролингах, а затем в средневековой Франции и Германии чиновники из крупных землевладельцев, осуществлявшие судебные функции в церковных вотчинах.

Формарьяж — в феодальной Франции уплата особой брачной пошлины, выкуп вилланами разрешения на вступление в брак (женитьбу).

Фратрия — в Древней Греции совокупность нескольких родов.

Хан — первоначально так назывался вождь племени, позднее это титул монарха, правителя, владетельного лица в некоторых странах Востока.

Харадж — в мусульманских странах поземельный налог, взимаемый с немусульманского населения.

Царь — официальный титул монарха в России (до марта 1917 г.) и Болгарии (до 1946 г.), а также принятое современное название монархов в древних государствах: Вавилоне, Ассирии, Китае, Индии, Иране, Греции, Риме в царский период, эллинистическом Египте.

Центурии — единица военно-политического деления граждан Древнего Рима.

Гражданское право — система права в Древнем Риме, изначально называвшаяся квинтским правом.

Шакканаккум — в Древнем Вавилоне царский чиновник, осуществлявший административную и судебную власть в пределах областного территориального образования.

Шамалум, тамкары — в Древнем Вавилоне состоявшие на царской службе агенты, производившие торговые и ростовщические операции.

Шамаш — бог солнца, покровитель суда, по легенде передавший царю Хаммурапи законы для всей страны.

Шаньфу (стольники) — в Древнем Китае категория придворных при императоре эпохи Чжоу по обслуживанию его личных нужд и выполнению особо доверительных административных и военных поручений.

Шариат (правильный путь) — система религиозно-этических и правовых норм ислама, созданная в Аравии в VII—XII вв.

Шастры — в Древней Индии (I в.) трактаты по различным вопросам, которые содержали правовые предписания или запреты.

Шериф — в средневековой Англии в период раннефеодальной монархии должностное лицо графства, назначаемое королем для сбора денег и налогов в пользу королевской казны (как французские графы); в настоящее время в Англии, США и Ирландии шерифы — административно-полицейские должностные лица.

Шеффены — в Германии, Италии и других странах Западной Европы VIII—XVI вв. члены общинных судов.

Шудры — представители самой низшей варны, или касты (слуги, наемные работники, зависимые крестьяне).

Эвокация — в феодальной Франции право принятия королевской юстицией к своему производству любого дела из некоролевского суда.

Эвпатриды — аттическая родовая землевладельческая знать, которой принадлежало исключительное право на занятие публично-властных должностей.

Эдил — должностное лицо в Римском государстве периода республики, ведавшее наблюдением за общественным порядком в городе, строительством, состоянием улиц, храмов, охраной государственной казны, торговлей на рынках, организацией празднеств и зрелищ.

Эклога — нормативно-правовой свод, изданный в Византии в 726 г.

Экцепция — ссылка на фактические обстоятельства или правовую норму, которая исключала возможность удовлетворения иска по римскому праву.

Эрлы — родовая знать, старейшины в раннефеодальной Англии VII в.

Контрольные вопросы для самопроверки и подготовки к экзамену

1. Предмет, методология и периодизация истории государства и права зарубежных стран.
2. Основные особенности происхождения государства и права.
3. Основные особенности государства и права Древнего мира.
4. Возникновение и развитие древнеегипетского государства.
5. Право Древнего Египта.
6. Общественный и государственный строй Древнего Вавилона.
7. Особенности права Древнего Вавилона.
8. Особенности государства в Древней Индии.
9. Особенности древнеиндийского права.
10. Общественный и государственный строй Древнего Китая.
11. Особенности права Древнего Китая.
12. Общественное и государственное устройство Древних Афин.
13. Общая характеристика права Древних Афин.
14. Государственно-правовое устройство Древней Спарты.
15. Периодизация истории и особенности развития Римского государства.
16. Преступление и наказание в Древнем Риме.
17. Особенности и виды римского гражданского процесса.
18. Общая характеристика государства и права Средних веков.
19. Возникновение и падение Византийской империи (IV—XV вв.).
20. Особенности общественного строя Византийской империи.
21. Государственный строй Византийской империи.
22. Особенности права Византийской империи.
23. Государство и право Арабского халифата.
24. Общая характеристика источников мусульманского права.
25. Возникновение и развитие государства Японии в Средние века.
26. Особенности права средневековой Японии.
27. Феодалное государство и право в Китае (III — середина XIX в.).
28. Государство и право «варварских» королевств.
29. Общественный и государственный строй Франкского государства.
30. Основные источники и частно-правовые институты франкского права. Салическая Правда.
31. Преступление и наказание по Салической Правде. Судебный процесс.
32. Раннефеодальное государство во Франции (IX—XII вв.).
33. Сословно-представительная монархия во Франции (XIV—XV вв.). Великий Мартовский ордонанс 1357 г.
34. Абсолютная монархия во Франции (XVI—XVIII вв.).
35. Основные черты французского средневекового права.
36. Раннефеодальные англосаксонские государства (V—XI вв.).
37. Раннефеодальная монархия в Англии (XI—XIII вв.).

38. Сословно-представительная монархия в Англии (XIII—XV вв.).
39. Абсолютная монархия в Англии (конец XV — первая половина XVII в.).
40. Право Англии в Средние века.
41. Раннефеодальная монархия в Германии (XI — XIII вв.).
42. Сословно-представительная монархия в Германии (XIV—XVI вв.). Золотая булла 1356 г.
43. Абсолютные монархии в Германии (XVI—XVIII вв.). Прусское и Австрийское государства.
44. Развитие источников права феодальной Германии.
45. Преступление, наказание и судебный процесс в феодальном праве Германии.
46. Прусское земское уложение 1794 г.
47. Феодальное государство и право Болгарии.
48. Феодальное государство и право Польши.
49. Феодальное государство и право Чехии.
50. Основные особенности государства и права Нового времени.
51. Изменения в государственном строе в Англии в период буржуазной революции 1640—1660 гг.
52. Становление правовых основ конституционной монархии в Англии.
53. Эволюция государственного строя Великобритании в XVIII—XIX вв.
54. Предпосылки и этапы французской буржуазной революции 1789—1794 гг.
55. Период конституционной монархии во Франции (июль 1789 — август 1792 г.).
56. Жирондистский конвент во Франции (август 1792 — июнь 1793 г.).
57. Якобинская диктатура во Франции (июнь 1793 — июль 1794 г.).
58. Правительство Директории во Франции (в 1795—1799 гг.).
59. Консульство Наполеона (в 1799—1804 гг.). Первая империя во Франции (1804—1814 гг.).
60. Реставрация легитимной монархии во Франции (1815—1848 гг.).
61. Вторая республика во Франции (1848—1852 гг.).
62. Государственный строй Второй империи во Франции (1852—1870 гг.).
63. Государственность Парижской коммуны (18 марта — 28 мая 1871 г.).
64. Государственные основы Третьей республики во Франции (1875—1940 гг.).
65. Гражданский кодекс Франции 1804 г.
66. Уголовный кодекс Франции 1810 г.
67. Образование государственности США.
68. Конституция США 1787 г. и ее развитие в XVIII в.

69. Государственно-правовое развитие США в XIX — начале XX в.
70. Образование Германского союза (1815—1866 гг.).
71. Конституция Пруссии 1850 г.
72. Образование и становление Германской империи 1871—1919 гг.
73. Особенности развития Германской империи в конце XIX — начале XX вв.
74. Германское гражданское уложение 1900 г.
75. Германское уголовное уложение 1871 г.
76. Революция Мейдзи и образование буржуазного государства в Японии.
77. Конституция Японии 1889 г.
78. Становление японского буржуазного права.
79. Становление и особенности основных правовых систем.
80. Основные тенденции развития государства в Новейшее время.
81. Основные изменения в государственном строе Англии в XX в.
82. Особенности государства во Франции в первой половине XX в.
83. Государственный строй Четвертой республики во Франции (1946—1957 гг.).
84. Пятая республика во Франции (1958 г. — наши дни).
85. Ноябрьская (1918 г.) революция в Германии. Образование буржуазно-демократической (Веймарской) республики во Франции (1919—1933 гг.).
86. Государственный механизм фашистской диктатуры в Германии (1933—1945 гг.).
87. Особенности государственного развития Германии после Второй мировой войны.
88. Конституционная монархия в Италии (1861—1922 гг.).
89. Государственный механизм фашистской диктатуры в Италии (1922—1943 гг.).
90. Конституция Италии 1947 г.
91. Государственно-правовое развитие США в конце XIX — первой четверти XX в.
92. США в условиях мирового экономического кризиса (политика «нового курса»).
93. Развитие экономического и политического законодательства США во второй половине XX в.
94. Возникновение и особенности права США.
95. Изменения в государственном строе Японии после Второй мировой войны. Конституция 1946 г.
96. Образование буржуазного государства в Китае (Синьхайская революция).
97. Создание Китайской Народной Республики.
98. Государственно-правовое развитие Китая во второй половине XX в.
99. Британская колониальная империя.

100. Колониальная империя Франции.
101. Образование независимых государств в Южной и Юго-Восточной Азии после Второй мировой войны.
102. Образование независимых государств на Арабском Востоке.
103. Государства Центральной и Юго-Восточной Европы после Второй мировой войны.
104. Возникновение и развитие идеи правового государства.
105. Определение взаимоотношений государства и экономики.
106. Формирование основ гражданского общества.
107. Становление международного понимания прав и свобод человека.
108. Возникновение международных организаций и союзов.
109. Основные тенденции развития современного права.
110. Организация полицейской деятельности в странах Древнего Востока и античного мира.
111. Общие тенденции развития полицейских органов стран Западной Европы и США.
112. Становление полиции в Англии.
113. Создание и развитие французской полиции.
114. Особенности становления полиции Германии.
115. Создание полицейских учреждений в США.
116. Тюремные учреждения в истории Древнего мира.
117. Пенитенциарный аспект борьбы с преступностью в странах Западной Европы в XI—XVI вв.
118. Становление современных пенитенциарных систем в Новое и Новейшее время.

Библиографический список

- Аннерс Э.* История европейского права: Пер. со швед. М., 1994.
- Всеобщая история государства и права* / Отв. ред. К.И. Батыр. М., 1999.
- Губанов А.В.* Эволюция теории и практики института полиции в зарубежных государствах // [http://www. proknpadzor.ru/](http://www.proknpadzor.ru/)
- Данилов С.Ю.* Правовые демократические государства: очерки истории. М., 1999.
- Дегтярев Л.М., Максименко Н.П., Соловьев М.Г.* Полиция буржуазных государств (США, Англия, Франция, Германия): Лекция / Под общ. ред. Г.С. Меркулова. М., 1966.
- Иниаков С.М.* Зарубежная криминология. М., 1997.
- История государства и права зарубежных стран* / Под общ. ред. П.Н. Галанзы. М., 1963.
- История государства и права зарубежных стран* / Под общ. ред. И.А. Крашенинниковой и О.А. Жидкова: В 2 т. М., 1999.
- История государства и права зарубежных стран* / Под ред. С.А. Чибиряева. М., 2002.
- История государства и права зарубежных стран* / Под ред. Н.В. Михайловой. М., 2008.
- Козочкин И.Д.* Строгая ответственность в уголовном праве Англии и США // Правоведение. 2000. № 1.
- Кузьмин К.В., Сутырин Б.А.* История социальной работы за рубежом и в России (с древности до начала XX в.). Екатеринбург, 2003.
- Ливанцев* История буржуазного государства и права. Л., 1986.
- Милехина Е.В.* История государства и права зарубежных стран. М., 2002.
- Омельченко О.А.* Всеобщая история государства и права. — 3-е изд. испр. Т. 2. М., 2000.
- Сенченко И.А.* Государство и право, история и культура Великобритании и США. М., 2005.
- Сизиков М.И.* История государства и права: Учеб.-метод. материалы. М., 1999.
- Ткачевский Ю.М.* Прогрессивная система исполнения уголовных наказаний. М., 1997.
- Черниловский З.М.* Всеобщая история государства и права. М., 1995.

Оглавление

Предисловие	3
Вводная глава	6
1. История государства и права как наука и учебная дисциплина	6
2. Происхождение государства и права	8
3. Древнейшая форма правообразования	11
Раздел I. ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА ДРЕВНЕГО МИРА (IV тыс. до н.э. — V в. н.э.)	13
Глава 1. Основные особенности государства и права Древнего мира	14
1.1. Характерные черты первых государств	14
1.2. Особенности древнего права	15
Часть 1. ДРЕВНЕВОСТОЧНОЕ ГОСУДАРСТВО И ПРАВО	17
Глава 2. История государства и права Древнего Египта	17
2.1. Возникновение и развитие Древнеегипетского государства	17
2.2. Право Древнего Египта	19
Глава 3. История государства и права Древнего Вавилона	22
3.1. Общественный и государственный строй Древнего Вавилона	22
3.2. Особенности права Древнего Вавилона	23
Глава 4. История государства и права Древней Индии	25
4.1. Особенности государства в Древней Индии	25
4.2. Государственный строй империи Маурьев	26
4.3. Особенности древнеиндийского права	27
Глава 5. История государства и права Древнего Китая	30
5.1. Общественный и государственный строй Древнего Китая	30
5.2. Особенности права Древнего Китая	34
Часть 2. ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА В ЭПОХУ АНТИЧНОСТИ	37
Глава 6. История государства и права Древних Афин	37
6.1. Общественное и государственное устройство Древних Афин	37
6.2. Общая характеристика права Древних Афин	40
Глава 7. История государства и права Древней Спарты	44
7.1. Особенности общественного строя Древней Спарты	44
7.2. Государственный строй аристократического полиса Спарты	45

Глава 8. История государства и права Древнего Рима	47
8.1. Периодизация истории и особенности развития Древнеримского государства	47
8.2. Падение Древнеримского государства	51
8.3. Преступление и наказание в Древнем Риме	52
8.4. Особенности и виды римского гражданского процесса	59
Раздел II. ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА СРЕДНИХ ВЕКОВ (V—XVII вв.)	63
Глава 9. Общая характеристика средневекового государства	64
9.1. Европа после падения Рима	64
9.2. Периодизация истории феодального государства	65
9.3. Роль Римско-католической церкви в развитии западноевропейского государства и права	66
9.4. Городские республики и городское право	68
Глава 10. Особенности средневекового права	70
10.1. Характерные черты права и его институтов в Средние века	70
10.2. Возрождение юридической науки	72
Часть 1. СРЕДНЕВЕКОВОЕ ГОСУДАРСТВО И ПРАВО В СТРАНАХ ВОСТОКА	73
Глава 11. История государства и права Византии	73
11.1. Возникновение и падение Византийской империи (IV—XV вв.)	73
11.2. Особенности общественного строя Византийской империи	74
11.3. Государственный строй Византийской империи	76
11.4. Особенности права Византийской империи	77
Глава 12. История государства и права Арабского халифата	81
12.1. Создание и развитие Арабского халифата	81
12.2. Общественный строй Арабского халифата	82
12.3. Государственный строй Арабского халифата	83
12.4. Общая характеристика источников мусульманского права	84
Глава 13. История государства и права Японии в Средние века	85
13.1. Особенности становления японского государства	85
13.2. Формирование феодально-ленной системы. Сёгунат	86
13.3. Особенности японского государства при сёгунате Токугава	87
13.4. Особенности права средневековой Японии	88
Глава 14. История государства и права средневекового Китая	91
14.1. Феодальное государство в Китае (III — середина XIX в.)	91
14.2. Средневековое право Китая	94

Часть 2. СРЕДНЕВЕКОВОЕ ГОСУДАРСТВО	
И ПРАВО В СТРАНАХ ЗАПАДНОЙ ЕВРОПЫ	96
Глава 15. Государство и право салических франков	96
15.1. Государство и право «варварских» королевств	96
15.2. Общественный и государственный строй Франкского государства	97
15.3. Основные источники и частноправовые институты франкского права	99
15.4. Преступление, наказание и судебный процесс по Салической Правде	101
Глава 16. Государство и право Франции в Средние века	104
16.1. Раннефеодальное государство во Франции (IX—XII вв.)	104
16.2. Сословно-представительная монархия во Франции (XIV—XV вв.). Великий Мартовский ордонанс 1357 г.	106
16.3. Абсолютная монархия во Франции (XVI—XVIII вв.)	108
16.4. Основные черты французского средневекового права	110
Глава 17. Государство и право Англии в Средние века	113
17.1. Англосаксонские государства V—XI вв.	113
17.2. Раннефеодальная монархия в Англии (XI—XIII вв.)	117
17.3. Сословно-представительная монархия в Англии (XIII—XV вв.)	119
17.4. Абсолютная монархия в Англии (конец XV — первая половина XVII в.)	123
17.5. Право Англии в Средние века	126
Глава 18. Феодалное государство и право Германии	131
18.1. Раннефеодальная монархия в Германии (XI — XIII вв.)	131
18.2. Сословно-представительная монархия в Германии (XIV—XVI вв.)	133
18.3. Абсолютные монархии в Германии (XVI — XVIII вв.)	135
18.4. Развитие источников права феодальной Германии	138
18.5. Преступление, наказание и судебный процесс в феодальном праве Германии	139
Глава 19. Средневековое государство и право стран Центральной и Юго-Восточной Европы	143
19.1. Феодальное государство и право Болгарии	143
19.2. Феодальное государство и право Польши	145
19.3. Феодальное государство и право Чехии	148

Раздел III. ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА НОВОГО ВРЕМЕНИ (XVII — НАЧАЛО XX в.)	151
Глава 20. Основные особенности государства и права Нового времени	152
20.1. Предпосылки буржуазных изменений в европейском обществе	152
20.2. Основные изменения в праве Нового времени	154
Глава 21. Государство и право Англии в Новое время	155
21.1. Социально-экономические и политические предпосылки буржуазной революции в Англии	155
21.2. Этапы английской буржуазной революции 1640—1660 гг.	157
21.3. Становление правовых основ конституционной монархии в Англии	160
21.4. Эволюция государственного строя Великобритании в XVIII—XIX вв.	163
Глава 22. Образование и развитие буржуазного государства во Франции	167
22.1. Французская буржуазная революция 1789—1794 гг.	167
22.2. Директория. Консульство Наполеона. Первая империя во Франции	174
22.3. Реставрация легитимной монархии во Франции в 1815—1848 гг.	178
22.4. Вторая республика во Франции в 1848—1852 гг.	179
22.5. Государственный строй Второй империи во Франции в 1852—1870 гг.	182
22.6. Государственность Парижской коммуны (18 марта — 28 мая 1871 г.)	183
22.7. Государственные основы Третьей республики во Франции (1875—1940)	184
22.8. Законодательство Франции Нового времени	185
Глава 23. История государства и права США в Новое время	192
23.1. Образование государственности США	192
23.2. Законодательное оформление государственности США	195
23.3. Государственно-правовое развитие США в XIX — начале XX в.	198
Глава 24. Государство и право Германии в Новое время	201
24.1. Образование Германского союза (1815—1866)	201
24.2. Конституция Пруссии 1850 г.	202
24.3. Образование и становление Германской империи в 1871—1919 гг.	204
24.5. Германское гражданское уложение 1900 г.	207
24.6. Германское уголовное уложение 1871 г.	210

Глава 25. Государство и право Японии в Новое время	213
25.1. Революция Мейдзи и образование буржуазного государства в Японии	213
25.2. Становление японского буржуазного права	215
Раздел IV. ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА НОВЕЙШЕГО ВРЕМЕНИ (НАЧАЛО XX — НАЧАЛО XXI в.)	217
Глава 26. Основные тенденции развития государства в Новейшее время	218
26.1. Особенности развития государства в XX в.	218
26.2. Становление и особенности основных правовых систем	219
26.3. Особенности исламского права	222
Глава 27. Изменения в государственном строе Англии в Новейшее время	224
27.1. Изменения в государственном строе Великобритании в XX в.	224
27.2. Экономические, социальные и правовые реформы	226
Глава 28. Развитие государства во Франции в Новейшее время	228
28.1. Падение Третьей республики во Франции	228
28.2. Государственный строй Четвертой республики (1946—1957)	230
28.3. Пятая республика во Франции (1958 г. — наши дни)	231
Глава 29. Особенности развития Германии в Новейшее время	233
29.1. Германия в первой трети XX в.	233
29.2. Государственный механизм фашистской диктатуры в Германии 1933—1945 гг.	235
29.3. Особенности государственного развития Германии после Второй мировой войны	238
Глава 30. Развитие Италии в Новейшее время	240
30.1. Объединение Италии и создание конституционной монархии (1861—1922)	240
30.2. Государственный механизм фашистской диктатуры в Италии (1922—1943)	241
30.3. Конституция Италии 1947 г.	244
Глава 31. Особенности развития государства в США в Новейшее время	246
31.1. Государственно-правовое развитие США в конце XIX — первой четверти XX в.	246
31.2. Развитие экономического и политического законодательства США во второй половине XX в.	249
31.3. Возникновение и особенности права США	251

Глава 32. Развитие государства в Японии в Новейшее время	255
Глава 33. Развитие государственности в Китае в XIX—XX вв.	258
33.1. Образование буржуазного государства в Китае	258
33.2. Создание Китайской Народной Республики	261
33.3. Государственно-правовое развитие Китая во второй половине XX в.	262
Глава 34. Возникновение и крушение колониальных империй Англии и Франции. Образование независимых государств	266
34.1. Британская колониальная империя	266
34.2. Колониальная империя Франции	269
34.3. Образование независимых государств в Южной и Юго-Восточной Азии после Второй мировой войны	271
34.4. Образование независимых государств на Арабском Востоке	275
Глава 35. Государства Центральной и Юго-Восточной Европы после Второй мировой войны	277
Глава 36. Основные тенденции развития современного государства и права	279
36.1. Возникновение и развитие идеи правового государства	279
36.2. Формирование основ гражданского общества	280
36.3. Определение роли государства в экономическом развитии	281
36.4. Становление международного понимания прав и свобод человека	282
36.5. Международные организации и союзы	284
36.6. Основные тенденции развития современного права	285
Раздел V. ИСТОРИЯ СТАНОВЛЕНИЯ ПОЛИЦЕЙСКИХ И ТЮРЕМНЫХ СИСТЕМ В ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ	291
Глава 37. История полиции зарубежных стран	292
37.1. Закономерности и особенности формирования полицейских функций и учреждений	292
37.2. Организация полицейской деятельности в странах Древнего мира	293
37.3. Становление полиции в Англии	299
37.4. Создание и развитие французской полиции	301
37.5. Особенности становления полиции в Германии	303
37.6. Создание полицейских учреждений в США	305

Глава 38. История тюрем и пенитенциарных систем	308
38.1. Тюремные учреждения в истории Древнего мира	308
38.2. Пенитенциарный аспект борьбы с преступностью в странах Западной Европы в XI—XVI вв.	309
38.3. Становление пенитенциарных систем в Новое и Новейшее время	312
Словарь терминов учебного курса	316
Контрольные вопросы для самопроверки и подготовки к экзамену	332
Библиографический список	336