

Министерство образования Российской Федерации
Международный образовательный консорциум
«Открытое образование»
Московский государственный университет экономики,
статистики и информатики
АНО «Евразийский открытый институт»

О.А. Кудинов

История государства и права зарубежных стран

Учебно-практическое пособие

Москва – 2004

УДК 34 (091)
ББК 67.0
К 887

Кудинов О.А. ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН:
Учебно-практическое пособие / Московский государственный университет экономики,
статистики и информатики. - М.: МЭСИ, 2004. - 305 с.

Пособие позволяет изучить в сравнительном плане государственно-правовые системы зарубежных стран, ознакомиться с достижениями теоретической мысли и исторической практики развития государства и права от простейших форм до наших дней, познать общие тенденции и особенности государственно-правового развития. Пособие предназначено для студентов и слушателей всех форм обучения с использованием дистанционных образовательных технологий, а также для преподавателей высших и средних специальных учебных заведений.

Автор: *Кудинов Олег Алексеевич,*
докторат
Рецензент: *Шавров Алексей Владимирович,*
кандидат юридических наук, доцент.

Председатель редакционного совета: *Тихомиров В.П.,* академик Международной академии наук высшей школы, доктор экономических наук, профессор.

ISBN 5-7764-0311-1

© Кудинов Олег Алексеевич, 2004
© Московский государственный университет
экономики, статистики и информатики, 2004

Содержание

Введение	4
1. Основные понятия об истории государства и права зарубежных стран. Государство и право стран Древнего Востока.....	5
2. Государство и право Древней Греции и Рима.....	18
3. Государство и право раннего феодализма. Салическая правда.....	65
4. Государство и право классического и позднего феодализма в Западной Европе.....	78
5. Изменения в государственном строе и праве Англии в ходе революции середины XVIIв. Формирование парламентской системы в XVIII-XIXвв.	109
6. Образование США. Конституция 1787г. Формирование президентской системы. Конституционное развитие США в XIXв.	120
7. Изменения в государственном строе и праве Франции в ходе революции конца XVIII в.	129
8. Государство и право Западной Европы, США и Японии в XIXв.....	144
9. Государство и право стран Запада и Японии в первой половине XXв.....	176
10. Государство и право стран Запада и Японии во второй половине XXв.....	199
Выводы	231
Вопросы для повторения	232
Вопросы к экзамену	241
Толковый словарь.....	244
Краткая хронологическая таблица.....	255
Список рекомендуемой литературы.....	266
Руководство по изучению дисциплины «История государства и права зарубежных стран».....	269

Введение

Учебная дисциплина “История государства и права зарубежных стран” является вводным курсом для юридических специальностей и изучается студентами юридических факультетов и отделений на первом курсе академий, университетов, институтов.

Данный курс позволяет изучить в сравнительном плане государственно-правовые системы зарубежных стран, ознакомиться с достижениями теоретической мысли и исторической практики развития государства и права от простейших форм до наших дней, познать общие тенденции и особенности государственно-правового развития.

Настоящее учебно-практическое пособие разработано с учетом необходимости изучения вопросов истории государства и права в органической связи между собой. Перечень и последовательность тем должны дать студентам целостное и вместе с тем достаточно детальное представление о государственно-правовом устройстве основных исторических типов государства и правовых систем.

Структура изложения материала в предлагаемом учебно-практическом пособии несколько отличается от традиционно принятой в отечественной историко-правовой науке (в больших по объему, нередко двухтомных учебниках.) Учитывая огромный круг проблем, изучаемых историей государства и права зарубежных стран, и небольшой объем пособия, основное внимание в нем сосредоточено на изучении истории государства и права стран, оказавших решающее влияние на формирование современных, наиболее развитых правовых систем – континентальной (романо-германской, кодифицированной) и англосаксонской (англо-американской, прецедентной, “общего права”), то есть правовых систем, утвердившихся в современных наиболее развитых государствах. Это в основном история государства и права стран Западной Европы, США и Японии. Причем материал излагается, как правило, на примерах государственно-правовых систем и памятников права отдельных, наиболее “типичных”, “эталонных” для того или иного периода времени стран.

Представляется целесообразным рекомендовать изучение тем истории государства и права зарубежных стран лишь после изучения соответствующих тем и разделов по курсу “Теория государства и права” и “История государства и права России”. Это позволит студентам углубить и расширить знания по указанным дисциплинам и вместе с тем творчески применить эти знания при изучении истории государства и права зарубежных стран.

Материал данного курса состоит из 10 разделов (см. содержание).

Каждый из них сопровождается тренировочными заданиями и тестами. Пособие содержит также итоговый тест, толковый словарь и рекомендуемую литературу. Кроме того, студентам необходимо изучить памятники права по хрестоматиям.

Учебно-практическое пособие “История государства и права зарубежных стран” может быть использовано студентами, аспирантами, преподавателями высших юридических учебных заведений.

1. Основные понятия об истории государства и права зарубежных стран. Государство и право стран Древнего Востока

Основные понятия об истории государства и права зарубежных стран

Учебный план юридического вуза – взаимосвязанная глубоко научная, апробированная на протяжении десятилетий во многих странах система научных дисциплин, которые в своей совокупности определяют содержание профессиональной подготовки специалистов-юристов. Это, можно сказать, кирпичи, из которых строится здание профессиональной подготовки юриста. Каждый кирпич занимает свое место, несет свою нагрузку.

Как и в любом строении есть фундамент, без которого оно не может быть устойчивым, прочным, так и в строении, составляющем юридическую профессию, есть свой фундамент. Его частями, элементами является ряд учебных дисциплин и среди них – история государства и права зарубежных стран. Можно без преувеличения сказать, что история государства и права – одна из фундаментальных дисциплин, которая закладывает основы профессиональной подготовки юриста.

История государства и права зарубежных стран создает историческое основание тех знаний и умений, которые студенты получают в результате изучения общеправовых и отраслевых дисциплин. Она обогащает студентов знанием исторического опыта, проникновением в сущность и закономерности общественного процесса, связанного с развитием таких феноменов, как государство и право. Вышесказанное характеризует место истории государства и права в системе юридического образования и ее общие задачи.

Вместе с тем эта дисциплина имеет свои непосредственные, конкретные задачи. К ним относится изучение:

- 1) процесса возникновения и развития государства и права;
- 2) факторов и условий, определяющих появление государства и права, а затем их изменение и развитие;
- 3) правового положения классов, социальных групп;
- 4) организации государственной власти (механизм государства, система государственных органов в различные исторические периоды);
- 5) развития правовой системы, отраслей, институтов права, конкретных законодательных актов.

Общественные отношения, которые изучаются историей государства и права зарубежных стран, – государство и право – составляют предмет юридической науки.

Вместе с тем надо иметь в виду, что история государства и права изучает государство и право на территории различных стран в развитии от момента зарождения до настоящего времени. Это значит, что история государства и права – наука историческая.

Таким образом, важнейшая отличительная черта истории государства и права состоит в том, что она является одновременно наукой (и учебной дисциплиной) юридической и исторической.

Другая отличительная черта курса заключается в том, что он разделяется на две части: первая часть – история государства и права доиндустриального, рабовладельческого и феодального общества до середины XVII - XVIII в. Для этого этапа характерно правопривилегия, т.е. юридическое закрепление неравенства людей в зависимости от их социального происхождения. В рабовладельческом обществе раб – это объект, а не субъект правоотношений; в феодальном обществе крестьяне всегда были ограничены в своих пра-

вах, а крепостные юридически приравнивались к вещам, хотя и обладали фактически некоторым имуществом.

Для второй части - эпохи нового и новейшего времени, с XVII - XVIII вв. характерен постепенный переход к демократическому праву, отказ от права-привилегии. Сначала в ходе нидерландской революции и войны за независимость во II-й половине XVI в., потом в ходе английской революции середины XVII в., войны за независимость в США и революции во Франции в конце XVIII в. произошел отказ от наиболее вопиющего неравенства и замена неравенства, основанного на социальном происхождении, - правами, основанными на имущественном накоплении (в первую очередь, в сфере избирательного права – имущественные цензы), а с XIX - XX вв. произошел переход к принципу равенства граждан перед законом и судом.

Помимо этого, студенты, изучая все разделы курса, должны уметь анализировать материал по основным отраслям и институтам права в различные хронологические периоды примерно по следующей схеме.

Государственное право. Глава государства, порядок замещения должности, объем полномочий. Высшие и центральные органы государственной власти: законодательной (законосовещательной), исполнительной, судебной; порядок их формирования, объем полномочий. Органы местного управления и самоуправления (когда они избирались, а не назначались), их компетенция.

Гражданское право. Субъекты, объекты, обязательства, виды договоров, способы заключения и обеспечения (когда это требовалось), основания прекращения договоров, ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение. Законодатель стремился от эпохи к эпохе более детально регулировать посредством закона имущественные отношения.

Наследственное право. Основания наследования – по закону и по завещанию. По закону – по нисходящей, в первую очередь, по мужской линии, по восходящей и по боковой. По завещанию, как правило, ограничивалась завещательная воля наследодателя. Выморочным (от русского слова мор), т.е. перешедшим государству считалось имущество в случае отсутствия наследников и завещания.

Семейное право. Основания вступления в брак. Порядок регистрации, права и обязанности мужа и жены, родителей и детей (как правило, власть мужа и отца). Основания развода до XX в. были ограничены.

Уголовное право. Субъекты, объекты (как правило, религия, власть, личность, имущество, семья, мораль и нравственность); субъективная, объективная сторона; формы вины (умысел и неосторожность); стадии совершения преступления, виды соучастия, рецидив и групповые преступления; обстоятельства, смягчающие, отягчающие, исключаящие уголовную ответственность. Понятие преступления и его виды, понятие и цели наказания и его виды.

Судоустройство и процесс. Суд до XIX в., как правило, не был отделен от органов исполнительной власти, и задачей его было не столько установление истины в ходе судебного процесса, сколько наказание за неисполнение предписаний властей. Судебная система носила сложный и запутанный характер, не была четко определена подсудность, почти отсутствовало право на обжалование приговора в вышестоящих инстанциях. Суд, зарождаясь в родо-племенном обществе как состязательный, с равенством сторон, постепенно, по мере усиления власти превратился в розыскной-обвинительный, с отсутствием прав у обвиняемого и принципом презумпции виновности. Обвиняемый – значит виновный, и задача суда была доказать вину, в т.ч. путем применения пытки.

И лишь с XIX в. суд начинает превращаться в современный, состязательный, с равенством сторон: истца и ответчика в гражданском процессе, обвинителя и обвиняемого в уголовном процессе. В уголовном процессе утверждается принцип презумпции невиновности и происходит окончательное отделение гражданского процесса от уголовного. Происходит также окончательное отделение суда от органов исполнительной власти, переход от формальной оценки доказательств к свободной оценке.

Для повышения объективности расследования дел окончательно утверждается досудебное следствие (предварительное расследование) и право обжалования судебных решений в кассационном и апелляционном порядке в вышестоящих судебных инстанциях.

Характеризуя **исторические тенденции развития права**, следует помнить, что право зарождалось в родо-племенном обществе как правовой обычай. Этот источник права был характерен для всех догосударственных и раннегосударственных образований.

Древнее право, кроме римского частного, было архаичным, казуальным и фрагментарным. До XIX в. право не знало деления на публичное и частное, материальное и процессуальное, на отрасли права. Институты права как таковые появились в римском праве, но до XIX в. законы, как правило, носили характер судебных актов и являлись пособием для чиновников административных органов, не профессиональных судей, практическим руководством по разрешению судебных дел.

Не было до XIX в., кроме римского права, как таковой и общей части. В праве описывался каждый конкретный случай, субъекты и объекты перечислялись поименно, а отсюда, – и существенные пробелы в законодательстве, его фрагментарность. Это противоречие разрешалось путем аналогии закона или права.

От эпохи к эпохе увеличивалась казуальность, соответственно “сокращалась” фрагментарность. Усложнение социально-экономической и общественно-политической жизни требовало не только совершенствования государственного управления, что находило свое отражение в усложнении системы организации власти, но и совершенствования правовых форм регулирования различных сторон усложняющейся общественной жизни. Нормативные акты становятся все более объемными и “тяжеловесными”. Отсюда и стремление законодателя к систематизации и кодификации права.

Как таковое современное право в странах континентальной системы права началось с принятия кодексов Наполеона, в основе которых лежит римская правовая традиция.

Еще одна тенденция развития права от простейших форм, к совершенным, сложным – это детализация, конкретизация правовых норм, их совершенствование.

Таким образом, студенту при изучении материала, всегда надо иметь в виду указанные вводные замечания.

История государства и права зарубежных стран изучает общие и специфические черты возникновения, развития и функционирования государства и права у разных народов с древнейших времен до наших дней. А это означает, что при изучении данной дисциплины приходится иметь дело с огромным объемом информации, относящимся к государственно-правовому развитию многочисленных зарубежных стран и охватывающим весьма значительный промежуток времени, исчисляющийся примерно пятью-шестью тысячелетиями.

Разумеется, знание фактического материала при изучении истории государства и права зарубежных стран необходимо и обязательно. Без этого нет и не может быть научной истории. Речь идет не только о необходимости иметь четкое представление о месте расположения государства или времени его существования. К фактам истории государства и права относятся самые разнообразные явления: образование системы государства, оформление системы права, отдельные государственно-правовые институты и т.д.

Однако знание фактических деталей и подробностей еще недостаточно для овладения курсом истории государства и права зарубежных стран. Факты необходимо уметь обобщить и объяснить, определить их место и роль в государственно-правовом развитии. Поэтому очень важно, изучая историю государства и права, видеть в ней не простую сумму разнородных фактических данных, которые следует запомнить, а прежде всего важнейшие закономерности развития государства и права, иллюстрацией и подтверждением которых служат данные факты. Только в этом случае можно будет понять весь процесс государственно-правовой истории, увидеть, как в конкретно-исторических условиях возникали и совершенствовались ныне функционирующие государственно-правовые институты.

Как ни своеобразно складывалась история отдельных народов, государств и систем права, в их развитии проявляются многие общие черты, единые закономерности. И одной из основных задач истории государства и права зарубежных стран является раскрытие этих общих закономерностей государственно-правового развития. Ведь конкретные данные о формах правления, государственного устройства, либо действующих в той или иной стране правовых институтах важны и полезны лишь тогда, когда в них усматриваются свойства некоторой исторической системности, когда они помогают понять протекающие через века и тысячелетия процессы государственно-правового развития.

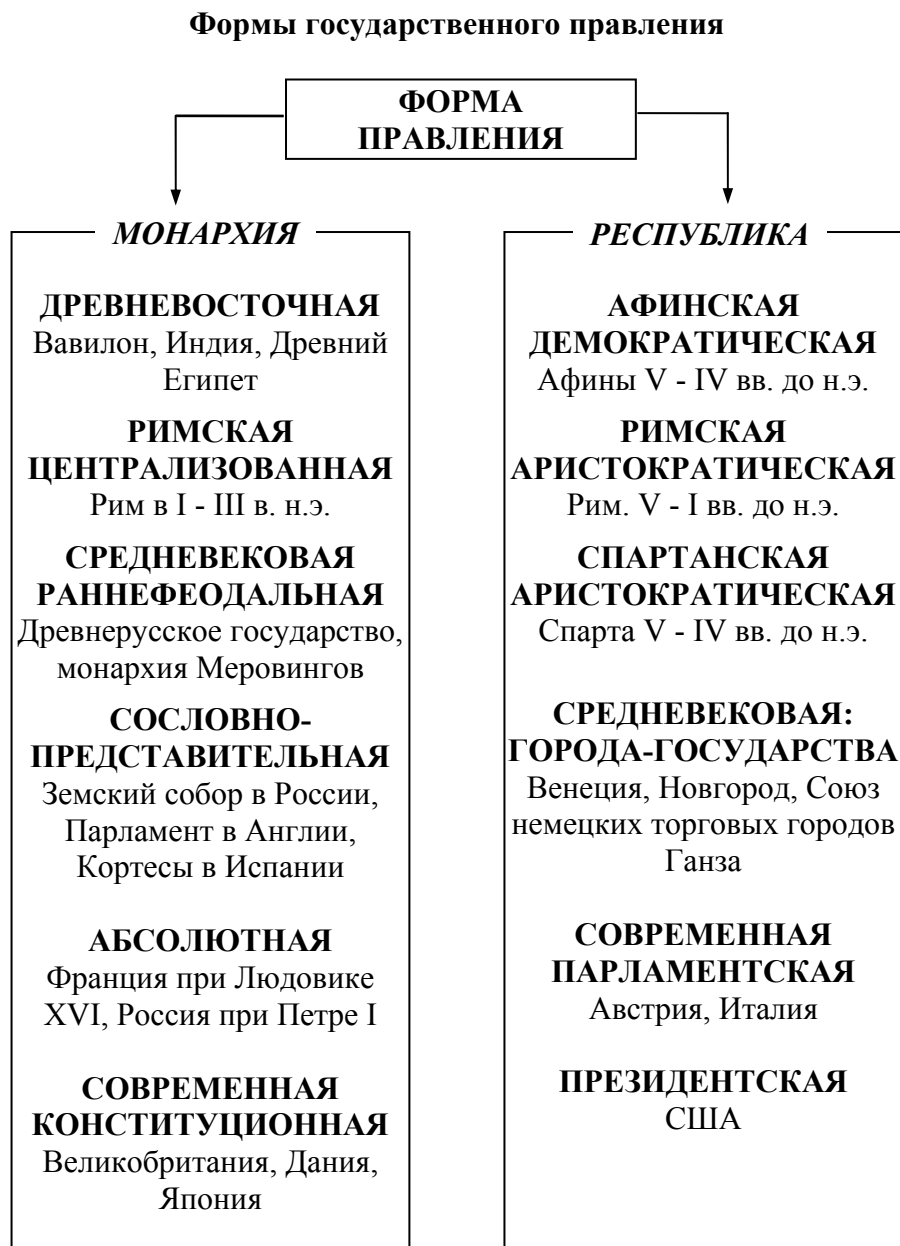
Чтобы познать объективные закономерности, необходимо, используя сравнительно-исторический метод, выявить общее и особенное в развитии различных государств или систем права. Лишь в этом случае история государства и права предстанет не как безбрежный калейдоскоп дат, событий и институтов, а как закономерная смена определенных государственных форм и систем права, свойственных всем народам, находящимся на определенной стадии развития.

Каждое конкретное государство, каждая правовая система обладают своей индивидуальностью, только им присущими чертами и особенностями. Вместе с тем в рамках периода, этапа или региона становятся заметными многие общие детали государственно-правовой истории, обнаруживаются единые, общие для целой группы государств закономерности развития (см. схему 1).

Выявить и показать такого рода общие закономерности, наиболее ярко проявившиеся на том или ином этапе государственно-правового развития, – цель данного учебного пособия.

Наиболее древние государства – рабовладельческие. Все они обладают рядом единых признаков, и в то же время между ними существуют серьезные различия. В связи с этим в историко-правовой науке принято разделение всех рабовладельческих государств на две группы: государства Древнего Востока и античные (Древнего Запада).

Схема 1



1.2. Государство и право Древнего Востока

Еще в глубокой древности, в IV –II тысячелетиях до н.э., в долинах великих азиатских рек и Нила складывается классовое общество и возникает **государство**.

И в общественно-экономическом, и в государственном строе Древнего Египта, древней Индии, древнего Китая и Вавилона обнаруживается много общего. Особые условия климата и почвы, постоянная и напряженная борьба с водной стихией обуславливали необходимость коллективных усилий земледельцев по созданию сложных ирригационных систем, приводили к длительному сохранению сельской общины, тормозили развитие частной собственности на землю, предопределяли наличие значительного слоя свободного крестьянства.

Правящая верхушка древневосточного общества была представлена правителем-царем, наследственной аристократией, чиновничеством. Очень влиятельной группой являлось жречество.

На противоположном полюсе общества находилась вся масса рабов. Раб был такой же собственностью своих хозяев, как и всякое другое имущество. Но были и специфические черты, отличающие древневосточное рабство от античного. Так, в Египте, Вавилоне, Индии, Китае раб мог иметь семью. В Древнем Вавилоне раб мог даже жениться на свободной девушке, дети от таких браков считались свободными. В Индии за рабом прямо признавалось право на владение имуществом: приобретенным, унаследованным и т.д. Раб мог обрести свободу, уплатив выкуп хозяину.

Во всех древневосточных государствах существовал весьма значительный слой свободных крестьян-общинников и ремесленников. Их труд был тяжок и изнурителен. Систематическое ограбление собственного народа было основой внутренней политики древневосточных государств.

Специфической чертой всех древневосточных государств был кастовый строй – разделение свободных на группы, различающиеся по своему правовому положению.

Обособленными группами в Древнем Египте становились жрецы, воины. Подобные кастовые группы имелись в Вавилоне, где в праве откровенно провозглашалось неравенство между двумя категориями свободных: авилумами и мушкенумами. Если авилум, к примеру, повредит глаз авилуму, то “должно повредить его глаз”, если выбьет зуб равному себе, то “должно выбить его зуб”. Но если авилум причинял подобное членовредительство мушкенуму, то наказание ограничивалось штрафом. Особый статус получал не только сам авилум, но и члены его семьи.

Наиболее ярко кастовое деление проявилось в Индии, где среди свободных оформились четыре замкнутые группы, варны: брахманы, кшатрии, вайшьи и шудры. Деление на варны было объявлено жрецами извечно существующим. Была создана легенда о том, что бог Брахма сотворил брахманов из своих уст, кшатриев – из рук, вайшьев – из бедер, а шудр – из ступней. Для каждой варны был определен образ жизни.

Первую варну составляли жрецы-брахманы. Им приписывалось божественное происхождение, за ними закреплялись особые льготы и преимущества. Привилегированной варной были и кшатрии – воины. Они сосредотачивали в своих руках крупные богатства и политическую власть. Из варны кшатриев, как правило, происходили цари. Варна вайшьев была уже непривилегированным сословием. Сюда входили крестьяне-общинники и торговцы. Их занятие – торговля, скотоводство и земледелие. Для варны шудр была предписана единственная обязанность – безропотно служить трем высшим варнам. Были и свободные, оказавшиеся за пределами четырех варн – чандалы и др. На них смотрели как на “нечистых”, они выполняли самую грязную работу.

Принадлежность к той или иной варне определялась рождением. Переход из одной варны в другую был невозможен, браки между членами разных варн, как правило, запрещались. Деление на варны пронизывало всю жизнь древнего индийца. Варна определяла занятие человека, его профессию, от варны зависела тяжесть наказания, размер получаемого наследства, процент по договору займа и т.д. Имя человека, одежда, порядок принятия пищи – все определялось варной.

Над этим экономическим базисом возвышалась соответствующая политическая надстройка. Наиболее распространенной на Древнем Востоке была монархическая форма правления в виде восточной деспотии. Она характеризовалась неограниченным объемом власти обожествленного правителя, существованием дворцовой системы управления, наличием трех основных ведомств управления, сочетанием строжайшей централизации с сохранением органов общинного самоуправления в качестве низового звена.

Появление подобной формы организации государственной власти было обусловлено природно-климатическим фактором. В древности необходимость совместных усилий для предотвращения разрушительных последствий наводнений, а позднее и для экономного и совместного использования воды требовала вмешательства центральной власти. И уже с момента своего возникновения древневосточное государство кроме осуществления функции подавления должно было брать в свои руки дело поддержания и правильного использования оросительной системы. Такого рода контроль за общественным производством усиливал позиции государственной власти, укреплял монархию.

Но сама потребность в концентрации усилий всего общества для обеспечения производства в условиях длительного существования сельской общины с ее консерватизмом и замкнутостью приводит к тому, что правитель выступает здесь как объединяющее единое начало, вознесшееся над мелкими разобщенными общинами, являвшимися прочной основой восточного деспотизма.

Основные признаки подобной формы правления заключались в следующем (см. схему 2). Во главе государства стоит правитель – царь. В Египте он назывался фараон, в Индии – раджа, в Китае – ван, в Вавилоне – патеси-лугаль. В руках правителя сосредоточена вся полнота власти. Он возглавляет государственный аппарат, является верховным военачальником, верховным судьей и т.д. “Государство – это царь: такова вкратце суть всех элементов государства”, – утверждал древнеиндийский памятник. Личность правителя обожествлялась. В Египте фараона называли “большим богом”, а затем к имени правителя стали присоединять титул бога Солнца – Ра. В Китае все правители – ваны считались сыновьями “небесного владыки”. Отсюда и наименование вана – тяньцзы (“сын неба”). Древнеиндийский раджа изображался как “великое божество в образе человека”, считался воплощением восьми божеств – хранителей мира – Луны, Огня, Солнца и т.д. Точно так же во введении к вавилонским Законам царя Хаммурапи утверждается, что Хаммурапи, “могучий царь, солнце Вавилона”, был призван великими богами, которые даровали ему народ (“черноголовых”).

**Государственный строй древнего Египта
(3.000 лет до н.э.)**



Сложный дворцовый церемониал должен был подчеркивать сверхъестественное происхождение правителя и его власти. Для возвеличивания правителей сооружались колоссальные усыпальницы-пирамиды в Египте, величественные храмы и дворцы в Вавилоне. Однако степень власти правителя в странах Древнего Востока была различна. Особенно сильна она была в Египте. Весьма грубые формы правления обнаруживаются в Китае в правление императора Цинь Шихуана (III в. до н.э.). В то же время в Индии власть раджи была ограничена различного рода религиозными предписаниями, в определенной мере контролировалась советом высших сановников – паришадом.

В распоряжении древневосточного правителя находился разветвленный и громоздкий государственный аппарат. Как говорится в древнеиндийском памятнике, “управление царством выполняется с помощниками, одно колесо не вертится”.

Для построения и деятельности этого аппарата была характерна дворцовая система управления, центром которой являлся дворец обожествленного правителя. В силу этого лица, обслуживающие дворец царя, одновременно являются и государственными чиновниками, а дворецкий становится высшим должностным лицом в этом аппарате. Действительно, первым и ближайшим помощником правителя по управлению, возглавлявшим всю массу чиновников, являлся в Египте визирь – чати, в Китае – сян, в Вавилоне – нубанда, в Индии – главный мантрин. В руках дворецкого были сосредоточены все нити

управления страной. Чати Древнего Египта, например, будучи начальником царских сокровищниц и государственных складов, был также организатором царских работ. Одновременно он направлял деятельность верховных судебных органов (“шести великих дворов”), ведал местным управлением и т.д.

Непосредственное управление осуществлялось высшими должностными лицами. Так, в Индии чиновники центрального управления подразделялись на несколько разрядов: советник – мантрин, надзиратель – адхьякша, высший сановник – махаматра, сановник – аматья. Имелись, кроме того, главный страж ворот, главный судья, астролог, блюститель наказаний и т.п. Специальные должностные лица ведали сбором налогов и пошлин, делами царской семьи. Необычайно влиятельным был в Индии домашний жрец – пурохита. Особые лица руководили строительством оросительных каналов, плотин. Важным государственным органом являлось собрание высших сановников – мантри-паришад. В Египте наряду с чати в управлении государством большую роль играла придворная знать. Правителя окружали “друзья фараона”, а также “начальники обоих домов золота”, “начальники обеих житниц” – своеобразные казначеи царя. Имелись “начальники работ”, которые заведовали каменоломнями, медными рудниками и т.д. Были должностные лица, наблюдавшие за выполнением повинностей, лежавших на свободном населении, управляющие царскими угодьями и складами.

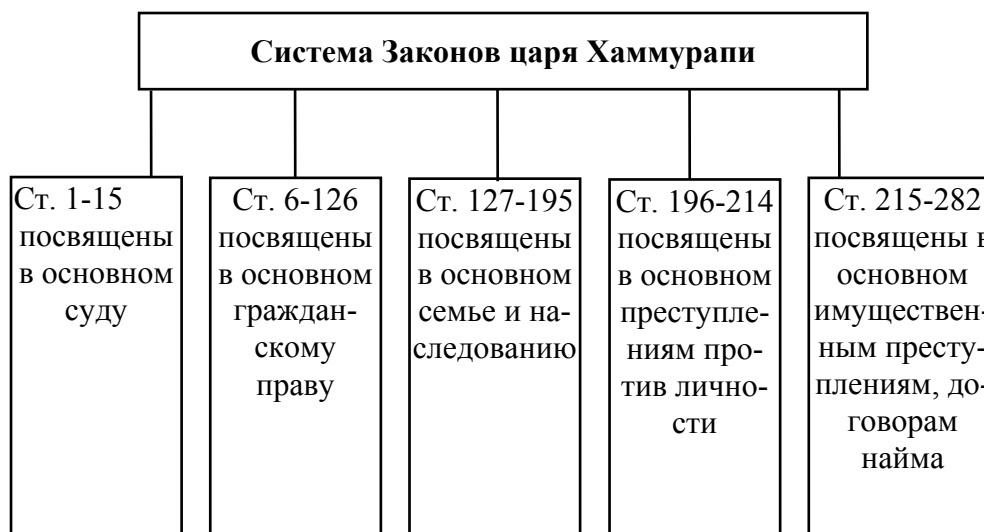
Несмотря на обилие всевозможного рода должностных лиц и разносторонний характер их деятельности, можно обнаружить в этом аппарате и определенную систему. Это три отрасли управления: финансовое ведомство, военное ведомство, ведомство общественных работ.

Дворцовой системе была свойственна очень высокая степень централизации управления, что выражалось в стремлении перенести решение всех сколько-нибудь важных вопросов в центральные органы – во дворец. Отсюда – преимущественная связь между звеньями государственного аппарата по вертикали, разрешение высшими сановниками самых разнообразных вопросов центрального и местного управления.

Обычно вся территория древневосточных империй делилась на ряд крупных наместничеств (областей, номов, в древнем Египте). Чиновникам, стоящим во главе таких территориальных единиц, предоставлялись очень широкие полномочия. Наместничества, или области, в свою очередь, подразделялись на более мелкие единицы. Стоящие во главе их чиновники подчинялись по вертикали. В качестве низового звена в этой системе выступала сельская община, располагавшая своими органами самоуправления. Представители общинной администрации следили за выполнением различных повинностей, обеспечивали охрану деревни, выполняли судебные функции.

Общественно-политическое развитие Древнего Востока наложило свой отпечаток и на **развитие права**. В течение многих веков здесь действовало обычное право. Поэтому законы представляли собой большей частью письменную запись правовых обычаев и судебных решений. Примером могут служить изданные в Вавилоне в XVIII в. до н.э. Законы царя Хаммурапи из 282 статей (см. схему 3). В Древней Индии сборники права составлялись различными брахманскими школами в виде предписаний благочестивому человеку. Поэтому здесь нормы права переплетались с бытовыми, нравственными и религиозными наставлениями. Особую известность среди таких сборников приобрели Законы Ману, появившиеся во II в. до н.э. – II в. н.э.

Схема 3



Специфической чертой законов древнего Востока было закрепление в праве кастового строя. Система варн, например, находила свое отражение в древнеиндийских нормах права, регулирующих брачно-семейные, договорные отношения. Отчетливо прослеживаются в древневосточном праве и пережитки родовой организации. Это проявлялось в Вавилоне в коллективной ответственности деревенской общины за грабеж, совершенный на ее земле, в сохранении принципа талиона (“равное за равное”, “око за око”, “зуб за зуб”, то есть виновного постигает та же участь, что и потерпевшего), в допущении самосуда и т.д. В то же время право в странах Древнего Востока имело уже ярко выраженное классовое содержание. В Индии за недозволенные сношения с брахманкой кшатрии подвергался штрафу, вайшья – конфискации имущества, шудра – смертной казни путем сожжения. В Вавилоне за одно и то же преступление наказание было различным для авилума и мушкенума. Самым энергичным образом защищалась в древневосточном праве собственность на раба. Перечень преступлений и наказаний по Законам царя Хаммурапи изложен в схеме 4. Важно отметить, что Законы допускали также применение наказания к заведомо невиновным лицам (так называемое объективное вменение). Например, сын строителя дома подлежал смерти, если дом, построенный его отцом, оказывался непрочным, обваливался и при этом погибал сын домовладельца (ст. 230).

Схема 4

Перечень преступлений и наказаний по Законам царя Хаммурапи

Преступления (основные)	Наказания (основные)
Против личности	Смертная казнь; членовредительские наказания; денежный штраф
Против собственности	Смертная казнь; членовредительские наказания; штраф; коллективная ответственность общины, если на ее территории совершено ограбление
Против семьи	В исключительных случаях квалификационная смертная казнь; членовредительские наказания; “бесчестие”.
Против правосудия	Штраф в 12-кратном размере от суммы иска и отстранение от должности

Тест

1. Что является предметом дисциплины “История государства и права зарубежных стран”?
 - а) изучение закономерностей развития общества в целом;
 - б) изучение правовых норм, регулирующих те или иные стороны общественной жизни;
 - в) изучение государства и права отдельных стран в процессе их возникновения и развития в хронологической последовательности в определенной конкретно-исторической обстановке;
 - г) изучение государства и права в рамках абстрагированного исторического процесса без учета исторических случайностей.
2. Назовите выдающийся памятник законодательства Древнего Вавилона.
 - а) Законы XII таблиц;
 - б) Законы царя Хаммурапи;
 - в) Законы Ману;
 - г) “Книга законов”.
3. Строитель, построив дом продал его. Но дом был построен непрочен вскоре обвалился и насмерть задавил хозяина. Какое наказание предусматривают Законы Хаммурапи?
 - а) строитель должен восстановить дом за свой счет;
 - б) он должен восстановить дом за свой счет и возместить ущерб;
 - в) строителя должны убить;
 - г) он должен возместить ущерб и быть подвергнут телесному наказанию.
4. В каком случае брак считался официально заключенным по Законам царя Хаммурапи?
 - а) в случае фактического совместного проживания;
 - б) при совершении религиозного обряда;
 - в) в случае внесения выкупной платы отцу невесты;
 - г) при наличии письменного договора.
5. Судья вынес решение по одному из дел, изготовил документ с печатями, но затем изменил свое решение в пользу другой стороны и был в этом изобличен. Какая ответственность предусматривалась для судьи по Законам царя Хаммурапи?
 - а) продажа его в рабство и уплата суммы иска;
 - б) телесное наказание и уплата суммы в 3-кратном размере;
 - в) смертная казнь;
 - г) отстранение от должности и выплата суммы иска в 12-кратном размере.
6. Какие из перечисленных видов наследования отмечены в Законах царя Хаммурапи?
 - а) наследование по жребию;
 - б) наследование по праву (закону);
 - в) наследование по праву (закону) и завещанию;
 - г) наследование по завещанию.

7. Если человек попал за долги в кабалу, то через какое время он может вернуть себе свободу в Древнем Вавилоне.

- а) он работает на заимодавца 3 года, а на четвертый получает свободу;
- б) он работает на заимодавца 2 года и на 3-й получает свободу;
- в) он остается в долговом рабстве пожизненно;
- г) он работает на заимодавца 5 лет и на 6-й год получает свободу.

8. Корабельщик построил корабль по заказу одного купца. Но оказалось, что непрочно, и вскоре корабль затонул вместе со всем товаром. Купец потребовал от корабельщика возместить ущерб. Как должен разрешиться спор по Законам царя Хаммурапи?

- а) корабельщик должен возместить деньги, уплаченные ему за корабль;
- б) корабельщик должен заплатить штраф;
- в) корабельщик должен за свой счет предоставить новый корабль и возместить стоимость погибшего товара;
- г) корабельщик не несет никакой ответственности.

9. Если в драке человек ломает другому человеку руку, то по Законам царя Хаммурапи:

- а) он должен заплатить штраф и оплатить врача;
- б) он должен оплатить врача и подвергнуться тюремному заключению;
- в) ему также должны сломать руку;
- г) он должен заплатить штраф.

10. Вор, совершающий кражу ночью, по Законам Ману должен быть:

- а) казнен;
- б) возместить ущерб и быть подвергнутым телесному наказанию;
- в) подвергнуться наказанию в зависимости от его происхождения;
- г) заплатить штраф и возместить причиненный ущерб.

2. Государство и право Древней Греции и Рима

2.1. Государства античного мира

Государства античного мира (Древнего Запада) составляют вторую группу рабовладельческих государств. К ним относятся, в первую очередь, греческие Спарта и Афины, а также Древний Рим.

Античное общество отличалось от древневосточного более высокими темпами разложения первобытнообщинного строя и сельской общины, бурным развитием частной собственности. В античном обществе рабский труд становится основой производства, рабовладение приобретает классические формы.

Для общественного строя характерно деление на две группы: свободных и рабов. Свободное население различалось по имущественному признаку. Имелось также деление на граждан, обладающих политическими правами, и свободных, лишенных политических прав. К последней категории относились метэки в Афинах, периэки в Спарте и перегрины в Древнем Риме. Рабы в античном обществе, в отличие от стран Древнего Востока, рассматривались только в качестве вещи, объектов права. Аристотель писал: “Раб – одушевленное орудие, а орудие – неодушевленный раб”.

Для античного государства наиболее характерной была республиканская форма: демократическая форма (Афины) и аристократическая республика (Спарта и первый период в истории Древнего Рима) с выборностью должностных лиц и наличием народного собрания.

Такого рода самой общей характеристики, разумеется, еще недостаточно, чтобы уяснить сущность и закономерности развития античного общества. Необходимо провести внутреннюю систематизацию. И тогда окажется, что Спарта, Афины и Рим являются последовательными ступенями в развитии античной истории государства и права.

С точки зрения общественно-экономического развития **Спарта** – это самый ранний этап античности. Здесь зарождающееся гражданское общество еще не разрушило полностью первобытнообщинный строй. В итоге образовался своеобразный сплав классовых институтов и пережитков, сохранявших элементы родового устройства. Этим и объясняется, что главным занятием спартиатов – полноправных членов спартанской общины считалось военное дело, что различного рода мерами среди них поддерживалось социальное равенство и т.п. Землю обрабатывали принадлежавшие всей спартанской общине, т.е. государству, рабы – илоты. Они имели семью, собственный двор и семейный участок (надел). Своим господам илоты отдавали половину собранного урожая.

Афины знаменовали собой расцвет античного способа производства. Родовой строй был полностью сокрушен и восторжествовало гражданское общество. Господствующее положение в Афинах занимали полноправные граждане. Рабство приобретает свои классические черты. Раб – это только вещь, которую можно купить, продать, отдать в наем и т.д.

И, наконец, Рим – это завершающий этап античности, ее последний взлет (во времена Республики) и окончательное крушение (в период империи).

В период Республики (VI-I вв. до н.э.) краеугольным камнем римского общественного строя было правило: люди не равны друг другу. Отсюда политическое и гражданское полноправие было присуще только римским гражданам. Основным работником в Риме становится раб – “говорящее орудие”, вещь, которой собственник мог распоряжаться по своему усмотрению, вплоть до ее уничтожения. У раба не было семьи, все, что он приобретал (находкой, дарением и т.п.), считалось собственностью его господина.

Во времена империи (I в. до н.э. - V в. н.э.) в Древнем Риме отчетливо проявился кризис рабовладения. Экономическое развитие все более определенно указывало на невыгодность рабского труда, хозяева стали предоставлять рабам земельные участки – пекулий, а также возможность участвовать в хозяйственном обороте. Одновременно шел другой процесс – превращение свободного крестьянина в арендатора-издольщика, так называемого колона.

Подобные ступени развития можно обнаружить и в государственном строе античного мира.

Первой из этих ступеней была Спарта – аристократическая республика, где отчетливо были заметны многие черты первобытнообщинной эпохи (схема 5).

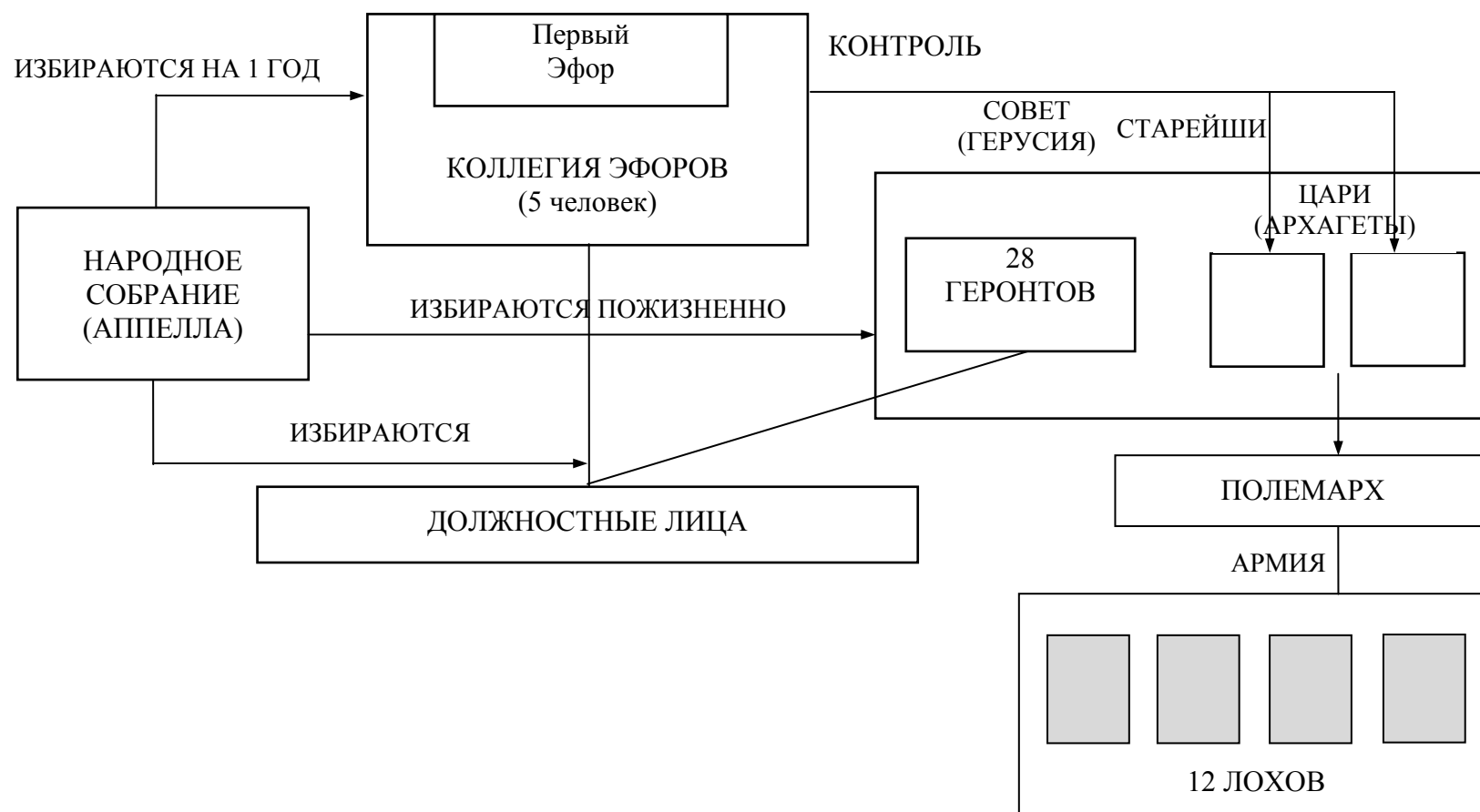
Народное собрание, сохранявшее довольно примитивный порядок работы (избрание должностных лиц криком и т.п.), утратило в Спарте реальную власть. Ограниченными полномочиями располагал и сохранившийся со времен родового строя совет старейшин – герусия, состоявший из 28 геронтов и двух царей, главной обязанностью которых было военное командование. Решающее влияние на дела государства приобрела в Спарте коллегия эфоров из пяти человек, избираемая собранием на один год. Все это обеспечивало военно-аристократический характер политической организации и свидетельствовало о том, что и в государственном строе Спарты обнаруживается соединение сильной государственной власти с сохранявшимися элементами родового устройства.

Наиболее ярким образцом античной государственности следует признать государство-город (“полис”) **Афины** (схемы 6, 7, 8).

Верховным органом власти здесь было народное собрание, регулярно собиравшееся несколько раз в месяц. Сюда допускались только полноправные афинские граждане, достигшие 20-летнего возраста. К ведению народного собрания был отнесен широкий круг вопросов, но основная его функция – законодательная. Участие в законодательной деятельности принимала также гелиэя – высший судебный орган, состоявший из 6 тыс. человек, избираемых по жребию на один год. Членам гелиэи выплачивалось вознаграждение. Дела непосредственного управления входили в компетенцию совета пятисот, избираемого от территориальных фил. Работа членов совета пятисот также оплачивалась. Избираемая коллегия десяти стратегов ведала военными делами. Определенные государственные функции осуществляла и ежегодно избираемая коллегия девяти архонтов. Имелись и другие выборные должностные лица.

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СТРОЙ СПАРТЫ (IX - IV В.В. ДО Н.Э.)

Схема 5



РЕФОРМЫ СОЛОНА В АФИНАХ

594 г. до н.э.

ДЕЛЕНИЕ ГРАЖДАН

I РАЗРЯД
II РАЗРЯД
III РАЗРЯД
IV РАЗРЯД

ПРАВА ГРАЖДАН

Право на занятие государственных должностей	Право граждан на занятие высших государственных должностей
Право на участие в работе народного собрания	

ОРГАНИЗАЦИЯ УПРАВЛЕНИЯ

СОВЕТ ЧЕТЫРЕХСОТ	По 100 человек от племени из граждан первых трех разрядов
СИСАХФИЯ	Отмена старых долгов, запрещение долговой кабалы
ГЕЛИЭЯ	6000 человек из граждан всех разрядов

РЕФОРМЫ КЛИСФЕНА В АФИНАХ

509 г. до н.э.

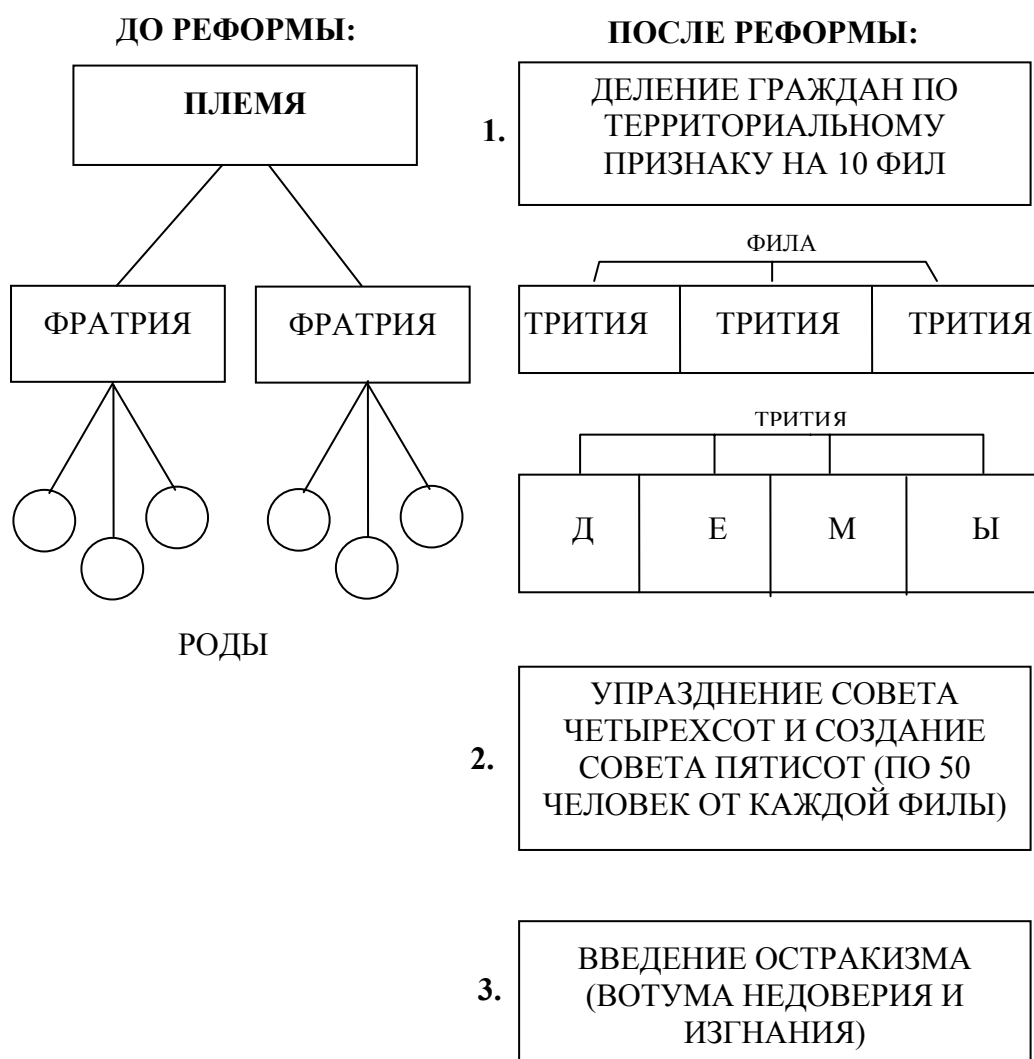
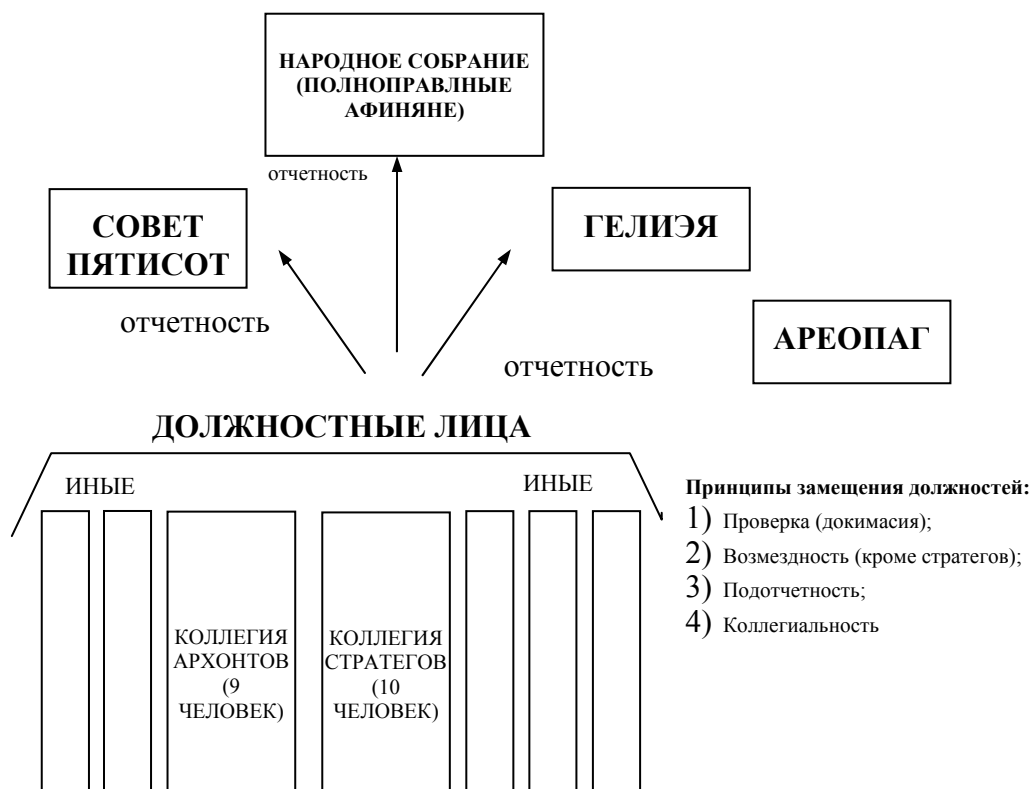


Схема 8

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СТРОЙ АФИН (V - IV вв. до н.э.)



Многочисленность должностей и различного рода коллегий, плата за исполнение государственных обязанностей приводили к тому, что управление государством стало по необходимости делом всех свободных граждан, и Афины превратились в рабовладельческую республику.

Государственный строй **Древнего Рима** в своем развитии прошел ряд этапов (см. схему 9).

В период Республики центральными органами государства являлись Народные собрания (центуриатные и трибутные комиции), Сенат и магистратура (см. схемы 10 и 11).

Народные собрания имели законодательные функции, избирали высших должностных лиц. Центром всей политической жизни Рима являлся Сенат. Не случайно в официальных документах для названия Римского государства употреблялась формула: “Сенат и римский народ”, четко указывающая, кому принадлежала политическая власть в Риме. Сенат был постоянно действующим органом, ведающим казной, военным делом, внешними сношениями и т.д., контролирующим деятельность Народных собраний. Сенаторы назначались цензорами из числа наиболее богатых и влиятельных лиц.

Магистратура была представлена должностными лицами, выполнявшими различные функции управления. Важнейшими принципами были: выборность, коллегиальность, срочность (избирались, как правило, на один год), ответственность перед народом, безвозмездность службы.

Высшими магистратами были консулы, в руках которых находились дела текущего управления и высшее военное командование. В компетенцию преторов, бывших вначале помощниками консулов, стало входить руководство правосудием. Цензоры распределяли граждан по центуриям, составляли списки сенаторов. Более низшими по положению были квесторы, эдилы. Особое место занимали плебейские трибуны, имевшие право наложить запрет (“вето”) на решения магистратов и Сената.

Исключительной, экстраординарной магистратурой являлась должность диктатора. Он назначался консулами по поручению Сената в таких случаях, как война, восстание и т.п. Диктатор обладал неограниченной властью, но не мог занимать эту должность свыше шести месяцев.

Кризис рабовладения, конфликт между центром и провинциями, грандиозные восстания рабов (в Сицилии и под руководством Спартака) привели в I в. до н.э. к падению республики в Риме. Империя стала той формой государственной власти, с помощью которой рабовладельцы надеялись удержать свое господство.

Переход от республики к империи занял определенное время.

Первым, кто сумел увидеть в должности диктатора действенное средство достижения цели, был полководец Сулла. Назначенный в 82 г. до н.э. диктатором, он не сложил полномочия по истечении шестимесячного срока. Став бессрочным диктатором, Сулла, опираясь на армию, в течение нескольких лет располагал неограниченной властью, самостоятельно решал все вопросы внутренней и внешней политики, беспощадно расправлялся с недовольными.

Схема 9

ОСНОВНЫЕ ПЕРИОДЫ ИСТОРИИ РИМСКОГО ГОСУДАРСТВА

754/753 г. д.н.э. Т.н. "Царский период"	510/509 г. д.н.э. Республика	27 г. д.н.э. Империя 284 г. н.э. Доминат	476 г. н.э. Падение Западной Римской Империи
			395 г. н.э. Распад империи на Западную и Восточную (Византию)

Схема 10

РЕФОРМЫ СЕРВИЯ ТУЛЛИЯ В ДРЕВНЕМ РИМЕ (VI в. до н.э.)

Деление граждан	Количество центурий (единиц ополчения)	
I класс	80	18 всадники
II класс	20	
III класс	20	
IV класс	20	
V класс	30	
ПРОЛЕТАРИИ	пехота	

II. Центуриатные собрания

I Класс	II Класс	III Класс	IV Класс	V Класс	Ремесленники и музыканты	Пролетарии	
$\frac{80+18}{98}$	20	20	20	30	4	1	=193

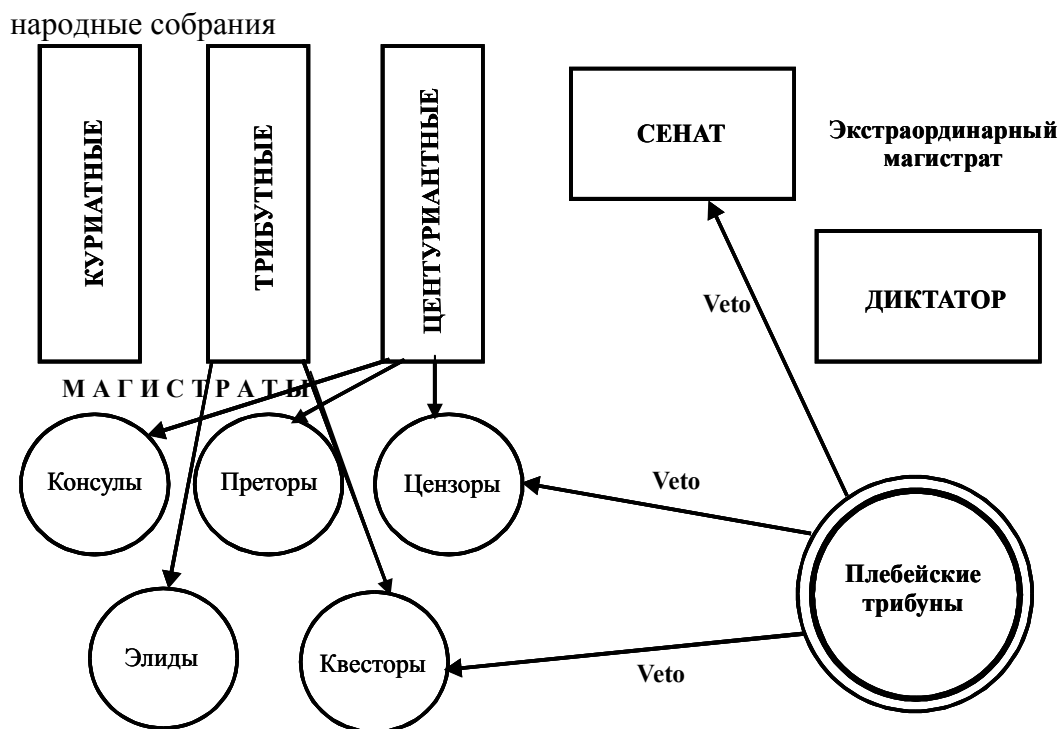
98 > половины

III. Деление граждан по территориальному признаку (триба – территориальная единица)

Первоначально создано 4 городские трибы, позднее добавлено 17 сельских триб	=	21	Народные собрания по трибам
---	---	----	-----------------------------

Схема 11

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СТРОЙ РИМА В ПЕРИОД РЕСПУБЛИКИ (общая характеристика)



В 79 г. до н.э. Сулла сам отказался от поста диктатора. Но республика существовала недолго. В 59 г. до н.э. три полководца – Цезарь, Красс и Помпей – образовали “триумvirат” и захватили власть в Риме. Красс погиб в войне против Парфии, соперничество Помпея и Цезаря завершилось в пользу Цезаря. Он и стал единоличным властителем Рима, закрепив за собой должности бессрочного диктатора, пожизненного трибуна, консула, цензора, присвоил также высшую жреческую должность понтифика.

В 44 г. до н.э. Цезарь был убит. Вновь восстанавливается республика. Но в 43 г. до н.э. образуется второй триумvirат. Октавиан, Антоний и Лепид на пять лет берут власть в Риме “для упорядочения государства”. Борьба между триумвирами завершается в пользу Октавиана. В 27 г. до н.э. в Риме окончательно утверждается империя.

В I–III вв. н.э. Римская империя выступает в форме принципата (см. схему 12) (от слова “принцепс” – “первый”). Это было время, когда фактически утвердившаяся императорская власть вынуждена была прикрываться ширмой республиканских учреждений. Одновременно действуют две системы управления. С одной стороны, заседал Сенат, избирались магистраты – консулы, преторы и т.д., а рядом с этим крепла и развивалась власть принцепса и создаваемого им нового государственного аппарата.

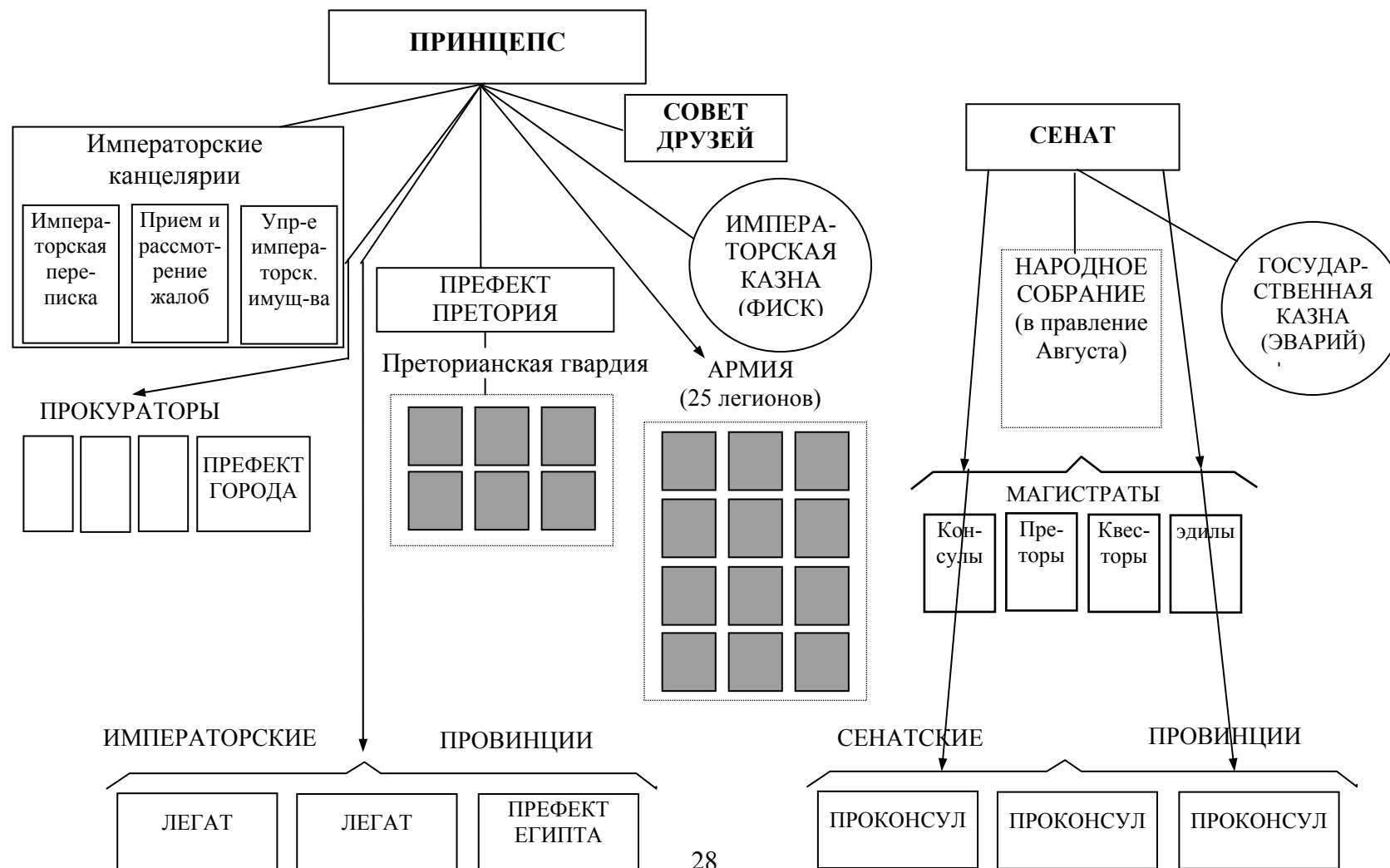
Принцепс – это постоянная должность, фактически переходящая по наследству в рамках императорской семьи. Он – верховный главнокомандующий, трибун, консул, великий понтифик. Ему присваивается титул “август” (“возвеличенный божеством”). Составными частями системы управления принцепса становятся: “совет друзей”, развившийся в постоянный орган – консилиум, особая казна – фиск, несколько канцелярий, назначаемые принцепсом многочисленные чиновники. В управление принцепса передается

ряд провинций. Опорой его власти становится постоянная армия, и, прежде всего, гвардия преторианцев, несшая охрану принцепса. Глава преторианцев – префект претория становится доверенным лицом принцепса. В то время как республиканское управление приходит в упадок, аппарат принцепса непрерывно растет и усиливается, и республиканское прекращение вскоре становится уже ненужным.

В III – V вв. н.э. утверждается новая форма – доминат (см. схему 13) (от нового наименования императора “доминус” – “господин”). Старые республиканские учреждения теряют силу, исчезают, ширма полностью отбрасывается. Все управление сосредотачивается в руках императора, власть которого рассматривается теперь как божественное установление. Для его возвеличивания вводится восточный придворный этикет. Среди ведущих учреждений периода домината можно выделить государственный совет – консистиорию, финансовое ведомство, военное. Создается разветвленный государственный аппарат с массой чиновников: исключительных, благородных, сийательных. Среди них устанавливается строжайшая иерархия. К числу высших сановников можно отнести квестора священного дворца (главу консистиории), магистра должностей, начальника священной опочивальни. Сенат сохранился, но роль его совершенно незначительная. Магистраты превращаются в почетные звания. В 395 г. империя разделется на две части: Западную (со столицей в Риме) и Восточную (со столицей в Константинополе). Каждая из них возглавляется императором – августом, который назначает себе помощника – цезаря.

Серьезные изменения происходят в местном управлении (см. схему 14). Вводится единая система административного деления: префектура, диоцез, провинция. Реорганизуется полиция. Армия окончательно превращается в постоянное, профессиональное войско со строжайшей дисциплиной, особыми привилегиями. Несмотря на все эти меры, Рим из кризиса не вышел. В 476 г. под непрерывным напором варваров Западная Римская империя пала.

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СТРОЙ РИМА В ПЕРИОД ИМПЕРИИ (ПРИНЦИПАТ) I - III вв. н.э.



ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СТРОЙ РИМА В ПЕРИОД ИМПЕРИИ (ДОМИНАТ) IV - V вв. н.э.

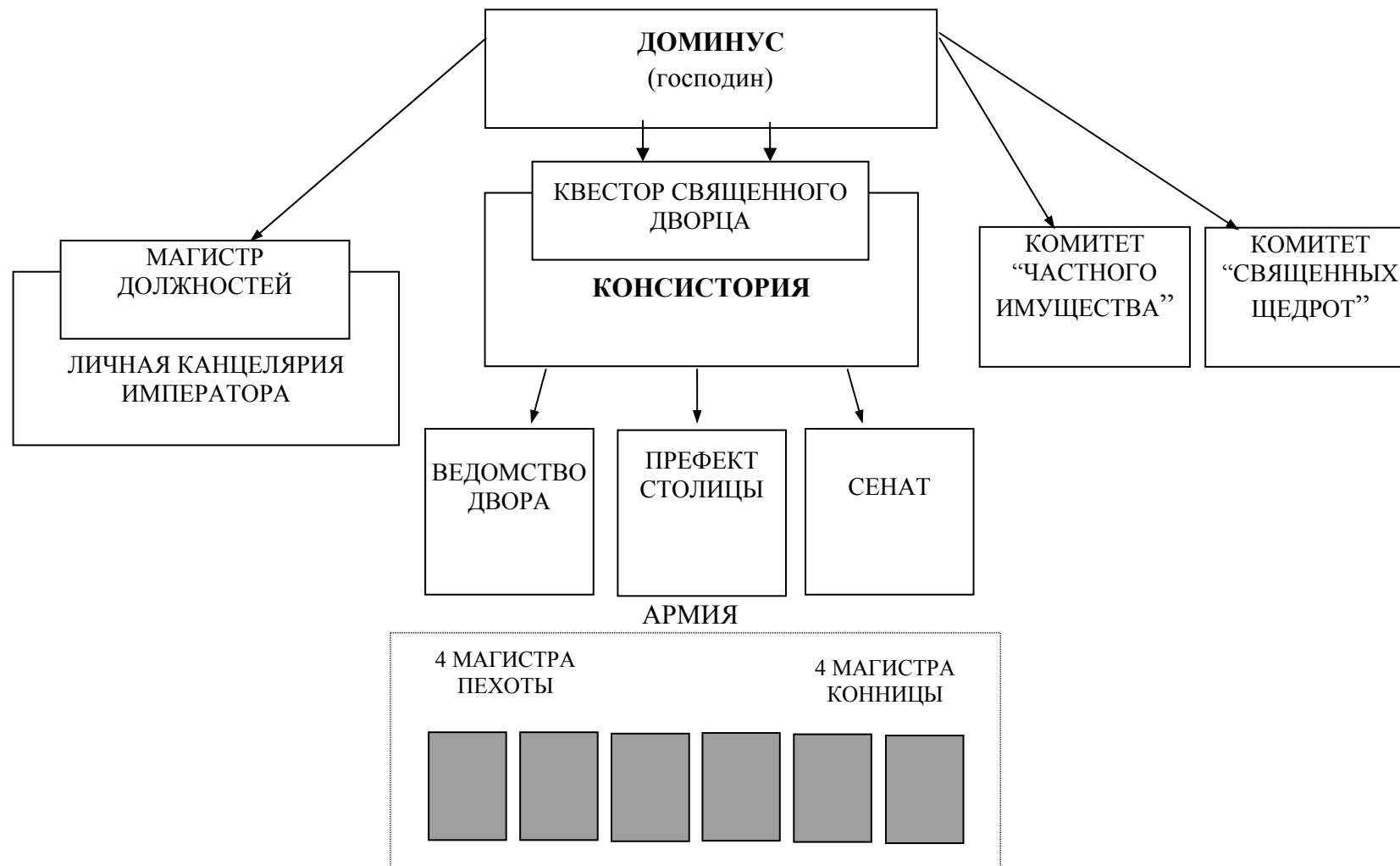
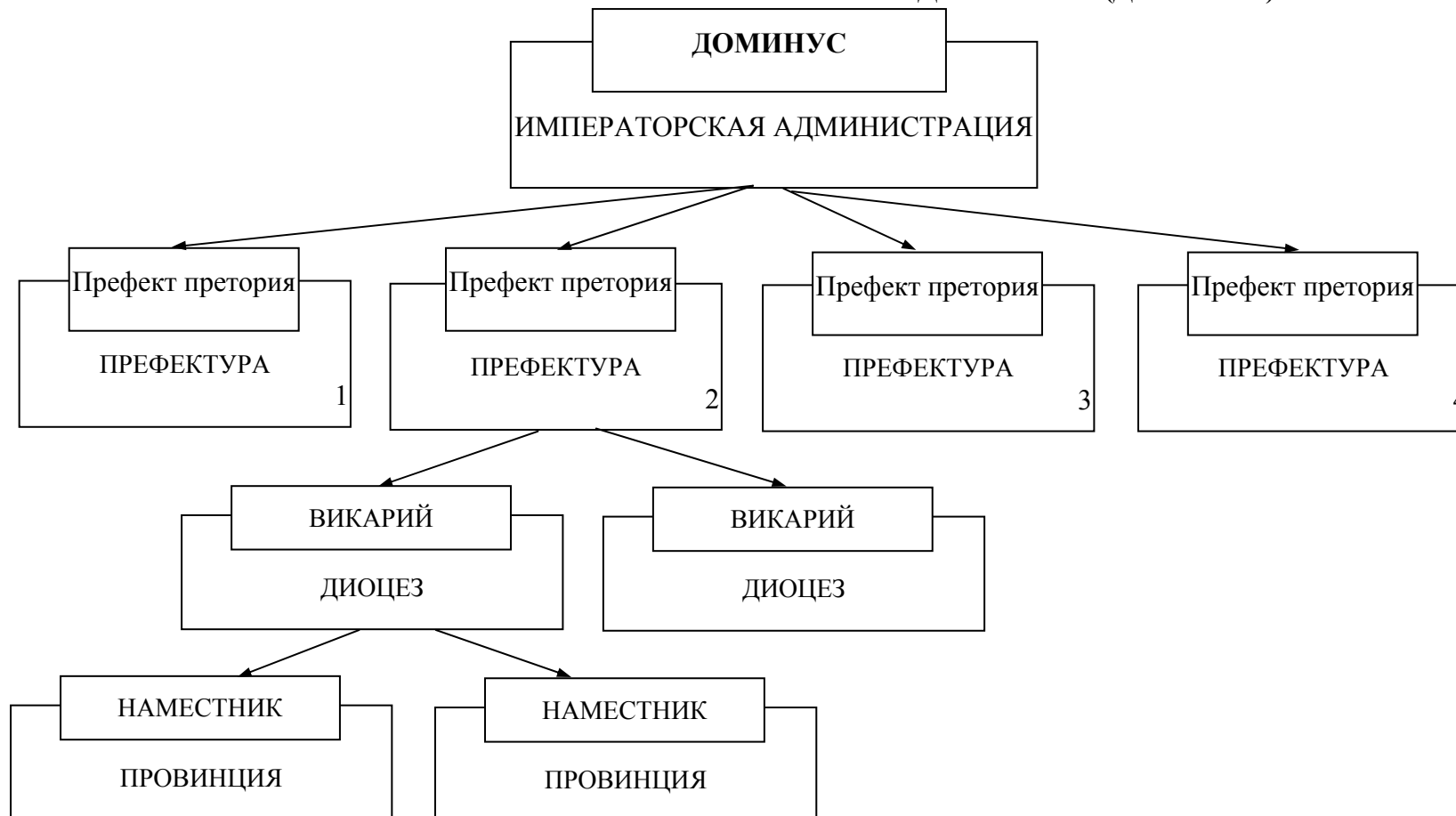


Схема 14

МЕСТНЫЕ ОРГАНЫ ВЛАСТИ И УПРАВЛЕНИЯ РИМА В ПЕРИОД ИМПЕРИИ (ДОМИНАТ) IV - V вв. н.э.



2.2. Право Древней Греции и Рима

Общая характеристика

Ступени, подобные развитию государства, можно обнаружить и в правовом развитии античных стран.

Отсутствие права частной собственности на землю, серьезные стеснения в развитии договорных отношений, семья, “замороженная” на стадии парного брака, – эти и им подобные факты свидетельствуют о неразвитости права Древней Спарты.

Афинское право, хотя и оставалось несистематизированным, характеризовалось глубокой разработкой отдельных правовых институтов. Так, относительно высокого уровня развития достигло правовое регулирование имущественных отношений, отдельных видов договоров.

Правда, само определение права собственности в Афинах выработано не было. При определении наказания за совершенное преступление учитывались умысел и неосторожность, в то же время в праве Афин сохранялись и некоторые случаи кровной мести и самосуда.

Что же касается римского права, то недостаточно будет сказать, что оно достигло высшей точки развития в истории античности и получило здесь свое “классическое завершение”. Право Древнего Рима пережило своего создателя, перешагнуло за рамки своей эпохи.

Римское право отличается высочайшей разработкой ряда правовых институтов, ясностью аргументации, точностью формулировок, высокой юридической техникой. Все эти качества в равной мере относятся и к праву частной собственности, и к обязательственным отношениям, и к наследственному праву. Главное же состоит в том, что римские юристы сумели выделить в массе конкретных отношений, возникавших между людьми, самые общие, самые абстрактные формы. В своем развитии оно прошло ряд этапов, от простейших форм к более сложным, классическим (см. схему 15).

Схема 15

ОСНОВНЫЕ ПЕРИОДЫ ИСТОРИИ РИМСКОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

Древнейший	Классический	Постклассический
С IV в. до н.э.	С середины III в. до н.э.	Конец III в. н.э. – VI в. н.э.

*Римское право древнейшего периода.
Законы XII таблиц*

Законы XII таблиц были выработаны комиссией 12 децемвиров в середине V века до н.э. (451 – 450 гг.). Свое название они получили от того, что были начертаны на 12 деревянных досках-таблицах, выставленных для всеобщего обозрения на главной площади Рима, его политическом центре – Форуме.

Отличительной чертой названных законов был строгий формализм: малейшее упущение в форме судебного разбирательства влекло за собой проигрыш дела. Упущение это принималось за “перст божий”.

Законы XII таблиц регулировали сферу семейных и наследственных отношений, содержали нормы, относящиеся к заемным операциям, уголовным преступлениям, но все не касались государственного права. Начиная с IV – III вв. до н.э., Законы XII таблиц стали корректироваться новым источником права – *преторскими эдиктами* (обобщали правоприменительную практику), отражавшими новые экономические отношения, порожденные переходом от древних архаических форм купли-продажи, ссуды и займа к более сложным правоотношениям, вызванным ростом товарного производства, товарообмена, банковских операций и пр.

Важной чертой римского права собственности было подразделение вещей на два типа – *рес манципи* и *рес нексманципи*.

К первому типу относилась земля (поначалу около Рима, а затем вся земля Италии вообще), рабочий скот, рабы, здания и сооружения. Ко второму типу относились все прочие вещи.

Для отчуждения вещей первой категории – продажи, мены, дарения и пр. – требовалось соблюдение формальностей, носивших название *манципации*. Слово это произошло от “манус” – рука и включает в себе образное представление о переходе собственности при наложении руки на приобретенную вещь. Наложив руку, следовало еще сказать: “Я утверждаю, что эта вещь принадлежит мне по праву квиринов” (то есть потомков обоженственного родоначальника римлян Ромула-Квирина). Манципация давала приобретателю неоспоримое право собственности на вещь. Уплаты денег – без манципации – было еще недостаточно для возникновения права собственности.

Передача манципируемой вещи происходила в торжественной форме, в присутствии 5 свидетелей и весодержателя с весами и медью. Последнее указывает на то, что обряд манципации возник до появления чеканной монеты – асса, но медь в определенном сторонами *весе* уже фигурировала в качестве общего эквивалента. Формальности же служили для запоминания сделки, если когда-нибудь, в будущем времени, возникнет связанный с ней спор о собственности.

Все другие вещи, даже и драгоценные, переходили с помощью простой *традиции*, то есть бесформальной передачи на условиях, установленных договором купли-продажи, мены, дарения и пр.

Например, раб, как и лошадь, требовали – при переходе из рук в руки – манципации. Драгоценная ваза – традиции. Первые две вещи относились к разряду орудий и средств производства; по своему происхождению они тяготеют к верховной коллективной собственности римской общины, тогда как ваза, украшение, как и всякая другая обиходная вещь были как изначально, так и в последующем времени *предметами индивидуальной собственности*.

Что касается займа, Законы XII таблиц, помимо обычных займовых операций, связанных с процентами, залогом и пр., знают еще и т.н. нексум, то есть *самозаклад долж-*

ника. По истечении законной просрочки платежа, кредитор был волен арестовать должника и заключить его в свою домовую (долговую) тюрьму. Три раза в течение месяца, в базарные дни кредитор обязывался выводить должника на рынок в надежде, что найдутся родные, близкие, сердобольные, согласные выплатить долг и выкупить должника из неволи. Именно этот вид займовой кабалы и называется в Законах XII таблиц “нексум” – *долговое обязательство под гарантию личной свободы*.

Только в 326 году до н.э. Законом Петелия договор займа был реформирован, и долговое рабство отменено. С этого времени должник отвечал перед кредитором в пределах своего имущества.

Помимо обязательств из договоров, Законы XII таблиц знают и такие, которые возникают из *причинения вреда* и противоправных действий вообще – воровства, потравы и пр. Вора, например, захваченного с оружием в руках, разрешалось казнить на месте преступления. Та же участь ожидала того, кто преднамеренно “поджигал строения или сложенные у дома скидры хлеба”.

О семейном праве древнего Рима (см. схему 16) следует сказать, что римская семья, как ее рисуют Таблицы, была семьей строго *патриархальной*, то есть находящейся под неограниченной властью домовладыки, каким мог быть дед или отец. Такое родство называлось агнатским, отчего все “подвластные” домовладыке были друг другу агнатами.

Когнатическое родство возникло с переходом агната (агнатки) в другую семью или с выделом из семьи. Так, дочь домовладыки, вышедшая замуж, подпадала под власть мужа (или свекра, если он был) и оставалась когнаткой в отношении своей кровнородственной семьи.

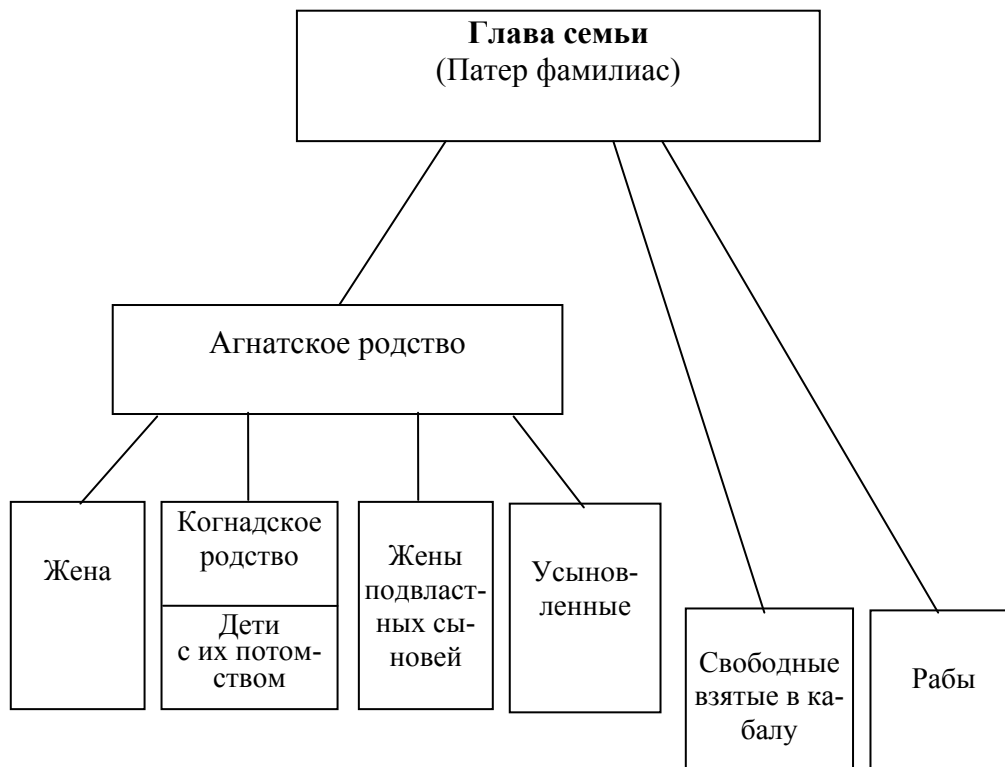
Когнатом становился и выделившийся из семьи сын (с разрешения отца).

Напротив, усыновленный и тем самым принятый в семью, становился по отношению к ней агнатом – со всеми связанными с этим правами, в т.ч. и на законную часть наследства.

Агнатическое родство имело несомненное превосходство над родством кровнородственным, когнатским, в чем нельзя не видеть реликт, пережиток родовых отношений.

Издrevле в Риме существовали три формы заключения браков: две древнейших и одна сравнительно новая. Древнейшие совершались в торжественной обстановке и отдавали женщину-невесту под власть мужа. В первом случае брак совершался в религиозной форме, в присутствии жрецов, сопровождался поеданием специально изготовленных лепешек и торжественной клятвой жены следовать повсюду за мужем: “Где ты, Гай, там найдешь и меня”. Вторая форма брака состояла в форме покупки невесты (в манципационной форме).

СЕМЬЯ ПО ЗАКОНАМ XII ТАБЛИЦ



Но уже Законы XII таблиц знают бесформальную форму брака – “сине ману” – то есть “без власти мужа”. Можно предположить, что этот брак диктовался нуждой обедневших патрицианских семей в союзе с богатыми плебейскими, но это только предположение. Как бы там ни было, но именно в этой форме брака – сине ману – женщина нашла себе значительную свободу, включая свободу развода (которой она не имела в “правильном браке”). С разводом женщина забирала свое собственное имущество, внесенное в общий дом в качестве приданного, как равно и благоприобретенное после вступления в брак.

С течением времени именно брак сине ману получил наибольшее распространение.

Специфической особенностью брака сине ману было то, что его следовало возобновлять ежегодно. Для этого жена в положенный день на три дня уходила из мужнего дома (к родителям, друзьям) и тем прерывала срок давности.

Издержки на содержание семьи лежали, естественно, на муже, ибо брак был патриархальным, но мужу, конечно, не воспрещалось распоряжаться приданным, принесенным женой. Оно было его собственностью.

Развод был доступен мужу при всех формах брака, для жены — только в браке *сине ману*.

После смерти домовладыки, имущество семьи переходило (см. схему 17) агнатам *по закону*, а если покойный оставил *завещание*, следовало придерживаться его буквально-го текста. Вдова покойного во всех случаях получала какую-то часть имущества как для собственного пропитания, так и на содержание малолетних детей, когда они оставались на ее попечении после смерти отца.

Наследники могли не делить имущество, а вести хозяйство сообща, как это было при отце.

Древнейший процесс — легисакционный состоял из двух стадий: первая называлась *ин юре*, вторая — *ин юдицио*. Первая стадия была строго формальной, вторая — характеризуется свободной процедурой.

В первой стадии истец и ответчик являлись в назначенный день на Форум (главная площадь в Риме, место суда, а затем и правительственных зданий и учреждений) к магистру, каким для данных случаев стал со временем претор, вторая после консула магистратура Рима. Здесь, после произнесения клятв, выраженных в точно определенных для каждого данного случая словах, претор, если никто не сбивался в произнесении *должной*, строго определенной формулы, назначал день суда (вторая стадия процесса) и устанавливал сумму денег, которую та или другая из тяжущихся сторон должна была внести (в храм) в виде *залога правоты*. Проигрыш дела вел к проигрышу залога, таким образом Рим защищал себя от сутяжников.

Для второй стадии процесса претор назначал судью (из списка кандидатов, утвержденных Сенатом), день суда и обязывал тяжущихся подчиниться судейскому решению. На этом первая стадия легисакционного процесса завершалась. На его второй стадии судья выслушивал стороны, свидетелей, рассматривал представленные доказательства, если они были, и выносил решение. Оно было окончательным, ибо ни апелляции, ни кассации древнейшее право Рима не знало.

С течением времени легисакционный процесс вытесняется простым (бесформальным) формулярным процессом, в котором *решающая роль принадлежит претору*, его формуле, ставшей юридической основой для возбуждения иска и его судейского разрешения.

НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАКОНАМ XII ТАБЛИЦ

Римское право классического и постклассического периодов

Законы XII таблиц послужили надеждой опорой для регулирования сравнительно простых товарных, семейных, наследственных и т.п. отношений. Отсюда и то внешнее почтение, которое придавалось Законам XII таблиц в более поздние времена, когда их практическое применение либо вовсе исключалось, либо стало минимальным.

В результате непрерывных войн Рим вышел за пределы своей первоначальной территории, завоевав Италию, а вслед за тем многие европейские и азиатские провинции.

В течение всего этого времени происходит непрерывный рост ремесленной и торговой деятельности Рима. Формируется сословие всадников, чьей профессией становится торговая и промышленная деятельность. С завоеванием испанских серебряных рудников в Риме стали чеканить полноценную серебряную монету, и это в значительной степени стимулировало развитие финансовых операций разного рода, включая кредитные.

На новой экономической основе вырастает новое право, ибо право Таблиц стало уже неприменимым или не давало должного руководства вообще. В этих исторических условиях выступают на сцену преторы – в качестве толкователей и творцов права. Они заложили основы римской классической юриспруденции, которую разрабатывали как наряду с ними, так и после них римские “классические” юристы, такие как Ульпиан, Цельз, Папиниан и др.

Уходит в прошлое юридический формализм, пронизывающий Законы XII таблиц. Получают признание принципы равенства сторон правоотношения, справедливости, доброй совести и др. Когда право противоречит справедливости, писал Ульпиан (умер в 288 г. н.э.), следует предпочесть последнее и, таким образом, справедливость получает преимущество перед строгим пониманием права.

Не посягая на сам текст XII Таблиц, римские юристы изобрели эффективный способ их корректировки, а затем и игнорирования. Оба претора – цивильный (рассматривал споры между римскими гражданами) и peregrinus (рассматривал споры между негражданами) – приобрели право издания эдиктов, которыми они не только заявляли о своем вступлении в должность, но и стали все смелее *творить новое право Рима*. Эдикты преторов, все более расходясь с нормами XII таблиц, облегчали товарооборот, снимали формализм старого права, разрешали то, что запрещалось или игнорировалось Таблицами. Таким образом в Риме появляется новый авторитетный источник права, надежно защищаемый претором.

Каждый новый претор, вступая в должность, по укоренившемуся обычаю подтверждал эдикт своего предшественника, прибавляя при необходимости что-нибудь новое, то, что он брался защищать среди уже узаконенных или только еще возникавших правоотношений. Так возникает – наперекор праву XII Таблиц – новое т.н. *преторское право*.

Но для того, чтобы претор мог с достаточной эффективностью защищать то, что он считал должным и справедливым в праве, нужно было изменить его положение в процессе.

Около 150 года до н.э. в гражданском судопроизводстве Рима происходит подлинный переворот. Как и прежде сохранялись две стадии процесса. Как и прежде решение дела передавалось судье, назначенному претором. Но судья этот был уже не свободен в своих действиях. Он обязан был следовать приказу претора, выраженному в виде формулы. Отсюда и название новой формы процесса: *формулярный*.

Формула состояла из трех частей: *интенции*, *эксцепции* и *кондемпнации*. Интенция заключала в себе *требование* истца, эксцепция – *возражение* ответчика, кондемпнация – *приказ претора судье*.

Возникает новая форма собственности, отличная от квинритской. Ее называют “пре-торской”, или “бонитарной” (от слов “ин бонис” – в имуществе). Охраняет ее претор, его защита. Следствием новых порядков было стирание граней между манципируемыми и неманципируемыми вещами.

В том же направлении, что и претор, действовали и другие творцы нового, “классического” римского права: юристы, получавшие от императоров право обязательных для всех “консультаций”; эдикты императоров; постановления Сената. Так постепенно сложилась система источников (форм) римского классического права (см. схему 18).

Окончательно был определен статус лица и правоспособности (см. схему 19).

Стремясь навести порядок в судах, византийский император Юстиниан (483 – 565 гг.) поручил немногочисленной коллегии выдающихся юристов составить: 1) систематический свод римско-византийского гражданского права, получивший название “Институций”; 2) систематический свод императорских предписаний (“конституций”) и, наконец, 3) т.н. Дигесты, что может быть переведено как “*собрание юридических текстов*”. Авторы Дигест включили в них наиболее значительные консультации, мнения и определения 39 выдающихся римских юристов II в. до н.э. – III в. н.э. Было изучено 2000 книг, из которых взято 150 тысяч строк. Больше других цитируются Ульпиан, Павел, Целез-сын, Лабен, наконец, наиболее почитаемый из римских юрист Эмилий Папиниан (умер в 212 г. н.э.). Дигесты состоят из 50 томов, разбитых на книги и титулы. В средние века были прибавлены еще и параграфы. В совокупности с другими частями юстиниановой кодификации Дигесты образуют основу “*Свода римского права*” (название это исходит от французского юриста Готофреда (1549 – 1622 гг.)).

Право частное и право публичное (см. схему 20). По воззрениям римских юристов всю совокупность правовых велений следует делить на две части: право частное и право публичное. К последнему, по известному определению уже упоминавшегося нами Ульпиана, принадлежат все те нормы, которые “относятся к положению римского государства” как целого; напротив, *частное право* имеет дело с тем, что касается “пользы отдельных лиц” (Дигесты, 1.1.2).

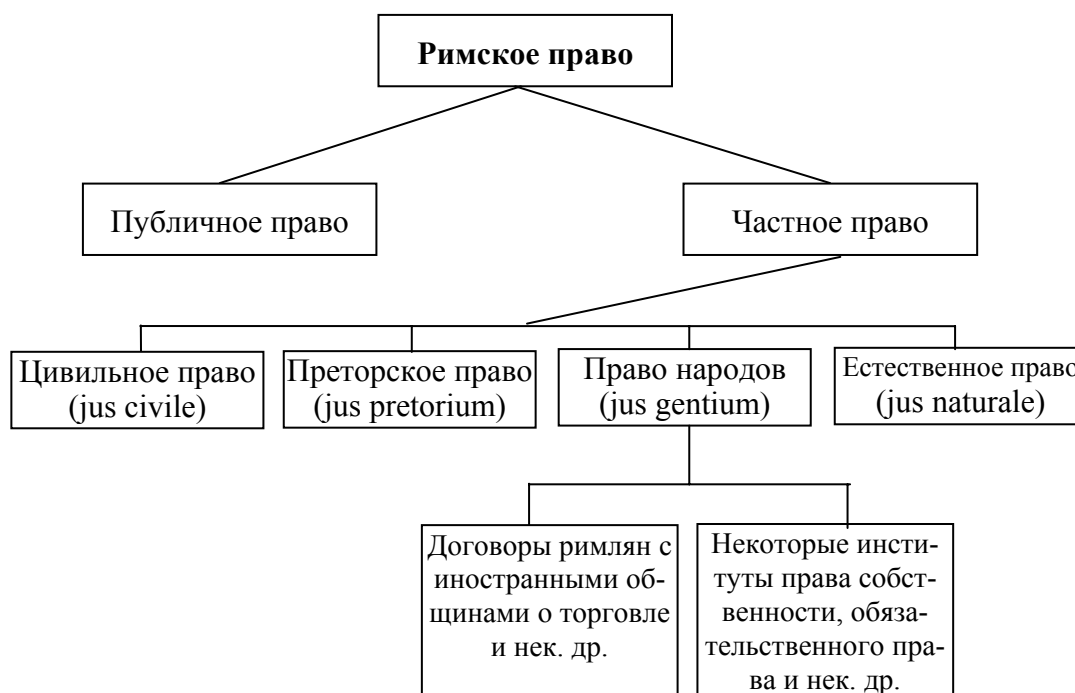
ИСТОЧНИКИ РИМСКОГО ЧАСТНОГО ПРАВА КЛАССИЧЕСКОГО ПЕРИОДА



ПОНЯТИЕ “ЛИЦА” И ПРАВОСПОСОБНОСТИ



ИСТОРИЧЕСКИЕ СИСТЕМЫ РИМСКОГО ПРАВА КЛАССИЧЕСКОГО ПЕРИОДА



Право народов. Старое римское право получило название *гражданского* права, права римской общины. Преторское право развивалось и наряду с гражданским, и в противоречии с ним. Наконец, третьим элементом римского права становится с течением времени т.н. право народов – юс гентиум.

Свободное от римских традиций, юс гентиум отличалось большей гибкостью, нежели гражданское, включая преторское право, оно широко черпает правовые нормы из права и торговых обыкновений других стран античного мира, находившихся либо в торговых отношениях с Римом, либо попадавших под его господство. Мы имеем в виду и античную Грецию, и Древний Египет, а вместе с ним и другие восточные влияния. Перегринский претор (с 242 года до н.э.), творец “права народов” находился в постоянном общении с претором гражданским, особенно в тех случаях, когда какая-либо из сторон в судебном споре принадлежала перегринам.

Благодаря формулярному процессу усложнившиеся экономические отношения получили надежную защиту. Происходит неизбежное в создавшихся условиях сближение гражданского и преторского права. Влияние “права народов” было особенно велико в области оборота недвижимости и договорного права Рима. Теоретическая же разработка преторского права находилась под постоянным влиянием греческой философии, усвоенной выдающимися представителями римской юридической науки и практики.

К “праву народов” римские юристы относили как установление рабства, так и отпущение рабов на волю, поскольку и то, и другое не является собственно римским институтом, а также такие гражданские правоотношения, как “разделение имущества, учреждение торговли, купли-продажи, найма, обязательства, за исключением тех, которые были введены собственно римским правом” (Гермоген, первая книга Юридических отрывков). Другой выдающийся римский юрист, Гай, прибавляет к сказанному: “Все народы пользуются частью своим собственным правом, частью правом, общим всем людям” (Институции, кн. 1-я).

Между тем и другим могут быть различия: письменная форма обязательств была, по свидетельству того же Гая, принята у перегринов и только впоследствии заимствована римскими гражданами.

Владение (см. схему 21) определяется в римском праве как *фактическое господство лица над вещью*, соединенное, естественно, с желанием осуществлять эту власть для себя. В отличие от собственника владелец не имеет *права распоряжения*, то есть определения судьбы вещи: пользования ею, передачи в залог, дарения, перехода по наследству и т.д.

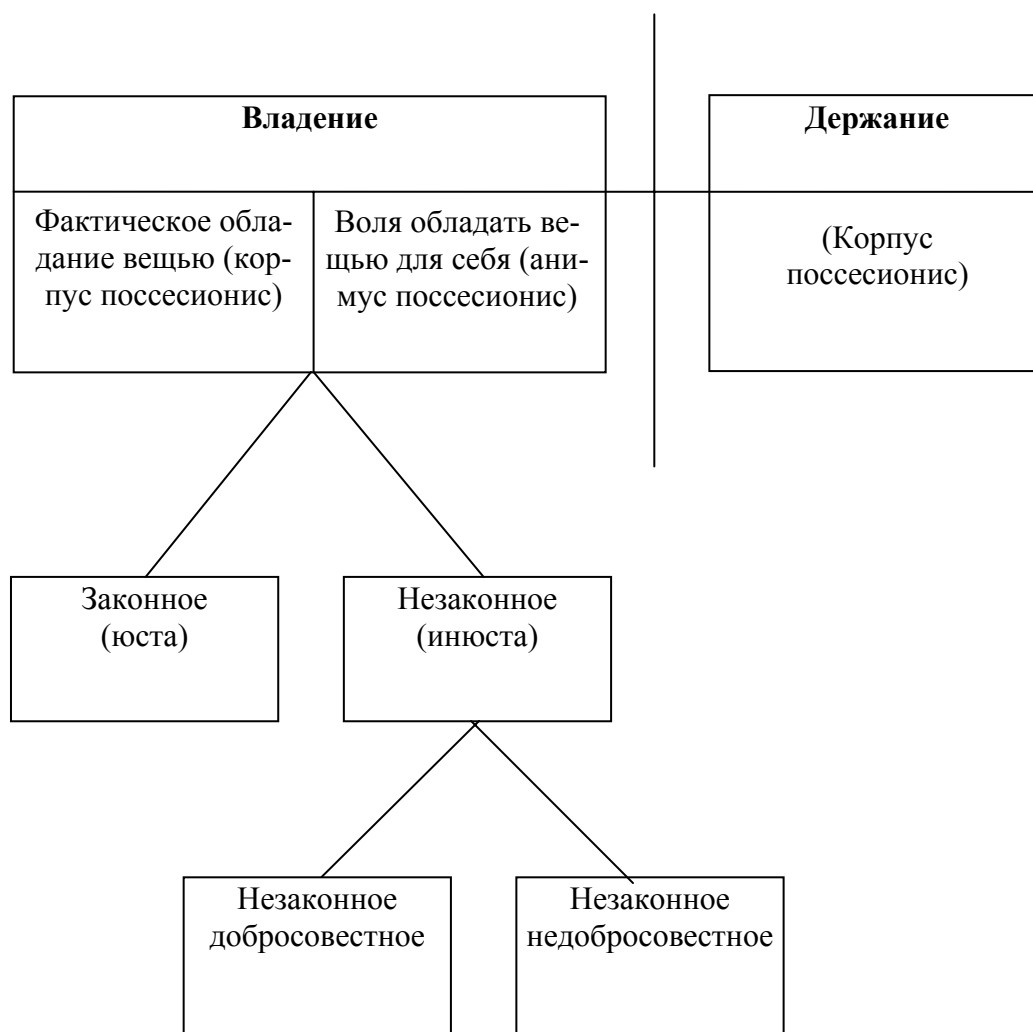
Самым распространенным видом владения было владение провинциальной землей. Ею можно было “пользоваться”, т.е. *извлекать, присваивать приносимый ею доход*: однако право собственности на провинциальную землю принадлежало римскому государству, и владелец, соответственно, был обязан платить ему специальный налог.

Таким образом, как видим, можно владеть вещью, но не иметь на нее права собственности. И, с другой стороны, нередко случается, что собственник по той или иной причине лишен фактического господства над вещью, а значит и владения.

Из существа владения вытекает, что основанием для его возникновения служит, прежде всего, *оккупация* (захват вещи), сопряженная с намерением *держать эту вещь для себя*, иметь ее в своей власти. При этом непременно *захват этот не должен быть ни тайным, ни насильственным*; вор никогда не будет законным владельцем украденного; напротив, он “всегда в просрочке”, т.е. считается незаконным владельцем с самого момента кражи со всеми вытекающими для него неблагоприятными последствиями (изъятие украденного, многократный штраф).

Таким образом, владение возникает из добросовестного – без применения хитрости или насилия – пользования вещью, собственник которой либо не известен, либо безвестно отсутствует, либо не оказывает сопротивления. Беспрепятственно могут быть “захвачены” и присвоены заброшенные земли, дикие звери и рыбы, впервые открытые клады и пр. Одним словом, вещи, не находящиеся в чьей-либо собственности.

ВИДЫ ВЛАДЕНИЯ



Владение не может, не должно быть вечным: этому препятствует экономический интерес. Нужно, чтобы владелец был заинтересован в улучшении владения, особенно земельного владения, чтобы он относился к нему как к своей собственности (удобрение, орошение, огораживание и пр.).

На помощь владельцу, если он владелец добросовестный, приходит *приобретательная давность*. Сроки приобретательной давности время от времени менялись – от двухлетнего владения землей по Законам XII таблиц до 30-летнего по законам поздней империи.

Практическое значение института владения заключалось в той защите, которую ему давало римское право. До тех пор пока лицо, заявляющее о себе как о собственнике вещи и требующее ее изъятия у несовладельца, не докажет законности своих притязаний и не добьется соответствующего судебного решения, *претор окажет владельцу всю возможную защиту*, включая интердикт – приказ о недозволении самовольного захвата оспариваемой вещи. Отсюда и поговорка “блаженны владеющие”, ибо *бремя доказывания* самое трудное в соответствующих обстоятельствах *лежало на истце*.

Близким к владению – по своей юридической природе – римские юристы считали и т.н. *держание* или, говоря иначе, “посредственное владение”. Под держанием точно так же понимали пользование, лишенное права распоряжения. Однако в данном случае речь шла о вещах, *собственник которых известен и не устраняется от извлечения доходов, приносимых вещами*. Держание создается наймом квартиры, орудий труда, рабочего скота и пр.

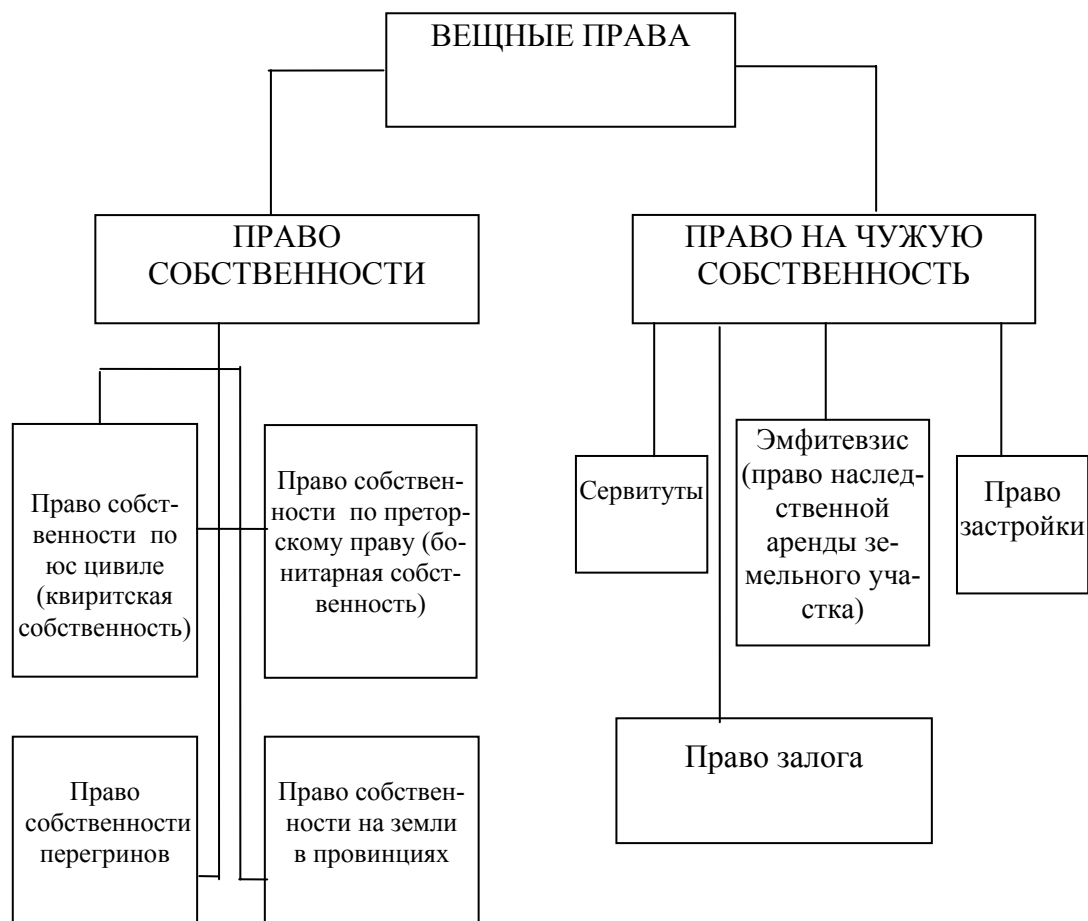
Владение – всякое – прекращается как с отпадением *фактического господства* лица над вещью, так и с отпадением самого намерения владеть ею для себя.

Право собственности. Сервитуты (см. схему 22). Определение права собственности, заимствованное многими современными кодификациями, было дано римскими юристами. Они понимали под ним наиболее полное, наиболее абсолютное право *пользоваться и распоряжаться вещами с теми лишь ограничениями, которые установлены договором или правом*.

Пользоваться – значит извлекать выгоду, приносимую вещью, распоряжаться – значит определять ее судьбу.

Когда мы говорим “наиболее абсолютное” право распоряжения вещами (а не “абсолютное”), нужно иметь в виду *ограничения*, установленные законом, и это очень важно для понимания института собственности вообще. Собственность есть, кроме того, господство *прямое*, непосредственное, исключительное (то есть с устранением всякого третьего лица от посягательства на вещь), *легко приспособляемое* (то есть как только отпадает какое-либо из ограничений права собственности, собственник автоматически восстанавливает свое исключительное право) и т.д.

Основания приобретения и утраты права собственности показаны в схемах 23 и 24.

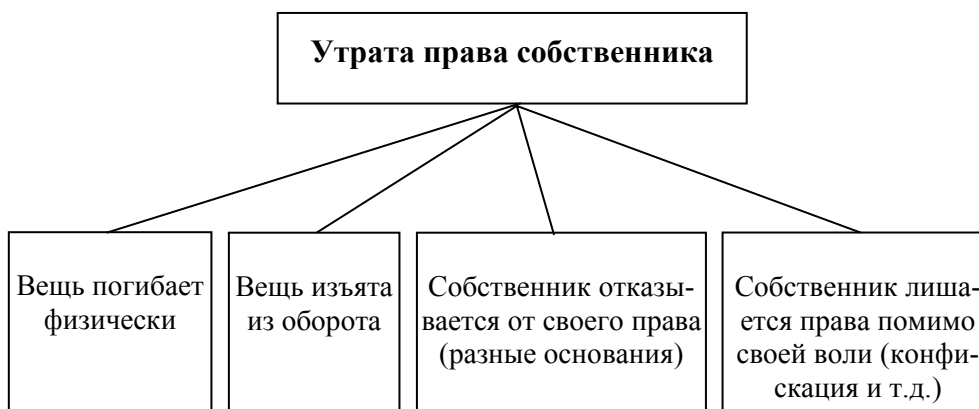
ВЕЩНОЕ ПРАВО

Основные правомочия собственника:
 право владения, право пользования, право на извлечение плодов, право распоряжения, право потребовать свою вещь.

Схема 23



Схема 24



Для удобства оборота римляне разработали основания классификации вещей (см. схему 25).

Некоторые *ограничения* права земельной собственности были установлены еще Законами XII таблиц: никто, например, не мог сажать деревья ближе 5-9 футов от соседнего участка и т.д.

Особой формой ограничения права собственности является *сервитут*, то есть “право на чужую вещь”. *Различались вещные и личные сервитуты* (см. схему 26).

Право проведения воды через чужой участок, вызванное хозяйственной необходимостью, — это пример вещного сервитута, которым римское право обременяло одного собственника в пользу другого.

Под *личным* сервитутом понималось право пожизненного пользования чужой вещью при сохранности самой этой вещи. Так, наследователь может предоставить в пожизненное пользование (личный сервитут) комнату в доме, которую занимает старая служанка, кормилица и пр.

Обязательственное право. Виды договоров. Определяя содержание обязательства, римский юрист Павел (III в н.э.) писал: “Сущность обязательства состоит в том, чтобы связать другого перед нами, дабы он что-нибудь дал, сделал или предоставил” (Дигесты, 44.7.3).

Соответственно обязательства возникают, по словам Гая, “либо из договора, либо из деликта”, (т.е. — из причинения вреда) (см. схему 27).

Неисполнение договора к указанному в нем сроку влечет за собой право на иск. Иски могут быть как личными — “когда мы требуем от другого, чтобы он дал или сделал оговоренное”, так и вещными — “когда мы предъявляем исковое требование о том, что телесная вещь наша или что какое-нибудь вещное право, например сервитут, принадлежит нам по праву” (см. схему 28).

Для *действительности договора* необходимо: а) согласие сторон, которые обязываются, но оно не должно быть исторгнуто насилием или обманом (“одно показывается, а другое делается”); б) его соответствие праву (закону) (см. схему 29).

Древнейшим видом договора был договор словесный, вербальный (от латинского “вербум” — слово). Для его действительности требовалось произнесение определенных слов: “даю”, “сделаю”. *Вербальное обязательство устанавливалось посредством стимуляции*. Вот что говорит по этому поводу Гай: “Вербальное обязательство возникает посредством вопроса и ответа, например, обещаешь ли дать что-нибудь? обещаю; дашь ли? дам; ручаешься ли? ручаюсь; сделаешь ли? сделаю”. Не исключено, что в древнейшие времена вербальный договор скреплялся еще и клятвой.

С течением времени вербальные договоры стали терять свой строго формальный характер: в конце периода республики стали писать протоколы о произведенной стимуляции, что, конечно, облегчало положение должника, а вместе с ним позицию претора и судьи.

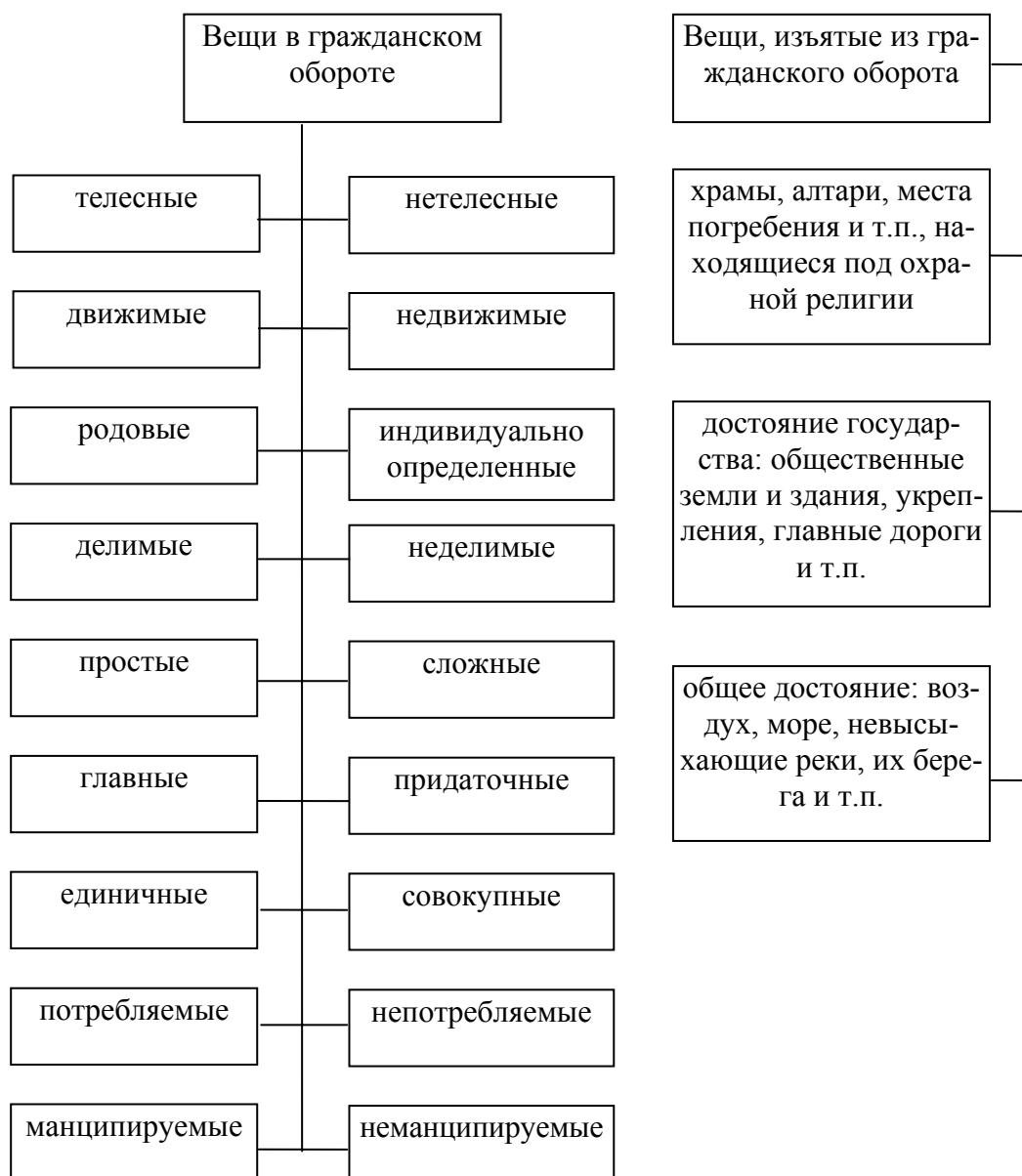
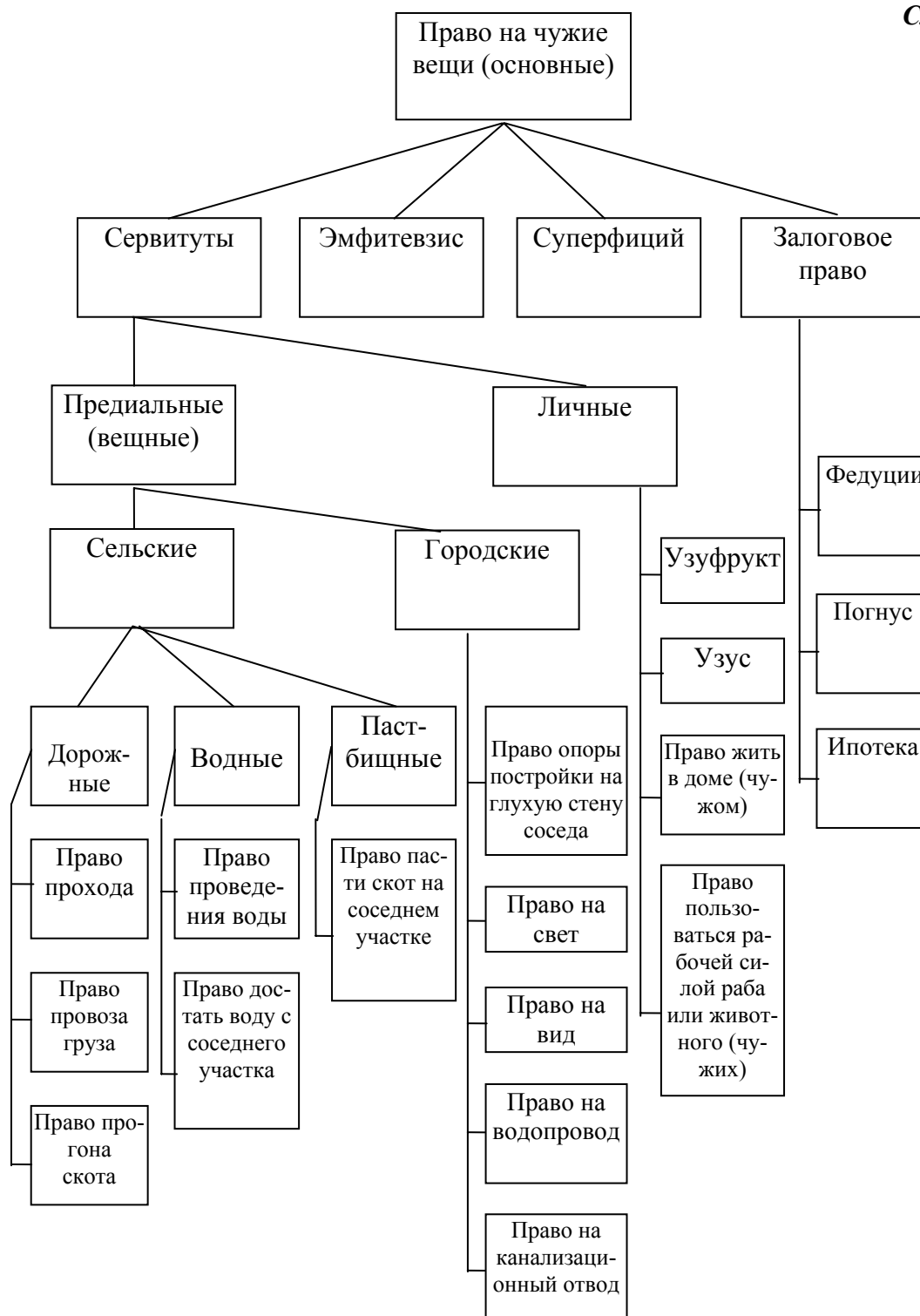
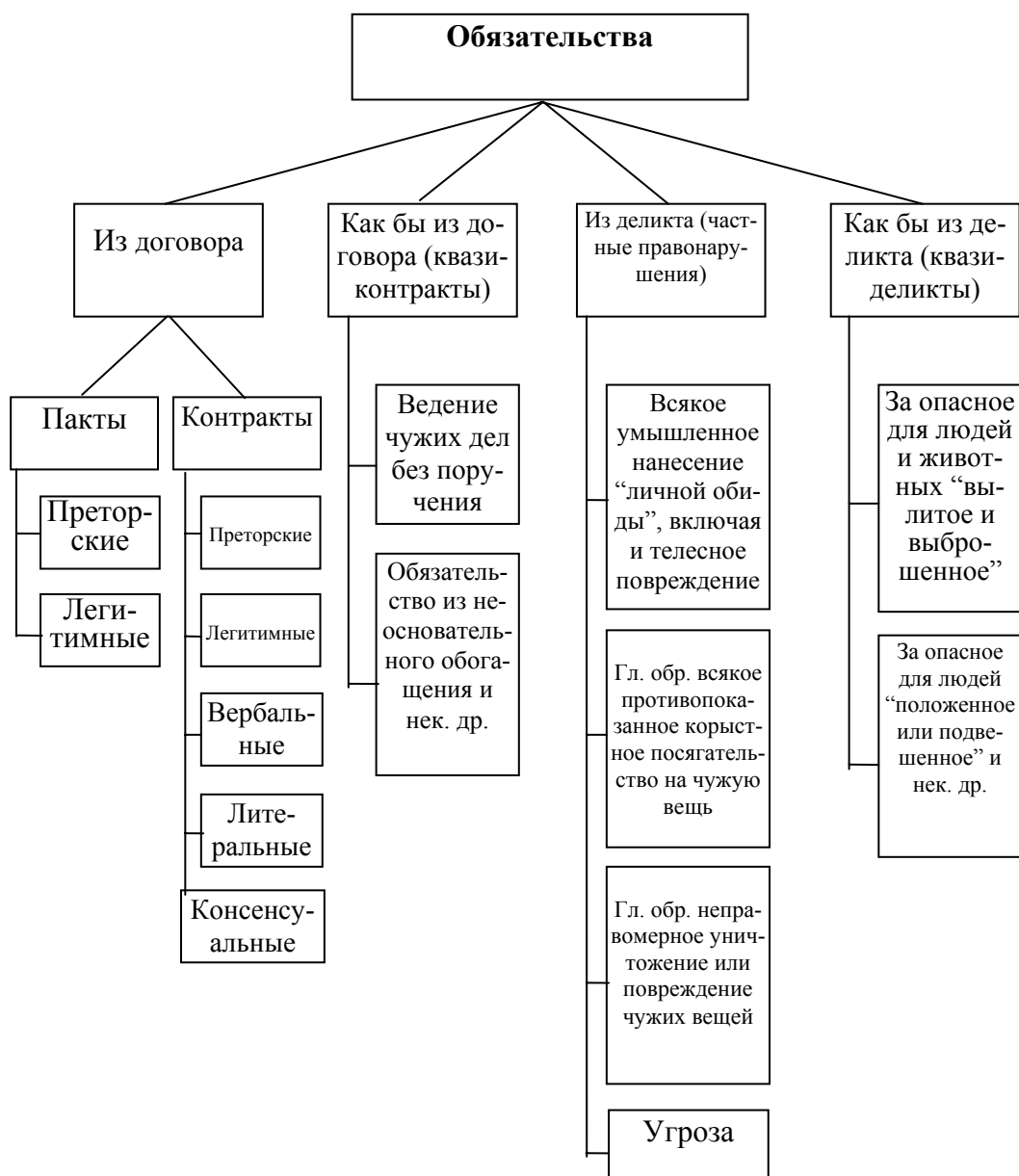
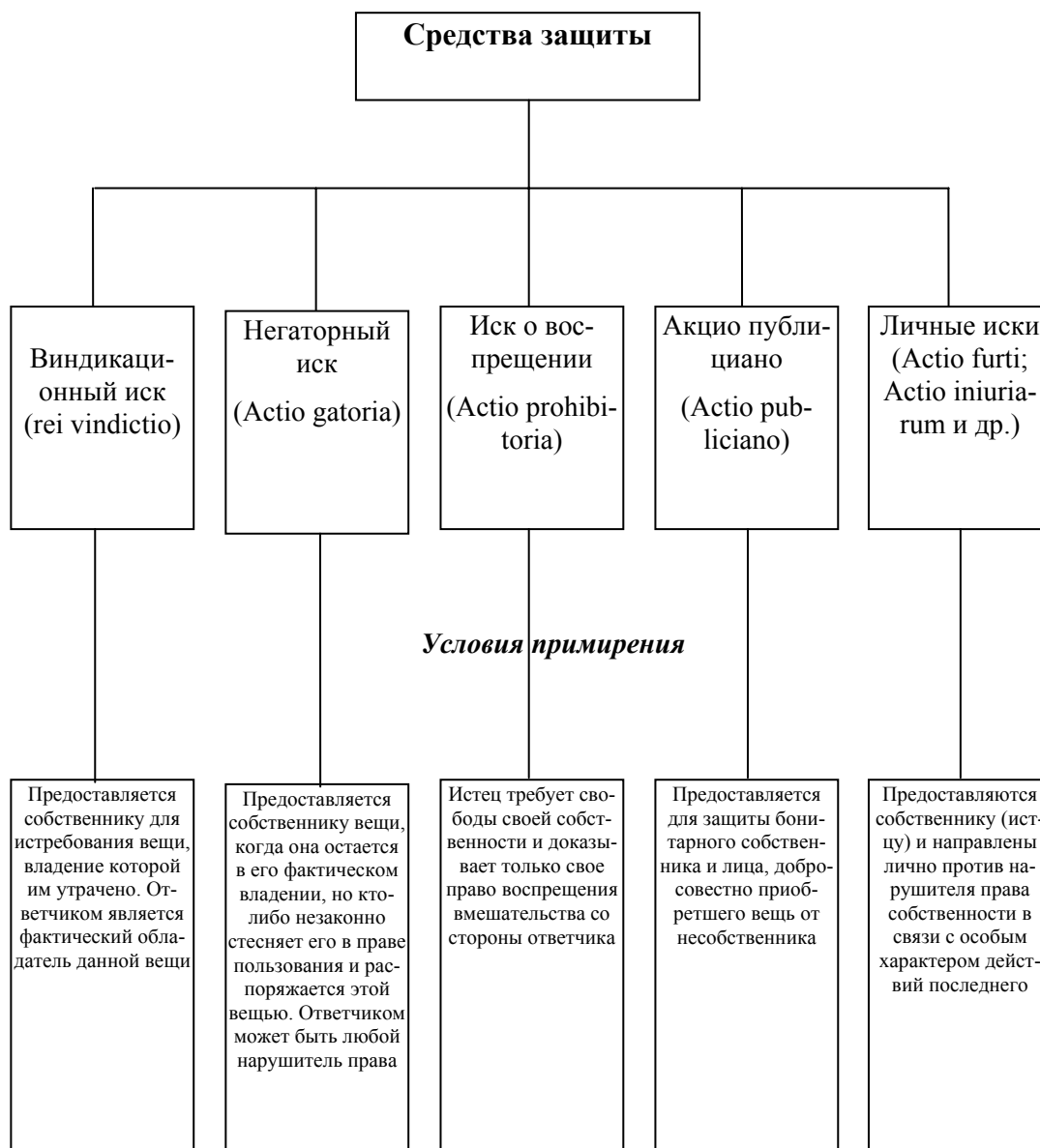
ВИДЫ ВЕЩЕЙ (КЛАССИЧЕСКИЙ ПЕРИОД)

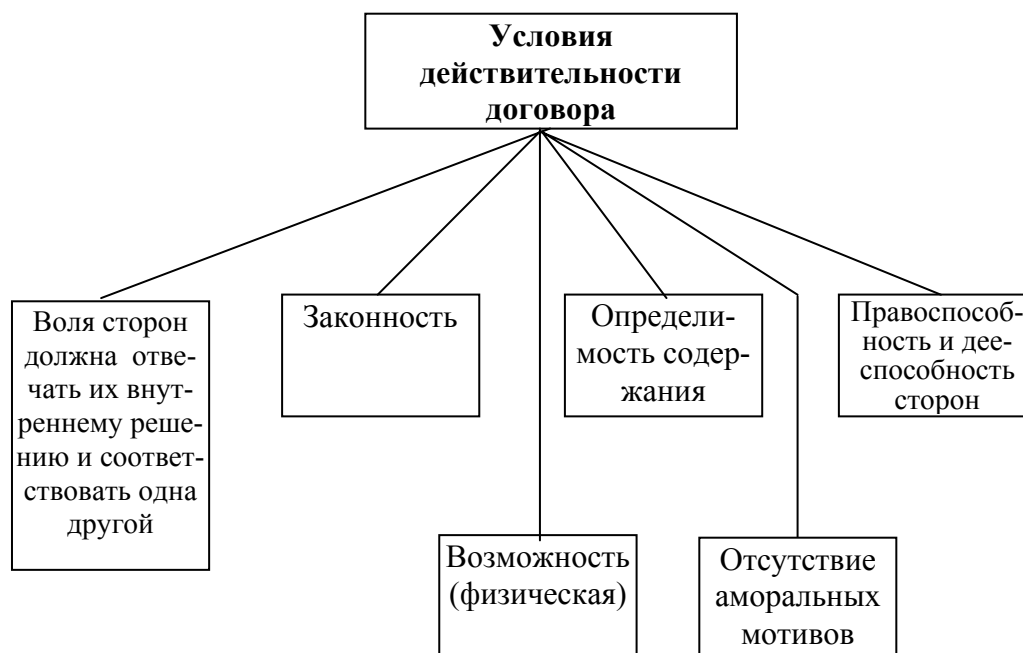
Схема 26



ДЕЛЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ПО ПРИЗНАКУ ОСНОВАНИЯ ИХ ВОЗНИКНОВЕНИЯ







Из обязательства строго словесного стало возникать и набирать силу *обязательство письменное*. Римские юристы и, прежде всего, преторы стали признавать законной, а значит допустимой и защищаемой и эту форму обязательств, получивших название *литеральных* (от “литера” – буква).

Началось это, вероятно, с записи в домовая прихода-расходной книге. Затем появляются расписки, составленные по некоему шаблону: один обязуется тем-то и тогда-то в пользу другого. Наконец, появляется письменный договор в его привычной форме.

В какое-то время практика вынудила римских юристов выделить в особую группу контрактов такие, которые стали называть *реальными*. Обязанность исполнения и связанная с ним ответственность наступают по реальным договорам не с момента соглашения, а с *момента передачи вещи*. Отсюда – от “рес” – вещь – и само название договоров этого типа.

Типичный пример реального договора – договор хранения вещей. В понедельник утром одно лицо обязалось перед другим принять на хранение его вещи. Доставить их следовало во вторник. Но как раз в ночь на вторник вещи сгорели от пожара, вызванного молнией. Можно ли требовать, чтобы поклажеприематель нес ответственность за эти вещи, поскольку он обязался принять их на хранение? Конечно, нет! Его ответственность наступает не ранее того момента, когда вещи, о которых было оговорено, будут ему переданы реально.

То же самое может быть сказано и о таком распространенном договоре, как договор займа. Договориться о займе можно когда угодно, но *ответственность должника наступит не ранее того времени, как он получит валюту займа*, во-первых, и по наступлении срока возврата денег, во-вторых. То же относится и к договору ссуды.

Римские юристы проводили *строгое отличие между этими договорами – займа и ссуды*. К договорам займа они относили такие договоры, предметом которых являются вещи, наделенные родовыми признаками: деньги, вино, зерно и пр. То есть все *заменяемые* вещи. Это относится, в первую очередь, к деньгам: мы расплачиваемся с кредитором не теми же деньгами, которые нам дали займы, а в той же сумме.

С договором ссуды римское право связывало вещи индивидуально-определенные, какими могут быть, например, столовые сервизы, данные по-дружески для семейного праздника приятеля или соседа. Эти вещи *незаменимы в принципе*: подлежит возврату не всякий сервиз, даже и лучший, а тот именно, который был дан в ссуду. Если, конечно, ссудодатель и неисправный ссудополучатель не договорятся между собой о чем-либо таком, что сделает иск об ущербе излишним.

Выделение реальных контактов имело важное значение для практики. Претор первым делом выяснял, о каком контракте идет речь, и если это был контракт реальный, следующим вопросом магистра был “Передана ли сама вещь?” Без этого не было и ответственности.

Последней по времени возникновения и самой важной с экономической точки зрения была группа так называемых *контрактов консенсуальных*. Они охватывали (не считая договоров займа) все наиболее важные виды и формы правоотношений: куплю-продажу, наем рабочей силы, скота и помещений, договоры аренды земли, наконец договоры товарищества.

Момент *наступления ответственности* был избран критерием для отнесения сделок к названному типу договоров и в данном случае. Когда же этот момент наступал? Ответ прост: *тотчас по заключении соглашения*. Отсюда – от римского “консенсус” - соглашение, согласие – и само название данной группы договоров.

Деловая активность захватила и такую сферу правоотношений, как подряд и наем, относящихся к консенсуальным контрактам. Известный римский политический деятель Катон упоминает о подряде на постройку виллы: отдельно платилось за возведение стен, отдельно за каждую уложенную черепицу и т.д.

Хотя и считалось, что “работа за деньги делает человека рабом”, наниматься на работу вынуждены были и многие свободные, получая за нее заработную плату.

По мере роста крупных имений и раздробления крестьянских наделов все более широкое распространение приобретает с конца периода республики мелкая крестьянская аренда поля, рабочего скота и пр. Все это – консенсуальные договоры.

Особое место среди них принадлежит договорам *купли-продажи*. Из договора реального, каким он был при господстве манципации, договор купли-продажи сделался в массе своей договором консенсуальным. *Ответственность сторон возникает уже не с момента передачи вещи, а немедленно по заключении соглашения* – в любой из дозволенных форм – письменной или устной. Оборот товаров был значительно облегчен.

Лицо, купившее урожай следующего года, то есть “вещь”, еще не существующую в природе, как и лицо, продавшее будущий урожай, получали свои выгоды независимо от того, что принесет покупателю распоряжение урожаем: договор вступил в силу с момента соглашения.

В споре о реальном договоре претора интересовало главное: была ли передана вещь. В консенсуальном договоре это обстоятельство не имело значения. Было ли достигнуто соглашение, и в чем его суть – вот что было первым вопросом. Повторим: *в реальном договоре соглашение без передачи вещи не имело значения ни для той, ни для другой из сторон. В консенсуальном договоре, напротив, именно в соглашении – суть дела*: оно должно предусмотреть время и место передачи вещи и т.д. И если контрагент воздержива-

ется от передачи вещи или по собственной воле меняет другие условия соглашения, возникает нарушение обязательства. Но само оно остается в силе и может быть предметом судебного спора.

Немалым удобством, облегчающим оборот товаров и заключение контрактов вообще, было и то, что консенсуальный договор можно было заключать заочно, через посредника, письмом и пр.

Римское право обязывало продавца: а) гарантировать покупателя от *эвикции*, то есть истребования вещи ее действительным собственником; б) предупредить покупателя о *скрытых недостатках вещи*, не могущих быть обнаруженными при простом осмотре.

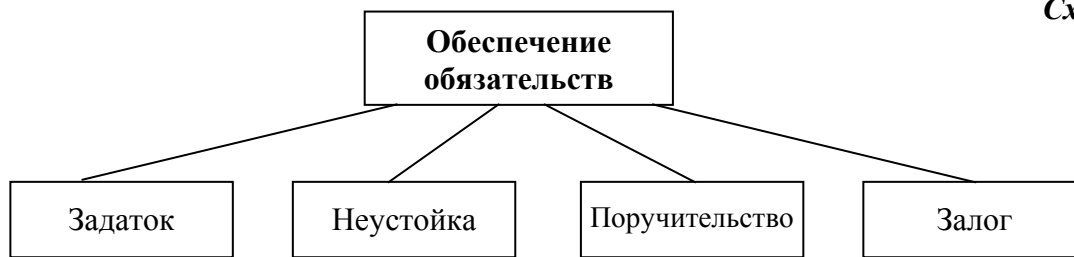
Если обнаруживался действительный собственник вещи (когда она была, например, краденой, покупатель получал право не только на возврат уплаченного, но и на *возмещение понесенных им убытков*. Если же обнаруживался *скрытый недостаток вещи*, покупатель мог требовать расторжения договора или, если полагал это более выгодным, — уменьшения покупной цены.

В период империи продавец стал отвечать и за те недостатки проданной им вещи, о которых не знал и заведомо не мог знать. Для заявления иска по причине обнаруженных покупателем недостатков вещи были установлены особые сроки исковой давности: *полугодовой* для иска о расторжении договора и *годовой* ради уменьшения покупной цены и возвращения переплаченного.

Обеспечение обязательства (см. схему 30). С утверждением имущественной ответственности резко возросло значение залога как наиболее эффективного способа обеспечения обязательства.

Вручение какой-либо ценной вещи кредитору — в качестве средства обеспечения долга — было известно и в глубокой древности. Однако общепризнанным средством побудить кредитора-залогопринимателя вернуть заложенную вещь (по уплате долга, разумеется) был угроза бесчестия. *Официальное признание залог получает только в конце периода республики*. А в начале империи было постановлено, что при неисправности должника заложенная вещь поступает в продажу с тем условием, что должнику возвращается излишек, вырученный против суммы долга.

Схема 30

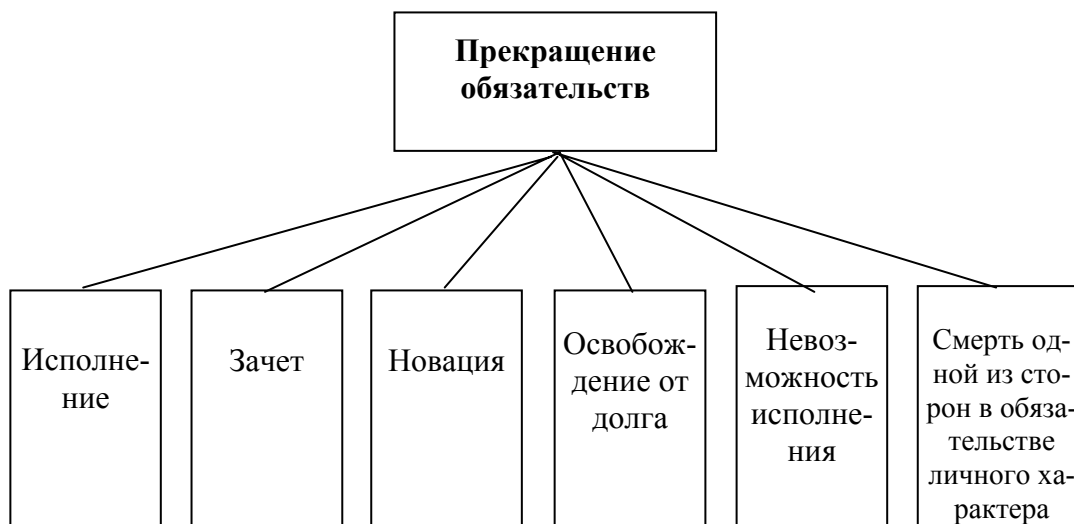


Особым видом залога становится в период империи *ипотека недвижимости*. Земля, поступившая в ипотеку, оставалась в руках собственника. Обрабатывая ее, должник мог с большей надеждой трудиться для своевременного возврата займа. Но если долг оставался невыплаченным, ипотечный залог поступал в собственность кредитора. В ипотеке мог находиться инвентарь должника-арендатора. Мебель, завезенная квартирантом, считалась находящейся в ипотеке домохозяина по закону (т.н. законный залог) и т.д.

Помимо этого средствами обеспечения займа служили *поручительство третьего лица и задаток*. Способом установления поручительства служила обычно стипуляция: поручитель принимал на себя то же обязательство, что и сам должник; но ему, поручителю, давалось при этом право “обратного”, то есть регрессного требования к неисправному должнику.

Прекращение обязательств (см. схему 31). По общему правилу, действующему и в наши дни, договоры, однажды заключенные, остаются нерушимыми и прекращаются взаимным исполнением.

Схема 31



В особых случаях обязательство может быть прекращено: а) в результате *новации*, состоявшей в перенесении долга в другое обязательство, заключенное теми же сторонами; б) вследствие отказа кредитора от своего права (требования); в) по истечении времени, установленного для заявления искового требования – исковой давности – ибо по преторскому эдикту право на некоторые иски могло быть реализовано в течение года (с момента неисправности должника).

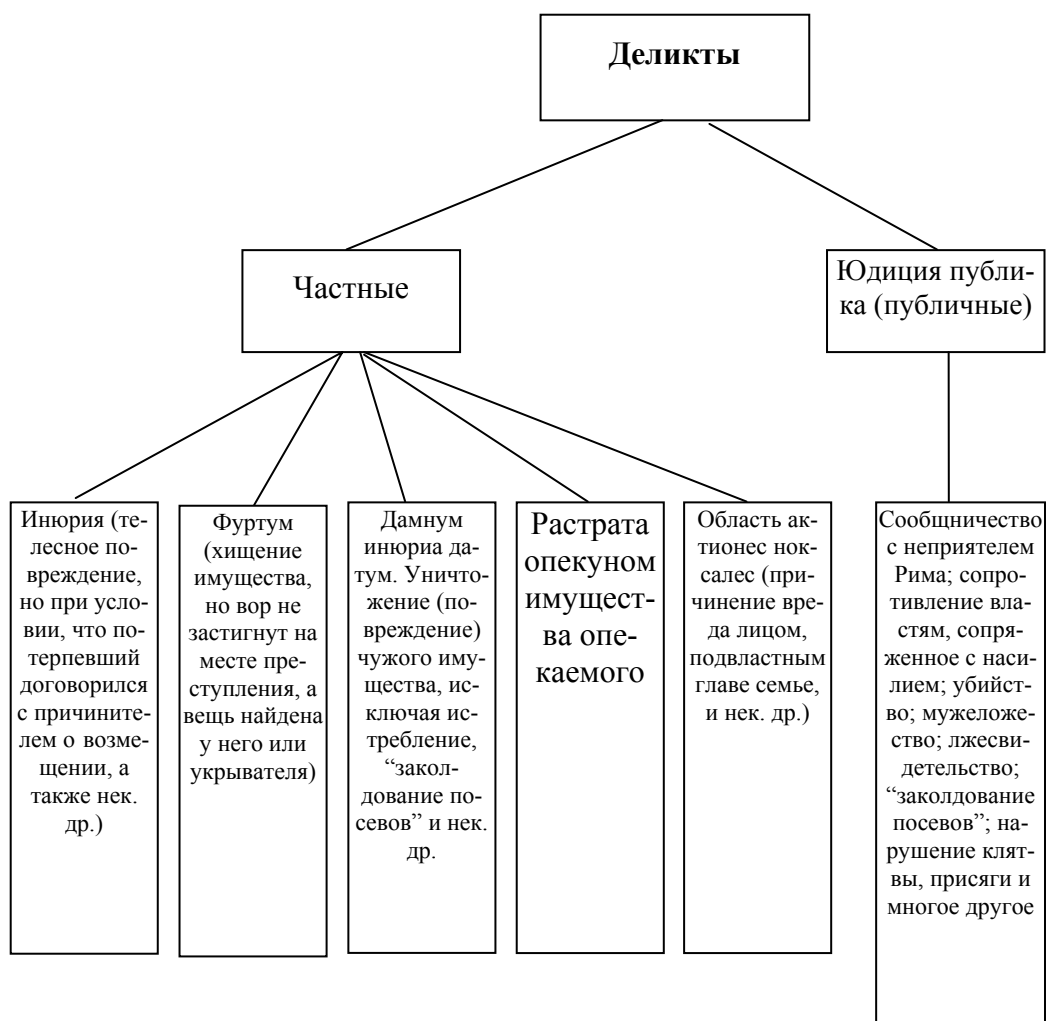
В исключение из общего правила должник освобождался от ответственности, если исполнение обязательства сделалось невозможным из-за неустраимых и чрезвычайных событий, не зависящих от его воли: кораблекрушения, стихийного бедствия и т.д.

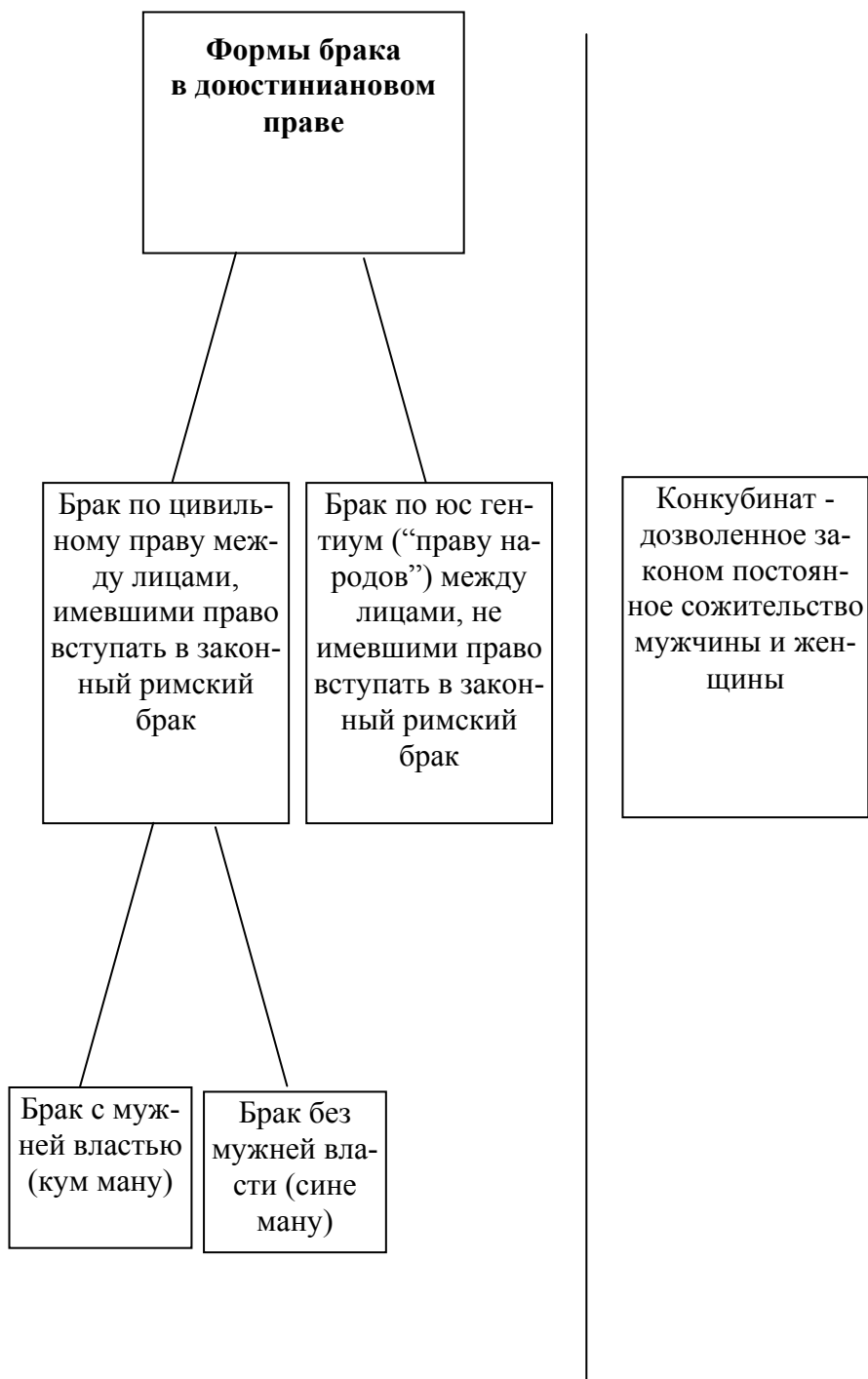
Обязательства из причинения вреда (из деликтов) (см. схему 32). В рассматриваемое время существенно меняется институт ответственности, наступающей с причинением вреда. Возникает чистая форма имущественного деликта (правонарушения), не известная Законам XII таблиц. Под причинением вреда стали понимать имущественный ущерб, наступивший в результате чьих-либо действий, нарушение правового запрета или правового установления – независимо от воли причинителя. Вместе с тем предполагалось, что последний *дееспособен* и, следовательно, может нести ответственность за вину. Виновного, однако, – с обращением к властям – *преследует сам пострадавший, от чего деликт* отличают от уголовного преступления, где стороной, преследующей виновного, выступает государство.

В установлении размеров имущественного ущерба, а значит и возмещения за него, римское право обнаруживает необычайную изобретательность. Считалось, что убивший раба или коня должен платить *по наивысшей цене, как она определилась на местном рынке в течение последнего года*. Если же погибал конь, принадлежащий к одномостной запряжке, и, таким образом, хозяин должен был озаботиться приисканием должной замены (масти, годности), выплачивался *весь связанный с этим ущерб*.

Семейное право (см. схему 33). Господствующей формой брака становится в период империи *брак без власти мужа*. Обязательным условием установления брачных отношений признается свободно выраженное согласие брачующихся – как жениха, так и невесты. Брак по расчету – особенно в среде имущих классов общества – становится обычным явлением. При этом господство мужа в семье (хотя и лишенное прежних атрибутов власти) признается как в праве, так и в обычае.

Освободившись от религиозных и моральных оков прошлой эпохи, брак сделался легкорасторжимым, непрочным. Император Август (27г. до н.э. – 14г. н.э.) пытался исправить положение с помощью репрессивного законодательства. Была установлена в числе прочего уголовная ответственность жены за супружескую неверность, ограничено право разводов. Лицам, не состоявшим в браке, было запрещено принимать наследство по завещанию. Лица, хотя и состоящие в браке, но не имеющие детей, могли принимать его в половинном размере.





Был, наконец, введен налог на безбрачие. Закон устанавливал, естественно, и брачный возраст: от 25 до 60 лет для мужчин, от 20 до 50 лет для женщин.

Несмотря на все эти меры цель достигнута не была. Напрасно Август настаивал на строгом исполнении закона. “Бурное сопротивление, – писал римский историк и юрист I – II веков н.э. Гай Светоний, – заставило Августа отменить или смягчить наказание”.

Раздельность имущества супругов становится общим правилом. Издержки совместной жизни ложатся на мужа, но он вправе распоряжаться доходом, который приносит имущество жены.

Меняется к лучшему и положение детей. Власть отца над ними ослабевает. Убийство детей признается преступлением. Освобождение сыновей из-под власти отца намного облегчается. Предоставление сыну особого имущества еще при жизни отца (пекулия) получает защиту претора. Облегчается порядок усыновления внебрачных детей и т.д.

Наследственное право (см. схему 34). Самым существенным изменением в наследственном праве рассматриваемого периода является признание права на наследство за теми кровными родственниками (когнатами), которые прежде его не имели.

Первыми наследовали, конечно, дети, а если их не осталось – внуки. Когда не было ни тех, ни других, к наследованию призывались братья наследодателя, дяди, племянники. Если и их не было, претор предоставлял право наследования всем кровным родственникам умершего вплоть до шестого колена. *Ближайшая степень родства исключала последующую.*

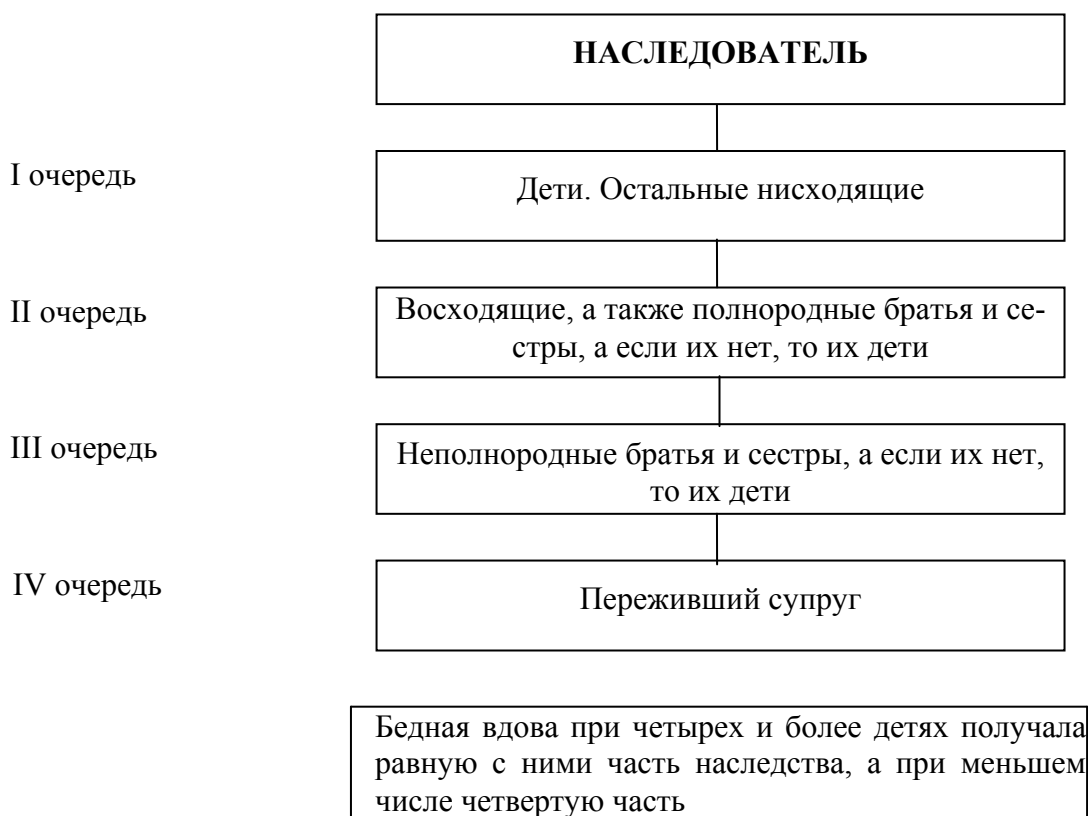
В интересах старых римских фамилий и для обуздания произвола в римское право были внесены нормы, ограничивающие свободу завещательных распоряжений. Ближайший родственник умершего, если его обошли наследством, имел право по крайней мере на одну четвертую часть того имущества, которое он получил бы при отсутствии завещания. Таким образом в право вводился принцип *обязательной доли* наследования.

Само завещание стало составляться в письменном виде и удостоверяться свидетелями.

Римское уголовное право складывалось из массы законов, включая Законы XII таблиц, из постановлений Народных собраний и Сената. Значительное число уголовных законов было издано по инициативе (приказу) диктаторов и императоров. Большая часть последних преследовала определенные политические расчеты или была нацелена на преследование политических противников.

Законы не исключали произвола как императоров, так и магистров. В том числе в определении того, что следует считать преступным, и в том, за что и как наказывать. Во многих случаях императоры предпочитали непосредственную – внесудебную расправу с политическими противниками или подозрительными лицами.

КРУГ НАСЛЕДНИКОВ ПО ЗАКОНУ (ПЕРИОД РИМСКОЙ ИМПЕРИИ)



При диктатуре Суллы лица, занесенные в особые, т.н. *проскрипционные списки*, объявлялись *врагами народа* и могли быть выданы властям каждым, кому это удавалось. Имущество убитых отходило частью государству, частью доносчику. В одном из случаев по приказу Суллы были казнены без суда 90 сенаторов и 2500 всадников. Еще 6000 человек были убиты среди бела дня в цирке, куда они были загнаны специальными военными отрядами.

О “божественном Августе” тот же Светоний писал: “Пинарий, римский всадник, что-то записывал во время речи диктатора перед солдатами ... заметив это, Август приказал заколоть его ... как лазутчика и соглядатая ...”.

Особого упоминания заслуживает закон об “оскорблении величия римского народа”. Сформулирован закон был нарочито неопределенно, так, что его можно было применять против любого лица, не согласного с политикой, выражающего недовольство ею, против осмелившегося на любую неугодную императору остроту и т.д.

Одним из сенатских постановлений к “оскорблению величества” была отнесена расплавка неудачно отлитых статуй императора. Римские юристы этой поры всерьез обсуждают вопрос о том, можно ли судить за то, что брошенный кем-нибудь камень, попал,

хотя и нечаянно, в статуя императора и т.п., то есть все то, что пришлось испытать на себе т.н. “советским людям” в эпоху социализма.

К “оскорблению величества” были, разумеется, отнесены восстания против императора, убийство его чиновников, государственная измена, служебный подлог и т.п.

Немалое внимание римский законодатель уделяет преступлениям против порядка управления: взяточничеству, присвоению казенных денег, хищению государственного имущества и т.п. Виновные в этих преступлениях наказывались смертной казнью, ссылкой и пр.

Кое в чем сохраняются старые предрассудки. Отцеубийца и его сообщники зашивались в кожаный мешок с собакой, петухом, змеей и обезьяной и бросались в реку (“чтобы отнять у него землю при жизни и небо после смерти”). Среди тайных убийц, перечисленных в законе Корнелия Суллы, фигурируют и “тайные напештыватели”.

Наказания различались по степени связанного с ними мучительства и позора на такие, которые применимы к лицам высших сословий, и такие, которые предназначены непривileгированным. Особую группу тяжких наказаний составляли те, которые применялись к рабам.

За одно и то же преступление, например, намеренное повреждение межи, рабов ссылали на верную смерть в рудники, члены низших сословий приговаривались к каторжным работам, нобили и всадники отделялись штрафом или ссылкой.

В случаях осуждения к смертной казни знатных и солдат казнили мечом, незнатым угрожало сожжение, закапывание живыми в землю, разрывание телегами и пр. Рабы страшно и мучительно умирали на крестах.

Римские юристы хорошо различали умышленное и неосторожное преступление, подстрекательство, соучастие и пр. Неосторожное убийство как и неосторожный поджог влекли по общему правилу меньшее наказание, меньшую ответственность по сравнению с теми же действиями, совершенными по злему умыслу.

Суд и процесс. Кардинальные перемены происходят в сфере судебного устройства и судопроизводства. Народные собрания, бывшие со времен Ромула главной судебной инстанцией по делам о тяжких преступлениях, лишаются этого права. Другая перемена состояла в том, что место коллегияльных судов периода республики – децемвиров (десяти) и центумвиров (сотни) заняли единоличные судьи, назначаемые и смещаемые императорской администрацией.

Таким образом, судебной компетенцией в уголовных и гражданских делах стали обладать чиновники, принадлежащие к административным органам империи. *Суд и администрация сделались неотделимыми.* В Риме, например, высший уголовный суд оказался в руках префекта претория, то есть градоначальника.

В итоге римский суд времен империи стал строго сословным. Лица, принадлежащие к привилегированным (высшим) сословиям империи, судились самим императором. Чиновнику давалась привилегия судиться в суде его собственного начальника.

Разделение на предварительное и судебное следствие не существовало. Судья сам производил дознание, сам выступал обвинителем и сам же выносил приговор. Наиболее распространенным средством установления истины считалась *пытка*.

Вместо открытого, публичного рассмотрения судебных дел, как это было во времена республики, установилась строгая тайна судопроизводства, служившая прикрытием произвола.

Непременным следствием этих порядков стало распространение ложных доносов. В республиканские времена ложный доноситель наказывался как преступник, каковым он, конечно, и является. В период империи доносы сделались безопасными и поощряемыми:

пытка подтверждала любое обвинение. К тому же государство установило систему денежного вознаграждения доносителям.

Все это не может считаться чем-то неповторимо древним. XX век доказал это со всей очевидностью: это касается советской России, гитлеровской Германии, пиночетовского режима в Чили и т.д.

К концу римской империи, по мере установления в ее недрах феодальных отношений, *суд по делам колонов* становится компетенцией землевладельцев. В каждой большой латифундии возводится свое собственное тюремное здание.

Схожую эволюцию переживает и процесс по гражданским делам, то есть имущественным спорам. Рассмотрение такого рода дел перешло от судей к тем же чиновникам. Началось, как водится, с исключительных, “экстраординарных” случаев, затем, как это ни раз бывало, экстраординарный порядок становится ординарным, обычным. Вызов ответчика, оценка доказательств, вынесение решения и его исполнение – все это стало делом соответствующего чиновника и его помощников.

Высшей апелляционной инстанцией по судебным делам был, разумеется, император, практически же – его канцелярия.

Более подробно с римским правом студенты познакомятся в специальном курсе.

Тест

1. Доминат в Древнем Риме:

- а) период в истории Римской империи;
- б) еще одно название Сената;
- в) Государственный Совет;
- г) государственный чиновник.

2. Сервитуты в Древнеримском праве означали:

- а) форму долгового обязательства;
- б) форму земельной собственности;
- в) вещь, перешедшую в собственность по праву давности владения;
- г) форму ограничения права собственности.

3. Где впервые в мире судебные дела стали рассматриваться с участием суда присяжных, носивших название Гелиэи?

- а) Спарте;
- б) Персии;
- в) Карфагене;
- г) Афинах.

4. Катул купил у своего соседа повозку, о чем стал сожалеть на следующий день. Он обратился к соседу с просьбой расторгнуть сделку и вернуть все в изначальное состояние: Катул возвращает соседу повозку, а тот деньги. Но сосед отказался. Как должен быть разрешен этот спор в Древнем Риме?

- а) сделку можно расторгнуть, но инициатор должен заплатить компенсацию;
- б) проданную или купленную вещь можно вернуть в течение 10 дней;
- в) договор купли - продажи остается в силе;
- г) продавец и покупатель могут договориться о замене одной вещи другой.

5. Манципация в Древнем Риме:

- а) форма обращения с иском в суд;
- б) серия обязательных формальных действий, сопутствующих возникновению права собственности на вещь;
- в) форма договора;
- г) порядок расторжения договора.

6. “Остракизм” (суд черепков) в Афинском государстве, применявшийся при угрозе государственному строю со стороны какого-либо лица, в случае признания его виновным предусматривал:

- а) изгнание из страны на 10 лет с конфискацией имущества;
- б) смертную казнь;
- в) изгнание из страны на 10 лет без конфискации имущества;
- г) тюремное заключение.

7. Что означает официальное название Римского государства *res publica*?
- а) принадлежность власти магистрам;
 - б) принадлежность власти рабовладельцам;
 - в) принадлежность власти патрициям;
 - г) общее дело (общественное дело) – верховенство власти народа.
8. В Древнем Риме по Законам XII таблиц наказание за лжесвидетельство предусматривало:
- а) телесное наказание;
 - б) штраф в размере суммы иска;
 - в) лишение гражданских прав;
 - г) смертную казнь.
9. Каким был государственный строй Афин?
- а) монархией;
 - б) военноаристократической республикой;
 - в) демократической республикой;
 - г) олигархической республикой.
10. Ночью при попытке ограбления дома вор был убит в схватке с хозяином. Какое наказание предусматривают Законы XII таблиц для убийцы?
- а) он должен быть подвергнут телесному наказанию;
 - б) он должен заплатить денежный штраф в 500 ассов;
 - в) в этом случае убийца освобождается от наказания;
 - г) он должен быть казнен.

3. Государство и право раннего феодализма. Салическая правда

3.1. Общая характеристика феодального государства и права

Известны два пути становления феодализма. Первый – возникновение феодализма и, соответственно, феодального государства и права, непосредственно при разложении первобытно-общинного строя, минуя рабовладельческий строй и рабовладельческое государство и право. Такой путь прошли германцы, славяне и многие другие народности. Второй путь – формирование феодальных отношений в недрах рабовладельческого строя, превращение рабовладельческого общества в феодальное. Этот путь характерен, например, для Византии. На появление государственности у франков (союза германских племен) большое влияние оказало завоевание ими Галлии, так как господство над покоренными народами было несовместимо с родовым строем. Здесь быстро образовалось государство. Произошла замена родовых отношений делением по территориальному и имущественным признакам, отделение публичной власти от народа, введение налогов и сборов, которые характерны для образующейся государственности всех народов (как германцев, так и славян).

Феодализм явился более прогрессивной экономической формацией. Экономическую основу феодализма составляла собственность на средства производства и неполная собственность на непосредственного производителя. Феодализму присущ более высокий уровень развития производительных сил. В новых условиях господствующий класс не был заинтересован в эксплуатации рабского труда, который стал невыгоден экономически. Феодальная форма собственности отличалась своей иерархической структурой: феодалы разделялись на ранги, от высших до низших степеней, в зависимости от своего экономического и политического положения (см. схему 35). Целью феодального государства и права было закрепление классового господства феодалов над крестьянами и их эксплуатация.

Постепенно складывался класс крупных землевладельцев, наделенных политической властью по отношению к местному населению. Свободные крестьяне-общинники превращались в зависимых людей, теряя свое прежнее правовое положение. Появлялись новые группы феодально-зависимого населения. Крупные землевладельцы становились их господами. Государственный аппарат не справлялся со своими задачами, и население фактически оказывалось в распоряжении могущественных землевладельцев, которые набирали ополчение, взимали налоги, судили население независимо от органов королевской администрации. Сначала делалось это именем короля, и доходы обращались в его пользу. Позднее они стали собирать налоги и судебные штрафы, присваивая их себе. Этот порядок короли санкционировали иммунитетными грамотами. Никто из королевских чиновников не имел права ступить на территорию, принадлежащую тем, кому даны были эти грамоты. Государство вынуждено было признать и одобрить переход политической власти в руки земельных магнатов, закрепить их права и бесправие низов. По мере развития крупного феодального землевладения усиливались местные фактически независимые феодалы. Феодальный способ производства характеризовался господством натурального хозяйства и весьма слабым развитием экономических связей между отдельными графствами и землями, что неизбежно приводило к экономической раздробленности. Неизбежным следствием этого явилась политическая раздробленность: без экономических связей невозможно было в течение длительного времени сохранять политическое единство государства. Более того, непрерывные внутренние распри феодалов приводили к ухудшению положения страны.

**ФЕОДАЛЬНЫЕ СОСЛОВИЯ СТРАН ЗАПАДНОЙ ЕВРОПЫ.
СИСТЕМА “СЮЗЕРЕНИТЕТА – ВАССАЛИТЕТА”**

ФРАНЦИЯ	АНГЛИЯ	ГЕРМАНИЯ	
Король	Король	Король	I ранг
Герцоги, графы, епископы (пэры)	Великие бароны	Архиепископы	II ранг
Бароны, виконты		Князья, герцоги, графы, маркграфы	III ранг
		Графы	IV ранг
		“Свободные господа”	V ранг
Рыцари-шевалье	Рыцари	Вассалы “своб. гос-”	VI ранг
Вассал моего вассала не явля- ется моим васса- лом	С 1066 г. все фео- далы приносили присягу королю	Одноштитные рыцари	VII ранг

Период феодализма охватывает длительный промежуток времени. В силу этого феодальное государство и право нуждаются во внутренней периодизации. Так, применительно к феодальным государствам Западной Европы целесообразно их подразделение на три основных этапа, в пределах которых проявляются общие закономерности развития: 1) период раннефеодальной монархии, 2) период сословно-представительной монархии, 3) период абсолютной монархии. В западноевропейских странах каждому из этих периодов были свойственны свои характерные черты, свои особенности.

Раннефеодальная монархия

Это – время возникновения феодального государства и права. К VI в. н.э. на территории бывшей римской провинции Галлии возникает первое в Западной Европе феодальное государство Франков. В 843 г. произошел его раздел на три части, ставших соответственно Францией, Германией и Италией. У населявших Британию с V в. н.э. англосаксов первые семь феодальных королевств появляются в VII-VIII вв. В IX в. они объединяются в единое государство под названием Англия. В 1066 г. оно было завоевано нормандским герцогом Вильгельмом Завоевателем. Первый период в истории феодальных государств Франции, Германии и Англии длился до XIII-XIV вв.

В условиях раннефеодальной монархии происходит утверждение феодального способа производства; феодальной собственности на землю. Одновременно идет формирование основных классов феодального общества: господствующего класса феодалов-землевладельцев и феодально-зависимого, а затем и крепостного крестьянства.

Возникает в это время особая форма взаимоотношений между феодалами в виде сюзеренитета-вассалитета. Так, во Франции в среде феодалов оформляется своего рода иерархическая лестница, а именно: король, герцоги, бароны, виконты, рыцари-шевалье. Права, привилегии и обязанности феодала определялись той ступенькой, которую он занимал на этой лестнице. В основе вассалитета как отношений личной зависимости одних феодалов от других лежало наделение земель, что и являлось основанием военной службы и других обязанностей вассала по отношению к своему сюзерену (выкуп сюзерена из плена, подарки и помощь сюзерену, выплата ренты (налога) наследниками вассала и т.п.).

Во Франции и Германии действовала классическая формула вассалитета: “Вассал моего вассала – не мой вассал”. Это означало, что вассал нес обязанности только по отношению к своему непосредственному сюзерену, от которого получил землю. Исключением была Англия, где после нормандского завоевания 1066г. все свободные землевладельцы обязаны были приносить присягу на верность королю. Меньше здесь было и ступеней иерархической лестницы: король, великие бароны, рыцари.

Общей закономерностью является возникновение в этих странах монархической формы правления – феодальных королевств. Военный вождь становится королем, власть которого передается по наследству и распространяется на всю территорию государства. Складывается дворцово-вотчинная система управления. Личные слуги короля превращаются в должностных лиц. Например, у франков сенешал (“старший раб”), а затем майордом становится первыми сановниками, возглавляющими королевскую администрацию. В состав королевского совета входил также дворцовый граф – советник по правовым вопросам, референдарий – начальник канцелярии, маршал – командующий конницей и др. Четкого разграничения компетенции между чиновниками королевской администрации не было. На таких же принципах строился центральный аппарат раннефеодальной Франции (сенешал, канцлер, великий коннетабль и т.д.) и Германии.

Первое время в управлении заметны пережитки родовой организации. Таковы “мартовские”, а затем “майские поля” в государстве Франков, собрания свободных жителей сотни, округа или графства – у франков и англосаксов. Более подробно общественный и государственный строй раннего феодализма см. по схемам 36-39.

Основные черты феодального права

Феодальное право, выступая как средство регулирования феодальных отношений, представляет шаг вперед по своему внутреннему содержанию, но по своей внешней форме, юридической технике, разработанности институтов значительно уступает высшим образцам права древнего мира. Для него характерен замедленный характер развития как результат консервации правовых обычаев, во многом проистекающих из варварской эпохи, правовой формализм и примитивность юридических процедур.

Тесно связанное с отношениями собственности, феодальное право всегда выступало как правопривилегия для сословия феодалов, а для феодально-зависимого населения являлось средством принуждения (т.е. носило сословный характер и выступало как кулачное право).

Следующая черта – тесная связь и влияние религии. Религия как практически единственная форма мировоззрения и господствующая идеология не может не воздействовать на право, это с одной стороны. С другой — в рамках самой религии возникает система религиозного права: каноническое.

Другая черта – партикуляризм, раздробленность феодального права не только в пределах Европы, но и в отдельных регионах, местностях одного государства. Причина – господство правовых обычаев как ведущих источников права. Даже законодательство королей не могло содействовать (за редким исключением) становлению единой национальной правовой системы.

Следующая черта – рецепция римского права – приспособление к феодальному обществу. Причина, отсутствие норм, регулирующих в должной степени развитие товарно-денежных отношений. Обычное право и даже законодательство королей было ориентировано на имущественные отношения, связанные с феодальной собственностью, и не занималось регулированием торговли, кредита, морских перевозок и тем более новых форм собственности, возникающих в городах.

В условиях раннефеодальной монархии действовало обычное право, которое фиксировалось в так называемых “варварских правдах”. Таковы Салическая, Рипуарская Правды государства Франков, Правда Инэ феодальной Англии и подобные судебники. Наиболее ранняя и типичная из них Салическая правда (судебник), на характеристике которой мы и остановимся.

Схема 36

ФЕОДАЛЬНАЯ ИЕРАРХИЯ ПО САЛИЧЕСКОЙ ПРАВДЕ

А. Франки

1. Граф; свободный человек, состоящий на королевской службе
2. Сацебарон, вицеграф – королевский раб
3. Свободный крестьянин
4. Дворовый слуга, свинопас, конюх

Б Римляне

1. Римлянин – королевский сотрапезник
2. Римлянин – землевладелец
3. Римлянин, обязанный платить подати

В. Духовенство

1. Епископ
2. Священник
3. Диакон

Штраф за убийство

- 600 солидов
- 300 солидов
- 200 солидов
- 30 солидов

- 300 солидов
- 100 солидов
- 63 солида

- 900 солидов
- 600 солидов
- 300 солидов

Схема 37

**СТРУКТУРА ЦЕНТРАЛЬНЫХ ОРГАНОВ ВЛАСТИ ФРАНКСКОГО
ГОСУДАРСТВА В ПЕРИОД МЕРОВИНГОВ
(VI - VII вв.)**

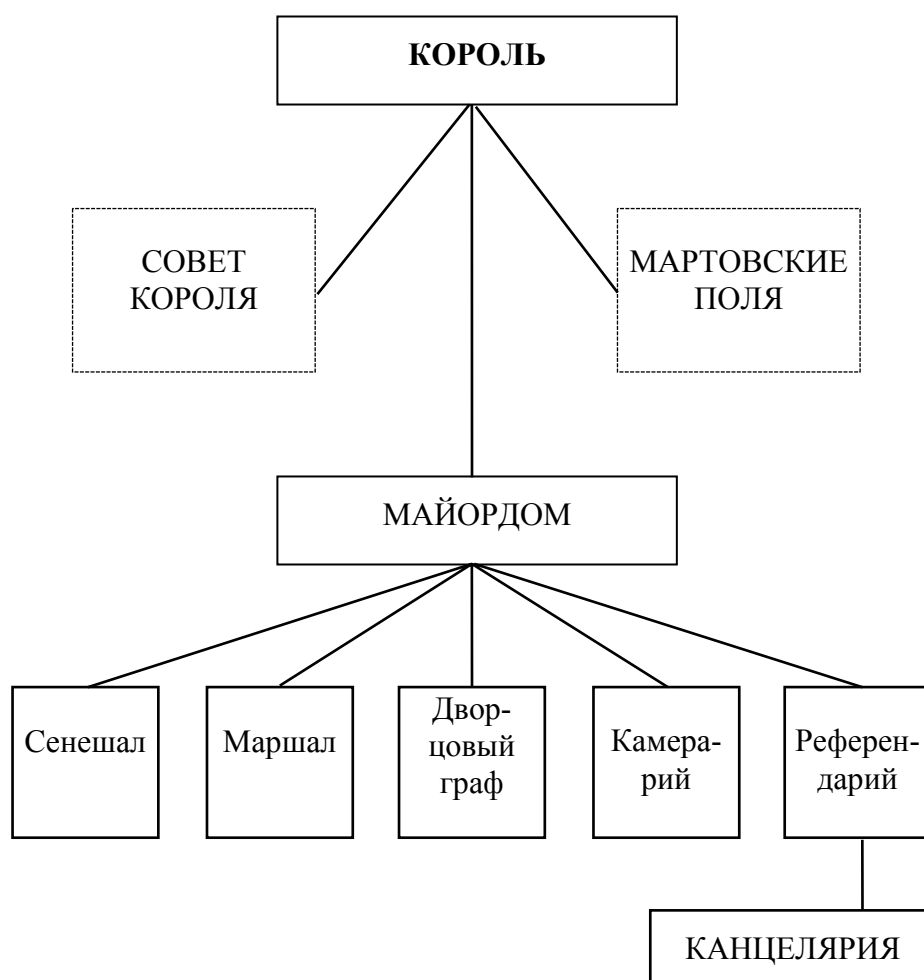
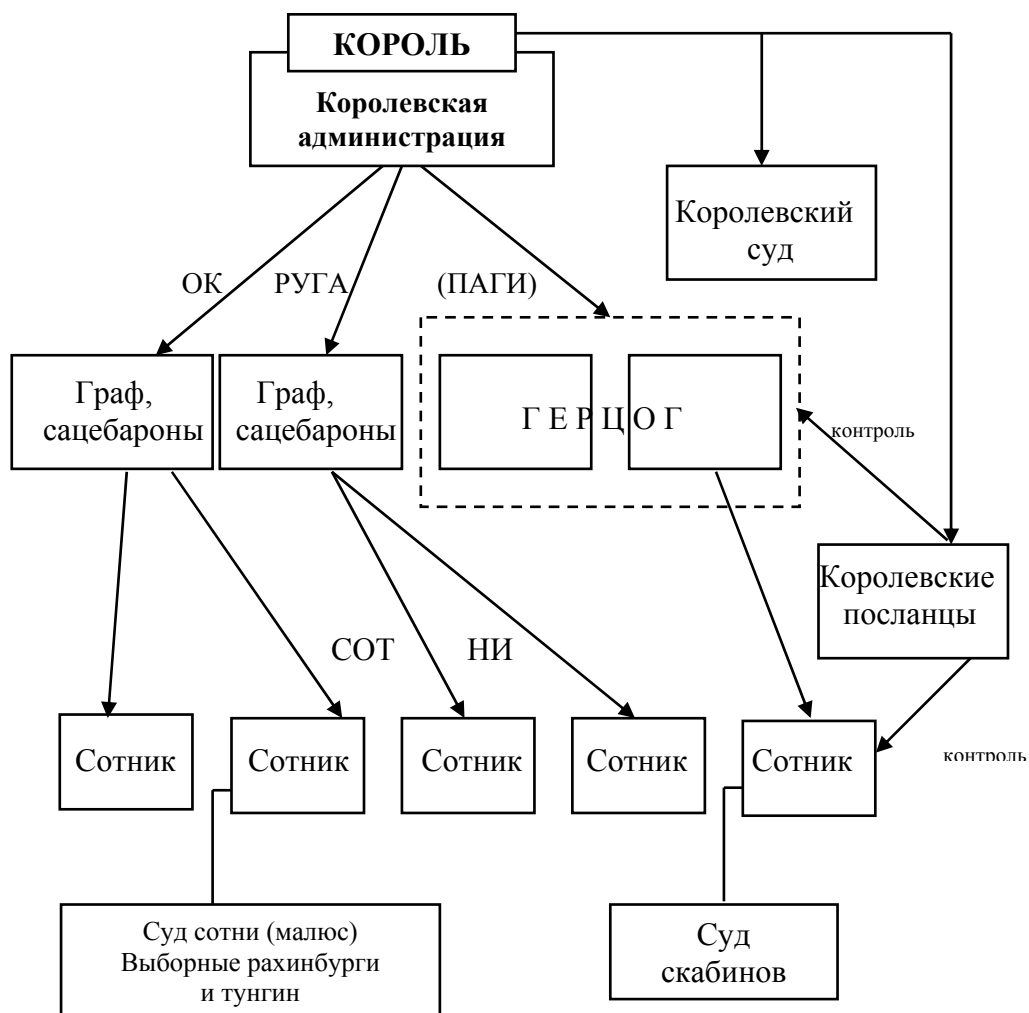
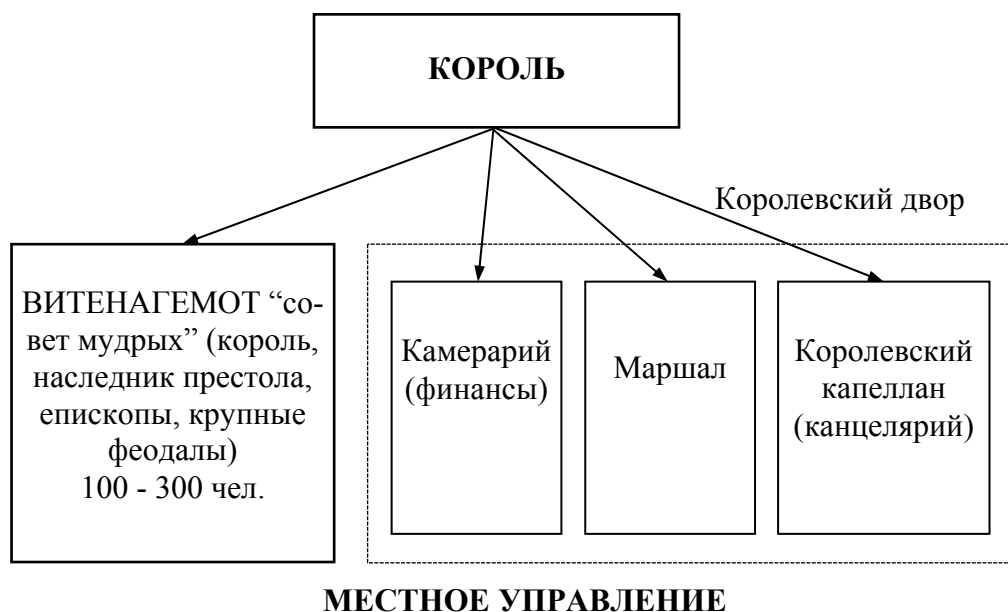


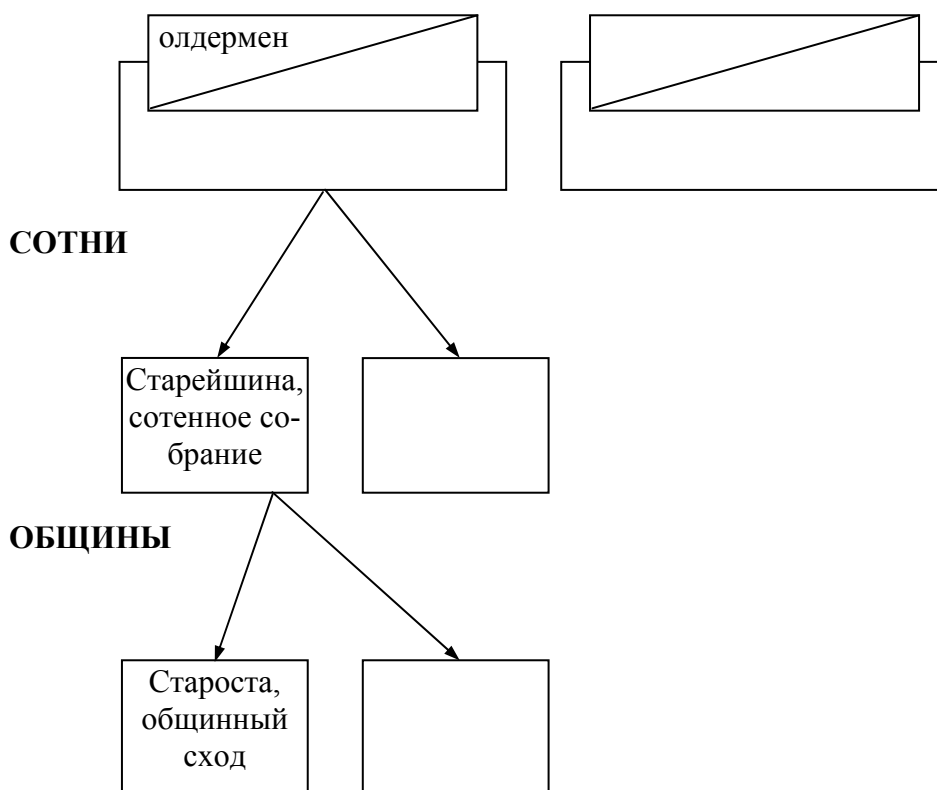
Схема 38

**СТРУКТУРА МЕСТНЫХ ОРГАНОВ ВЛАСТИ, УПРАВЛЕНИЯ И СУДА
ГОСУДАРСТВА ФРАНКОВ (VI - IX вв.)**

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СТРОЙ АНГЛИИ ДО НОРМАНДСКОГО ЗАВОЕВАНИЯ



ГРАФСТВА



3.2. Салическая правда

Формирование государственности у франкских племен сопровождалось созданием права. Это осуществлялось с помощью записи древнегерманских обычаев. Так появились “варварские правды”: Салическая, Рипуарская, Бургундская, Аллеманская и другие. Наиболее типичным и одним из самых древних сборников записей обычного права германцев является Салическая правда, созданная в 507-511 гг. Это были последние годы жизни и правления первого франкского короля Хлодвиг.

Первоначальный текст Салической правды до настоящего времени не сохранился. В течение ряда веков этот судебник переписывался, дополнялся и изменялся. В результате существует несколько вариантов Салической правды, из которых наиболее близкой к древнейшему первоначальному тексту памятника считается Парижская рукопись.

Салическая правда характеризуется отсутствием общих, абстрактных понятий, ей присущ казуистический характер. Правовые действия и акты, описанные в Салической правде, отличаются формализмом.

Основное содержание Салической правды составляют нормы, посвященные судебному процессу и определяющие штрафы за различные правонарушения. Нормы гражданского права, занимающие второстепенное положение, дают представление о процессе развития права собственности на землю. Из текста Салической правды можно также составить представление об общественном строе франков начала VI века.

Отличительной чертой франкского общества V-VI вв. является наличие общины. В этот период осуществляется переход от земледельческой общины, когда еще сохраняется коллективная собственность рода на всю землю, к соседской общине-марке, в которой наряду с общинной собственностью появляется индивидуальная собственность малых семей. О том, какую роль играет община, наиболее ярко свидетельствует статья 45 “О переселенцах”: “Если кто захочет переселиться в виллу к другому и если один или несколько жителей виллы захотят принять его, но найдется хоть один, который воспротивится переселению, он не будет иметь права там поселиться”. Если же пришелец все-таки поселится в деревне, то протестующий может добиться его изгнания через суд. Франкская община отмечена сохранением еще родовых отношений. Сородичи играли большую роль в жизни свободного франка. Они выступали в суде в качестве соприсяжников, в случае убийства франка сородичи участвовали в получении или уплате вергельда (штрафа).

Вместе с тем Салическая правда показывает процесс разложения и упадка родовых отношений, что связано с имущественным расслоением общества. Об этом свидетельствуют статьи 58 и 60 Салической правды. Статья 58 “О горсти земли” предусматривает случай, когда обедневший сородич не может помочь своему родственнику в уплате вергельда: “Если же кто из них окажется слишком бедным, чтобы заплатить падающую на него долю, он должен, в свою очередь, бросить горсть земли на кого-нибудь из более зажиточных, чтобы он уплатил все по закону”. Статья 60 “О желающем отказаться от родства” выражает стремление со стороны более зажиточных членов выйти из союза родичей; публичный отказ от родственников в судебном заседании освобождал от соприсяжничества, от участия в уплате и получении вергельда, от наследства и от других отношений с родичами.

Итак, основную массу свободного населения франкского государства составляли земледельцы, бывшие в большинстве своем общинниками. Значительная часть общества была представлена воинами. Особое место занимали королевские слуги. Служилая знать, очевидно, слилась к тому времени со знатью родовой, о которой Салическая правда ничего не упоминает. Особый статус служилой знати заключался в том, что штраф за убийство королевского слуги втрое превышал штраф за убийство простого свободного

человека. Вместе с тем статья 36 упоминает живших при дворе знатного франка дворового слугу, свинопаса, конюха. Штраф за убийство этих слуг был значительно меньше штрафа за убийство свободного общинника, что свидетельствует о зависимом состоянии указанных лиц.

Салическая правда упоминает о вольноотпущенниках и литах. Вольноотпущенники – это были отпущенные на волю рабы. Что касается литов, то происхождение их не выяснено. Правовое положение этих двух категорий было одинаковым. Они были обязаны выполнять различные службы и оброки своему господину, однако они имели собственность, могли вступать в сделки, выступать в суде, браки их признавались законными. Особый акт освобождения делал вольноотпущенников и литов полноправными членами общества.

Самое низкое положение в обществе занимали рабы. Убийство и кража раба приравнивались к убийству и краже животных; за преступления, совершенные рабом, отвечал его господин, обязанный возместить ущерб, причиненный рабом потерпевшему. Браки свободных с рабами влекли за собой потерю для первых свободы.

Особенности общественного строя франков соответствуют особенностям в области земельных отношений. Часть земли составляла личные владения короля, существовало также крупное, индивидуальное владение могущественных господ, приближенных короля. Основная часть земли принадлежала сельской общине. Переходный период от земледельческой общины к общине-марке проявляется в том, что дома и приусадебные участки находились в индивидуальной собственности семьи, пахотная земля сохранялась в собственности общины, однако находилась в наследственном пользовании отдельных семей. Ежегодные переделы земли уже не проводились, принадлежащий семье участок огораживался. Однако все пахотные наделы после снятия урожая превращались в общее пастбище, на это время с них снимались все изгороди. Пока изгороди не были сняты, их нарушение влекло за собой привлечение к ответственности. Право свободно распоряжаться наследственными наделами принадлежало только общине. Согласно главе 59 “Об аллодах”, земля наследовалась по мужской линии: “земельное же наследство ни в коем случае не должно доставаться женщине, но вся земля пусть поступает мужскому полу, т.е. братьям”. В случае отсутствия сыновей у умершего земля переходила в распоряжение общины. Такие земли как леса, пустоши, болота, дороги, неподеленные луга оставались в собственности общины, и каждый ее член имел равную долю в пользовании этими угодьями. В Салической правде не упоминается о купле-продаже земли, о ее дарении, о передаче земли по завещанию. Все это свидетельствует об отсутствии частной собственности на землю у франков в период составления Салической правды. Употребленный в ее тексте термин “аллод” применительно к земле обозначал наследственное владение.

Во второй половине VI в. во франкском обществе происходят значительные изменения. Эдиктом короля Хильперика было установлено, что в случае отсутствия сына землю могут наследовать дочь, брат или сестра умершего, но “не соседи”. Таким образом, наследственный надел свободных франков превращается в индивидуальную отчуждаемую земельную собственность отдельных малых семей – аллод. С этого времени земля становится объектом завещания, дарения, купли-продажи.

Утверждение частной собственности на землю привело к углублению имущественной дифференциации в общине, к ее разложению, росту крупного землевладения и установлению феодальной зависимости.

Обязательственные отношения в Салической правде освещаются довольно слабо. Это объясняется неразвитостью товарно-денежных отношений, частной собственности. Упоминаются такие виды сделок, как купля-продажа, ссуда, заем, наем, мена, дарение. Передача права собственности при этих сделках осуществлялась публично путем простой

передачи вещи. Неисполнение обязательства влекло за собой имущественную ответственность. Просрочка в исполнении обязательств влекла за собой дополнительный штраф. Истребование долга происходило в строго установленной форме. В Салической правде говорится о принуждении “упорного должника”, об описании имущества “упорного должника”. Салическая правда знает обстоятельства из причинения вреда. Чаще всего эти обстоятельства возникали в результате совершения преступления.

Салическая правда описывает в общих чертах брачно-семейные отношения. Брак заключался в форме покупки женихом невесты. Похищение девушки с целью вступления в брак наказывалось штрафом. Препятствиями к заключению брака служили следующие обстоятельства: существование уже законного брака, объявление лица вне закона, существование близкого кровного родства, несвободное состояние человека. О расторжении брака Салическая правда не упоминает. При заключении брака жених в качестве выкупной платы вносил брачный дар. После смерти одного из супругов брачный дар сохранялся и передавался детям. Довольно сильные пережитки матриархального строя определяли положение женщины в семье.

По мере того, как распадаются большие семьи, развивается наследственное право. Известно было наследование по закону и по завещанию. Наследование по закону осуществлялось различно применительно к движимому и недвижимому имуществу. Движимое имущество наследовалось в следующем порядке: первую очередь составляли дети, затем мать, братья и сестры, сестры матери, сестры отца, ближайшие родственники. Такой порядок, устанавливающий преимущество женского рода, свидетельствовал об остатках матриархата. Что касается недвижимости, то женщины из числа наследников исключались. Земля передавалась только по мужской линии. Наследование по завещанию осуществлялось путем дарения (“аффатомии”), совершавшегося публично в народном собрании в строго установленной форме. При “аффатомии” имущество передавалось третьему лицу с обязанностью последнего не позже чем через год после смерти дарителя передать это имущество указанному лицу.

Основное внимание в Салической правде уделяется преступлениям и наказаниям. Ни определения преступления, ни термина, определяющего это понятие, Салическая правда не дает. Из смысла статей, посвященных преступлениям, вытекает, что в это понятие включалось причинение вреда личности или имуществу и нарушение королевского “мира”. Все известные Салической правде преступления можно свести к четырем видам: 1) преступления против личности (сюда относилось убийство, членовредительство, клевета, оскорбление, изнасилование и некоторые другие); 2) преступления против собственности (кража, поджог, грабеж); 3) преступления против порядка отправления правосудия (неявка в суд, лжесвидетельство); 4) нарушение предписаний короля (примером может служить титул 45 “О переселенцах”).

В Салической правде упоминаются отягчающие обстоятельства (групповое убийство, убийство в походе, попытка скрыть следы преступления), говорится о подстрекательстве к краже или убийству. Субъектами преступления могли быть не только свободные франки, но и литы, и рабы.

Целью наказания является возмещение вреда потерпевшему и уплата штрафа королю за нарушение королевского мира.

Эпоха создания Салической правды характеризуется отмиранием кровной мести. Взамен кровной мести устанавливается выкуп: вергельд – за убийство и пеня – за менее тяжкие преступления. Размер выкупа зависел от тяжести совершенного преступления, национальности, сословной принадлежности, возраста, пола потерпевшего. Размер выкупа был достаточно высоким: жизнь свободного франка оценивалась в 200 солидов. Высокий

размер штрафов объяснялся тем, что система взысканий сложилась еще в родовом обществе и уплата осуществлялась родом роду. Выкуп делился на три части: семье убитого, родственникам со стороны отца и матери и казне.

Судебный процесс по Салической правде носил состязательный характер. Уголовное и гражданское судопроизводство осуществлялось в одинаковых формах. Дело возбуждалось только по инициативе истца. Стороны имели равные права, и процесс протекал в виде состязания. Процесс был устным, гласным, отличался строгим формализмом.

Салическая правда называет три вида доказательств, применяемых в судебном процессе. Среди них важное место занимает соприсяжничество. Соприсяжники – это родственники, друзья или соседи обвиняемого, которые являются “свидетелями доброй славы” обвиняемого. Большое значение имело свидетельство очевидцев. Распространенным видом доказательства являлись ордалии, при которых преступник устанавливался при помощи божественной силы. Салическая правда описывает “суд божий” в форме испытания “котелком”(опустить руку в котёл с кипящей водой и не закричать). К ордалии обычно прибегали те, кто не мог представить соприсяжников. Вместе с тем обвиняемому предоставлялось право за определенную плату откупиться от испытания “котелком”.

Судебные споры разбирались на собраниях свободных людей сотни под председательством выборного судьи – тунгина. Приговор выносили выборные заседатели – рахинбурги. Вместе с тем осуществление суда постепенно переходит в руки королевской администрации. Место тунгина занимает граф, назначаемый королем. Место народных заседателей занимают скабины, которые избираются графом из среды “лучших” людей округа и отправляют свои обязанности пожизненно. Высшей инстанцией является суд короля.

Тест

1. За какие преступные деяния следовало наиболее строгое наказание в соответствии с Салической правдой?
 - а) подстрекательство к краже или убийству с помощью подкупа;
 - б) исполнение преступления;
 - в) лжесвидетельство на суде;
 - г) соучастие, покушение или преступный замысел.
2. Какова последовательность этапов развития феодального государства?
 - а) раннефеодальная монархия – сословно представительная монархия – сеньориальная монархия – абсолютная монархия;
 - б) раннефеодальная монархия – сеньориальная монархия – абсолютная монархия – сословно-представительная монархия;
 - в) раннефеодальная монархия – сеньориальная монархия – сословно-представительная монархия – абсолютная монархия;
 - г) сословно-представительная монархия - феодальная монархия.
3. Что представляли собой “варварские правды” в государстве франков?
 - а) судебники, руководство для судей;
 - б) учебники права;
 - в) документ королей;
 - г) сочинения юристов.
- 4 . В каком из перечисленных государств раннефеодальной монархии действовала следующая система высших органов власти и управления: король, королевский совет, министериал (майордом, пфальцграф, референдарий, камерарий, маршал, архикапелан)?
 - а) Германия;
 - б) Государство франков;
 - в) Англия;
 - г) Франция.
5. Салическая правда регулировала отношения:
 - а) имущественные;
 - б) семейные;
 - в) уголовные;
 - г) процессуальные.
6. Уголовное право по Салической правде содержало понятия:
 - а) соучастия;
 - б) вменяемости;
 - в) вины;
 - г) ни одного их перечисленных.

7. Процессуальное право по Салической правде в качестве доказательств признавало:
- а) самопризнание обвиняемого;
 - б) показания свидетелей;
 - в) материальные доказательства;
 - г) все правильно.
8. Салическая правда являлась сводом законов:
- а) древних англо-саксов;
 - б) древних франков;
 - в) древних славян;
 - г) древних германцев.
9. К источникам раннефеодального права относятся:
- а) правовой обычай;
 - б) нормативные акты;
 - в) судебные решения;
 - г) все правильно.
10. Казуальным и фрагментарным было право по:
- а) Салической правде;
 - б) Рипуарской правде;
 - в) Правде Инэ;
 - г) “Варварским правдам”.

4. Государство и право классического и позднего феодализма в Западной Европе

4.1. Государственный строй классического и позднего феодализма.

Феодальная раздробленность

Экономическая разобщенность, возникающая по мере развития крупного феодального землевладения, влекла за собой политическую раздробленность. Первоначально единые государства распадаются на ряд самостоятельных и полусамостоятельных политических единиц. Крупные феодалы не признавали власти короля и считали себя совершенно независимыми. Практически власть короля ограничивалась в это время его собственным земельным владением – доменом.

Феодальную раздробленность испытало государство франков, полностью распавшееся в IX в. Франция превратилась в простую совокупность феодальных владений. Короли избирались и были лишь “первыми среди равных”. Но с особой силой проявилась феодальная раздробленность в Германии, чему в значительной степени способствовало провозглашение в X в. Короля Оттона I императором “Священной Римской империи германской нации”. Стремление к мировому господству ослабляло императорскую власть, тратившую средства и силы в бесплодных завоевательных походах, усиливая тем самым распад страны (см. схему 40).

Исключением явилась лишь Англия, где нормандское завоевание 1066 г. прервало начинавшийся там процесс дробления и, в отличие от континента, привело к сохранению и в условиях раннефеодальной монархии единого государства с сильной королевской властью. Правление Вильгельма Завоевателя, судебная и военная реформы его приемника Генриха II создали сильный государственный аппарат с влиятельной королевской курией, возглавляемой верховным юстициарием; палатой шахматной доски, ведавшей финансами; разъездными судьями; развитым местным самоуправлением (см. схемы 41 и 42).

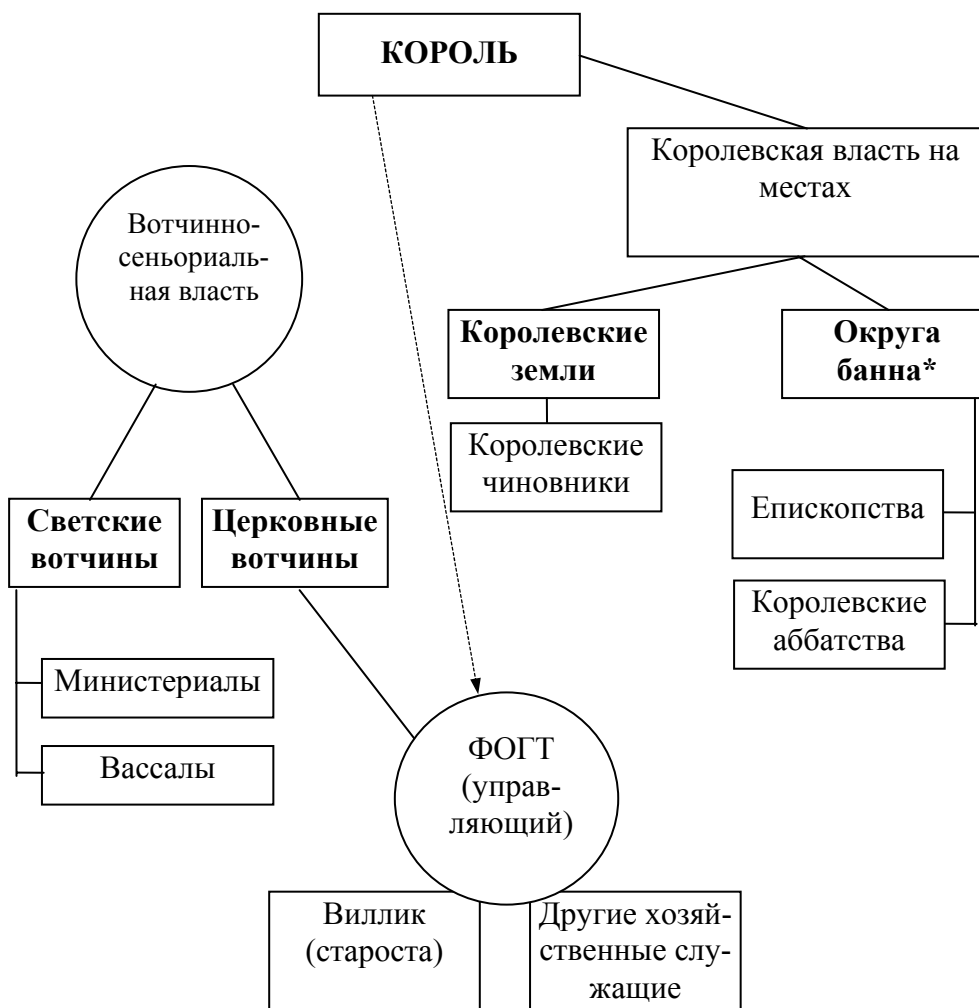
Сословно-представительная монархия

Следующий период в истории феодальной государственности охватывает XIII - XVI века. Имевший место еще в предыдущем периоде экономический прогресс вел к развитию ремесла, торговли, распространению товарно-денежных отношений. На этой основе крепнут связи между отдельными районами страны, появляются феодальные города, бывшие в те времена средоточием ремесла и торговли.

Развитие экономики влечет за собой изменения в общественном устройстве. На первое место выдвигается средняя и мелкая земельная собственность, преобладающее влияние получает слой рыцарства, дворяне. Еще одной весьма влиятельной общественной силой становится городское население. В западноевропейских государствах складываются феодальные сословия: духовенство, дворянство и верхушка городского населения (третье сословие).

СИСТЕМА УПРАВЛЕНИЯ В ГЕРМАНИИ В X - XIII вв.

Для Германии X - XIII вв. характерно подчинение церковной организации королевской власти, превращение церковных учреждений в исполнительные органы королевской власти.

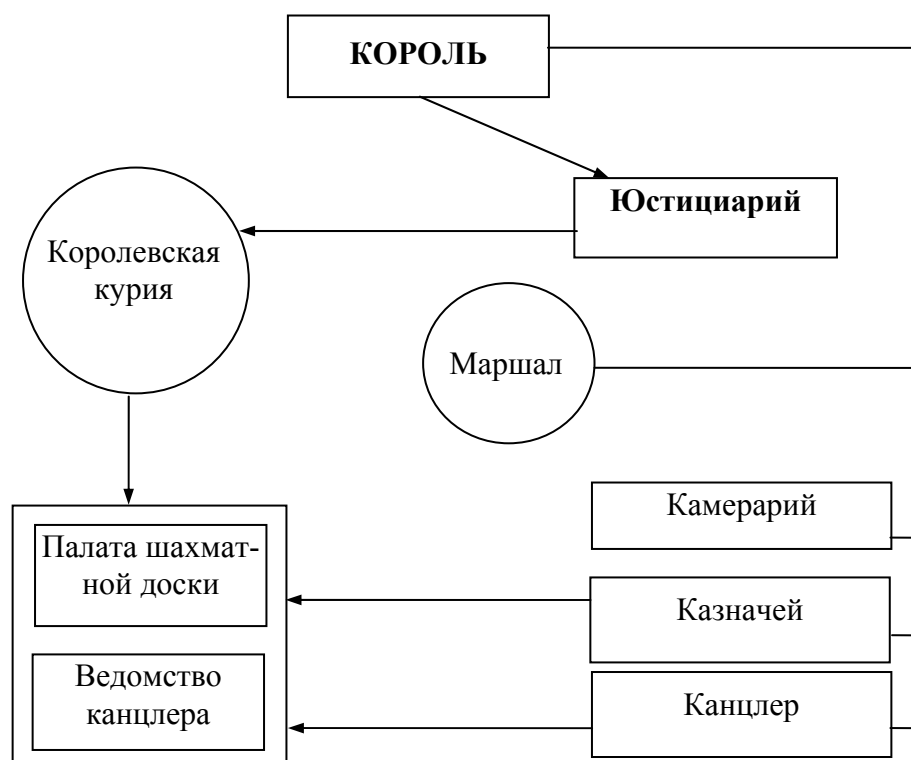


* Примечание:

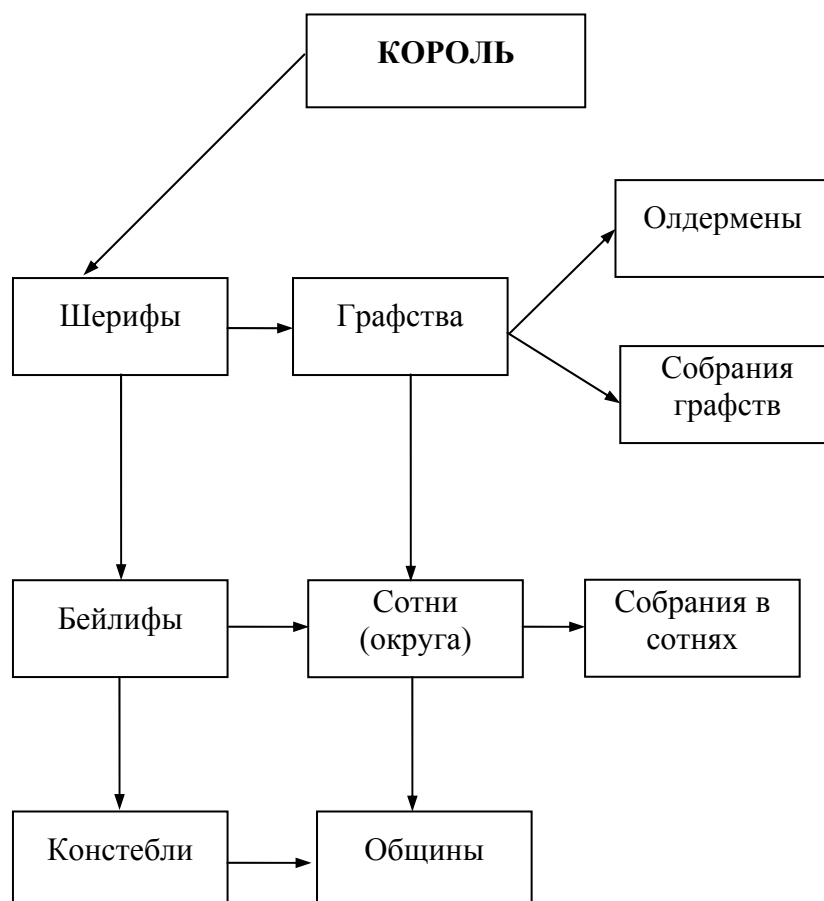
под королевским банном понималась совокупность государственных функций и полномочий, принадлежавших королю и его должностным лицам (судебные, административные, военные, полицейские и другие полномочия).

**ЦЕНТРАЛЬНЫЕ ОРГАНЫ ВЛАСТИ И УПРАВЛЕНИЯ АНГЛИИ
В XI - XIII вв.**

Нормандское завоевание Англии в 1066 г. совпало с окончательным утверждением здесь феодализма. Англия стояла накануне феодальной раздробленности. Но нормандское завоевание прервало уже начавшийся в Англии процесс феодального распада страны.

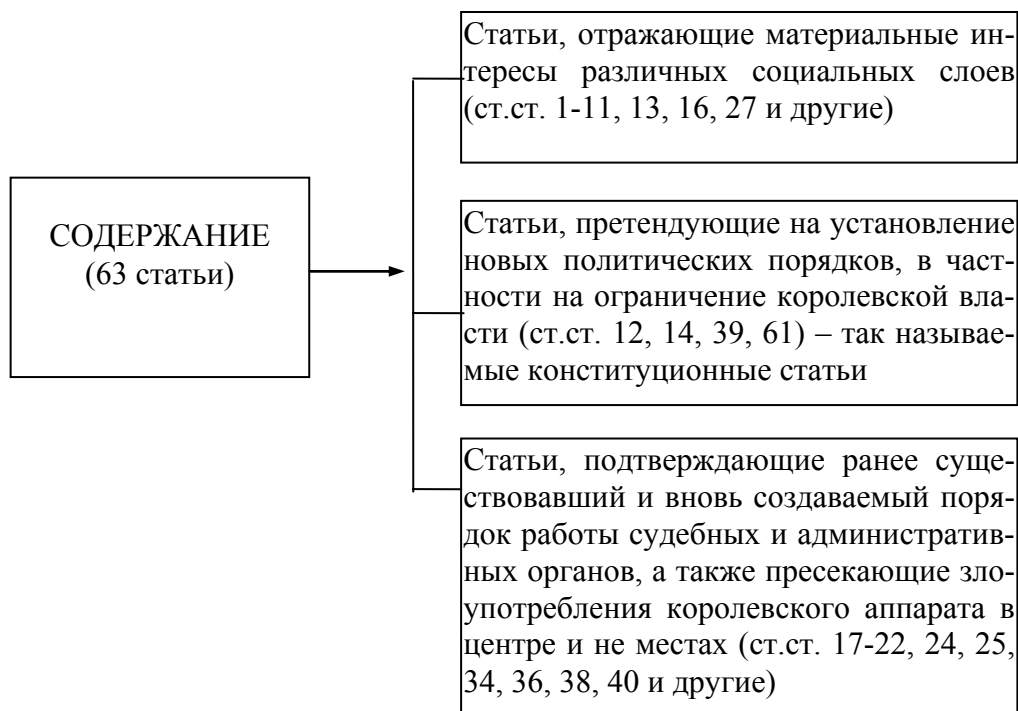


**МЕСТНЫЕ ОРГАНЫ ВЛАСТИ И УПРАВЛЕНИЯ АНГЛИИ
В XI - XIII вв.**



Государственному строю сословно-представительной монархии свойственны следующие черты. Королевская власть, стремящаяся к усилению, находит опору в дворянстве и городском населении и тем самым получает возможность начать открытую борьбу против крупных феодальных магнатов. Повсеместно происходит политическая консолидация, образование централизованных государств.

Своеобразно происходил переход к сословно-представительной монархии в Англии – стране, не знавшей феодальной раздробленности. В начале XIII в. сильная государственная власть оказалась в руках Иоанна Безземельного, доведшего неудачными войнами и непрерывными поборами страну до разорения. Королевский произвол вызвал всеобщее возмущение. Бароны привлекли на свою сторону рыцарей и горожан и начали настоящую борьбу с королем. Иоанн Безземельный вынужден был в 1215 г. признать свое поражение и подписать Великую хартию вольностей (см. схему 43). В этом документе король обязывался не требовать пособий и сборов без согласия “общего совета королевства”, соблюдать права и вольности баронов, считаться с интересами рыцарства и горожан и т.д. Борьба за осуществление Хартии завершилась в 1265 г. созданием парламента и вступлением Англии в период сословно-представительной монархии.

ВЕЛИКАЯ ХАРТИЯ ВОЛЬНОСТЕЙ 1215 ГОДА

Исключением из общей закономерности стала Германия, где борьба за создание Священной Римской империи германской нации серьезно ослабила императорскую власть. Города, самостоятельно заботившиеся о своем благополучии, не оказали императорам поддержки в борьбе за объединение страны. Слишком слабым было и политическое влияние замкнутого сословия рыцарства. Германия осталась феодально-раздробленной. Реальная власть оказалась у князей, что и было закреплено подписанной Карлом IV в 1356 г. “Золотой Буллой” (см. схемы 44 и 45). Семь курфюрстов (князей-избирателей) получили право избирать императора Германии, проводить свои съезды, самостоятельно устанавливать налоги, чеканить монету, вести войны и т.д. Тем самым раздробленность Германии получила свое законодательное закрепление.

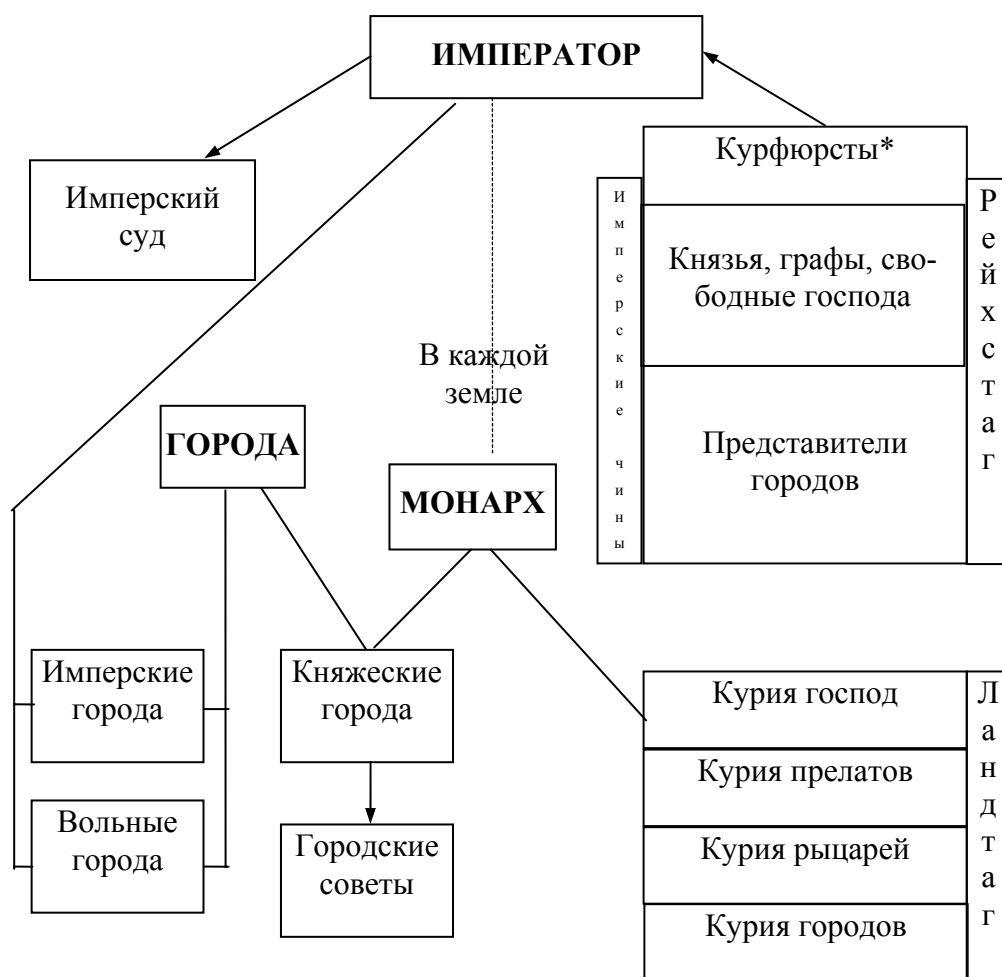
Повсюду в это время оформляются сословно-представительные учреждения, включавшие в свой состав представителей основных сословий: духовенства, дворянства, горожан (см. схему 46). Классическим образцом подобного учреждения являлись Генеральные штаты Франции, впервые созванные в 1302 г. Они разделялись на три курии по числу сословий, каждая курия располагала одним голосом. Герцоги, графы и высшие служители церкви получали личное приглашение от короля, остальные члены избирались. К компетенции Генеральных штатов относились различные вопросы: объявление войны, введение налогов и т.д. В Англии парламент был разделен на две палаты. В верхнюю палату лордов входили герцоги, графы, бароны, получившие право наследственного пэрства, нижняя палата – палата общин – избиралась и включала в свой состав рыцарство и горожан. Это своеобразное развитие английского парламента, когда рыцари и горожане заседали в одной палате, объяснялось отсутствием резкой границы между ними и превращало парла-

мент в весьма влиятельный орган. Такого же рода сословное учреждение в виде рейхстага возникает и в Германии. Однако в стране, не изжившей, а даже усилившей раздробленность, никакой реальной властью этот орган не обладал. Определенным влиянием пользовались в каждом отдельном государстве местные представительные органы власти – ландтаги. Поэтому о сословно-представительной монархии в Германии можно говорить лишь довольно условно. Более подробно различия в государственном устройстве этого периода Франции и Англии см. по схемам 47 - 49.

Схема 44

“ЗОЛОТАЯ БУЛЛА” 1356 г.

**СИСТЕМА ЦЕНТРАЛЬНЫХ И МЕСТНЫХ ОРГАНОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ
ВЛАСТИ И УПРАВЛЕНИЯ ГЕРМАНИИ В ПЕРИОД
СОСЛОВНО-ПРЕДСТАВИТЕЛЬНОЙ МОНАРХИИ
(XIV - XVII вв.)**



* Курфюрстов было 7: 3 – духовные князья – архиепископы Кельнский, Майнцкий и Трирский; 4 светских князя – король Чешский, герцог Саксонский, марграф Бранденбургский и пфальцграф Рейнский.

Схема 46

СТРУКТУРА СОСЛОВНО-ПРЕДСТАВИТЕЛЬНЫХ ОРГАНОВ В СТРАНАХ ЗАПАДНОЙ ЕВРОПЫ

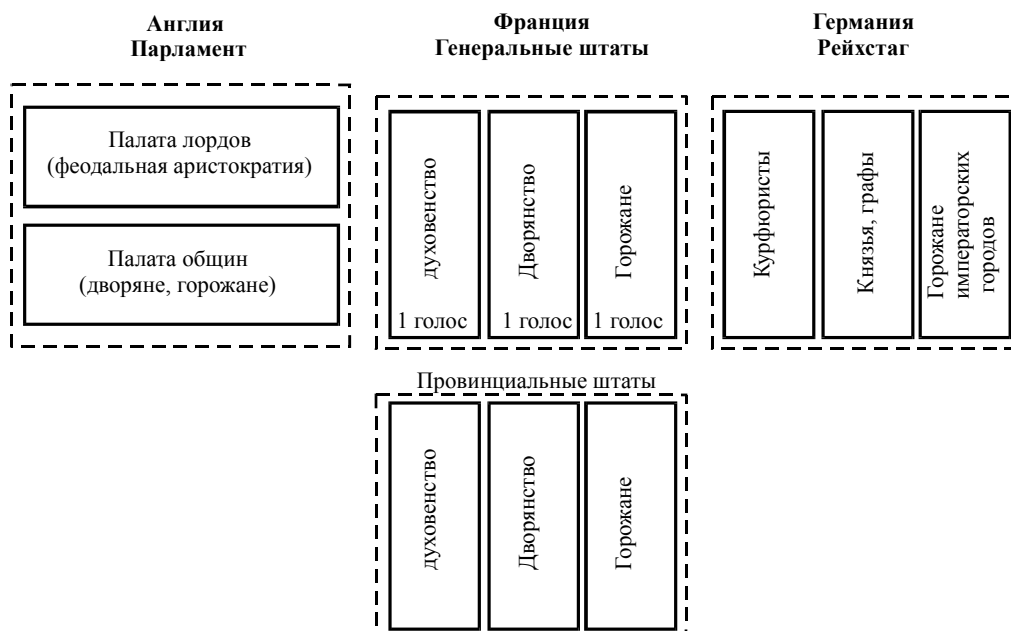


Схема 47

ЦЕНТРАЛЬНЫЕ ОРГАНЫ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ И УПРАВЛЕНИЯ ФРАНЦИИ В ПЕРИОД СОСЛОВНО-ПРЕДСТАВИТЕЛЬНОЙ МОНАРХИИ (XIV - XV вв.)

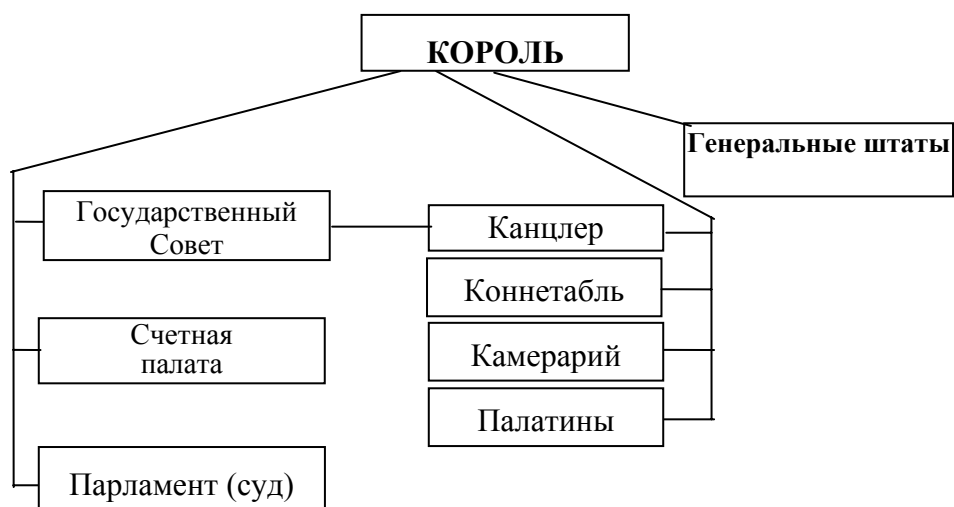


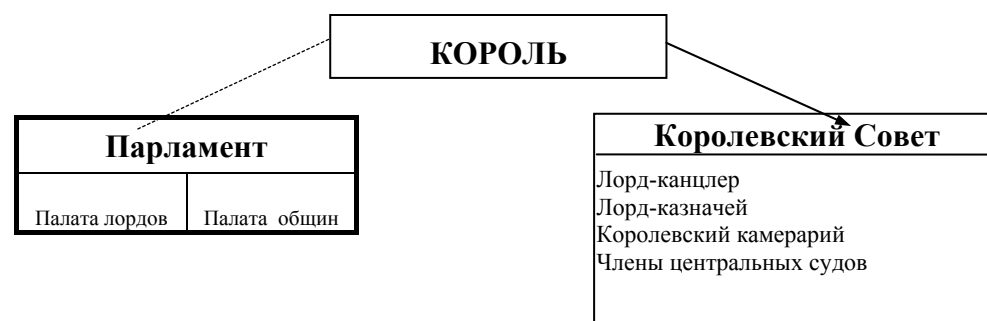
Схема 48

МЕСТНЫЕ ОРГАНЫ ГОСУДАРСТВЕННОГО УПРАВЛЕНИЯ ФРАНЦИИ В XIV-XV вв.



Схема 49

ЦЕНТРАЛЬНЫЕ ОРГАНЫ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ И УПРАВЛЕНИЯ АНГЛИИ В ПЕРИОД СОСЛОВНО-ПРЕДСТАВИТЕЛЬНОЙ МОНАРХИИ (XIII - XV вв.)



Местные органы самоуправления



Абсолютная монархия

Последний период в истории феодального государства и права начинается с конца XVI в. Это время разложения феодальной формации и зарождения в ее недрах элементов рыночных отношений и демократического общества.

Старые феодальные сословия разлагаются. Во Франции дворянство распадается на две группы “дворянство шпаги” и “дворянство мантии”, которое формируется в основном из буржуазных элементов. В Англии наряду со старым феодальным дворянством появляется так называемое “новое дворянство” – джентри, интересы которого были тесно связаны с буржуазией. Городская верхушка становится основой для развития буржуазии. Появляется предпролетариат в лице наемных рабочих, городских низов.

Усиление эксплуатации влечет за собой обострение классовой борьбы между феодалами и крестьянами. Появление буржуазии вызывает трения между ней и дворянством. В этих условиях и происходит создание абсолютной монархии – диктатуры дворянства в условиях кризиса феодализма.

Классическая форма абсолютизма возникает во Франции (см. схему 50). Власть короля распространяется на всю страну, полностью исчезают остатки вассальных отношений. Генеральные штаты больше не созываются, города теряют самоуправление, церковь подчиняется государству. Король отныне – источник власти, воля короля — закон. Много было сделано для утверждения абсолютизма Людовиком XIII (1610 - 1643 гг.) и его первым министром кардиналом Ришелье. Суть же абсолютной монархии очень точно выразил Людовик XIV (1643 - 1715 гг.), заявивший: “Государство – это я!” Дворянство занимает основные административные должности. Разветвленный бюрократический аппарат, центром которого был Королевский совет, охватывает всю страну, доводя волю монарха до самых отдаленных уголков государства. Активную роль в этом играли располагавшие огромными полномочиями интенданты полиции, юстиции и финансов.

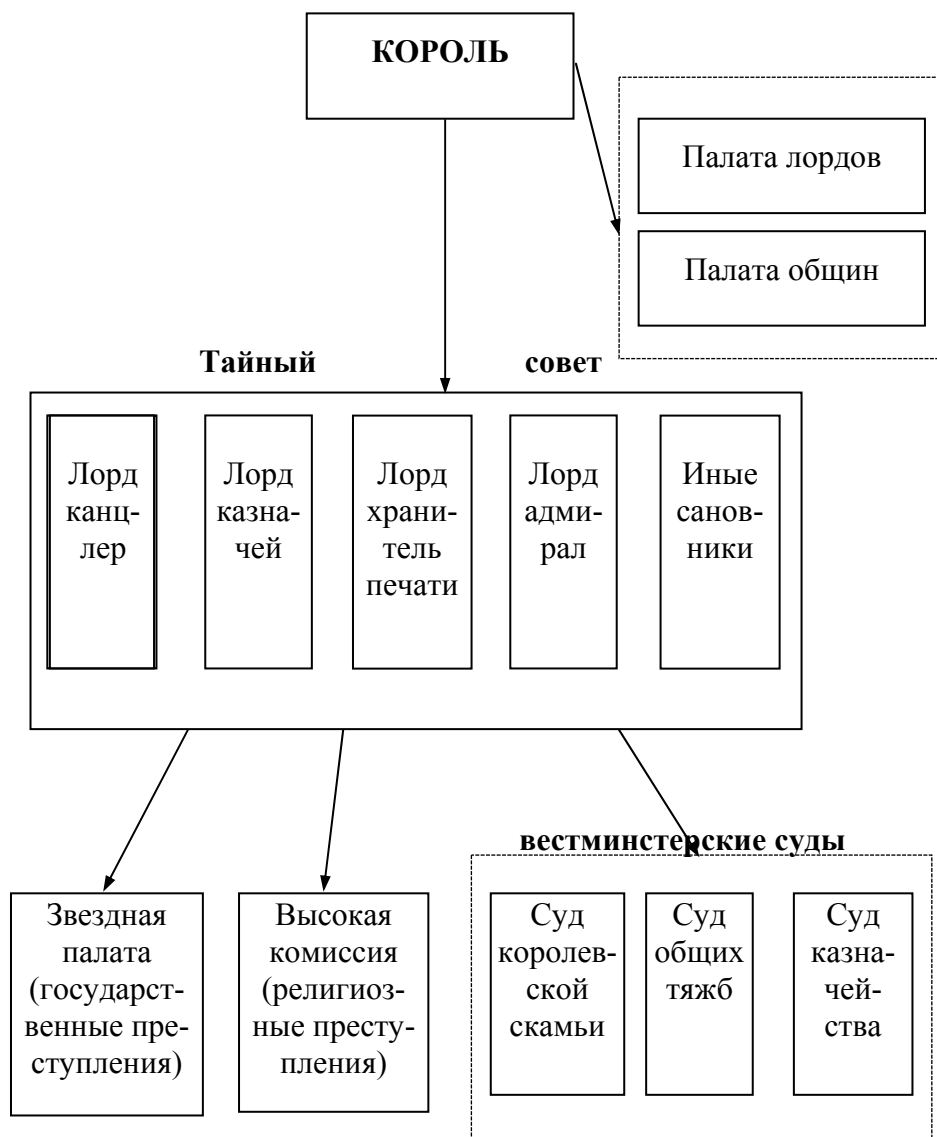
Для Англии характерен незавершенный абсолютизм (см. схемы 51 и 52). Отсутствие резких противоречий между дворянством и растущей буржуазией, единые интересы джентри и буржуа привели к тому, что процесс становления абсолютизма здесь начался раньше, что проявилось в резком усилении королевской власти в правлении Тюдоров, но не был доведен до конца, как это было во Франции. В Англии и в условиях абсолютизма сохраняется и действует парламент и сословные органы самоуправления в графствах. Не получил полного развития и процесс формирования бюрократического государственного аппарата.

Очень своеобразно шло развитие феодальной Германии. Ослабление императорской власти, утрата ею всяческого авторитета после крестьянской войны 1525 г. привели к дальнейшему усилению курфюрстов – глав наиболее крупных германских княжеств. Считаясь с их влиянием, императоры вынуждены были при выборах брать на себя обязательства не передавать императорский престол по наследству, не вмешиваться в дела князей, регулярно созывать их съезды и т.п. Именно курфюрсты и превратились в абсолютных монархов. Это был реакционный княжеский абсолютизм, закрепивший раздробленность феодальной Германии, тормозивший ее развитие. В XVIII в. наряду с Австрией сильнейшим государством Германии становится Пруссия. Ее государственный строй отличался жесткой централизацией (см. схему 53).

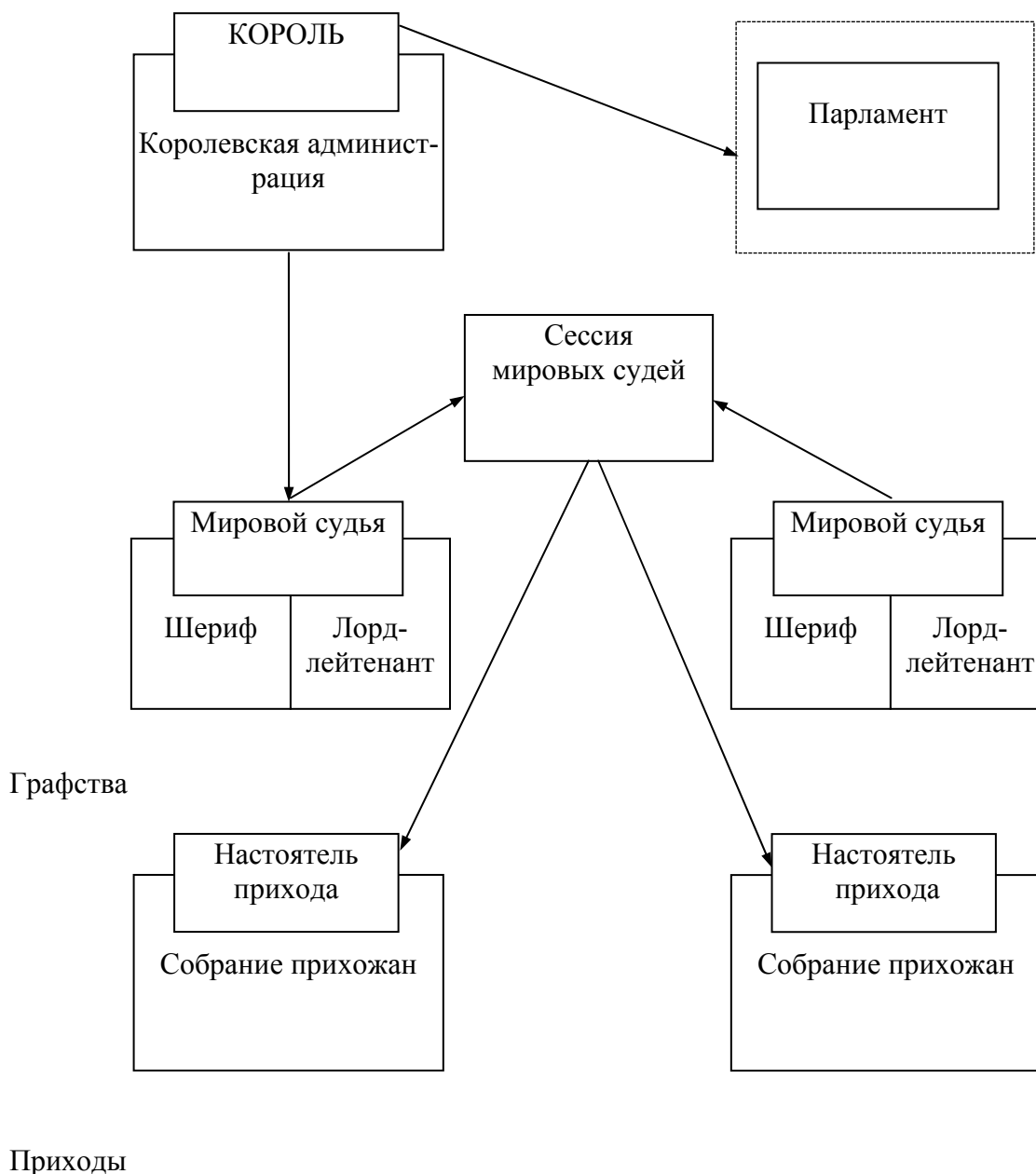
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СТРОЙ ФРАНЦИИ В ПЕРИОД АБСОЛЮТИЗМА (XVII - XVIII вв.)



**ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СТРОЙ АНГЛИИ В ПЕРИОД АБСОЛЮТИЗМА
(XVI – начало XVII вв.)**

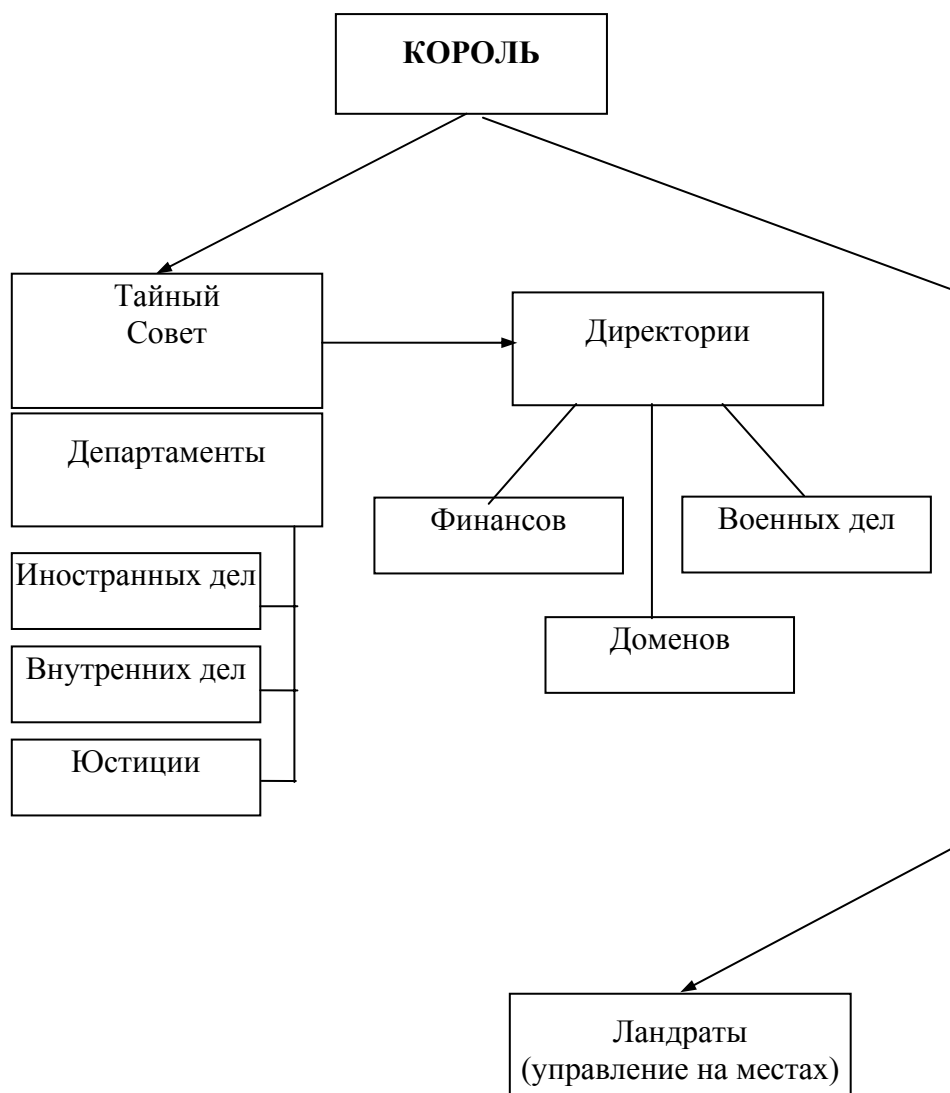


**МЕСТНЫЕ ОРГАНЫ ВЛАСТИ И УПРАВЛЕНИЯ В АНГЛИИ В ПЕРИОД
АБСОЛЮТНОЙ МОНАРХИИ (XVI – начало XVII вв.)**



ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СТРОЙ ПРУССИИ XVIII в.

Полицейское государство, где получили широчайшее развитие бюрократизм и мелочная регламентация не только в системе государственного управления, но и в частной жизни подданных.



Право классического и позднего феодализма

Источники права

Развитие феодальных отношений постепенно привело к тому, что источники права, действовавшие в VI – IX вв., в частности варварские правды, потеряли свою силу. Решающая роль перешла к *обычному* праву и притом местному. Во Франции эти обычаи носили название “кутюмов”. Кутюмы, действовавшие в различных местностях, имели общую основу, обусловленную сходством феодальных производственных отношений и влиянием прежде действовавших источников права. Но они очень отличались в отдельных положениях и деталях. Поэтому право Франции в эпоху средневековья характеризуется необычайной пестротой. Количество кутюмов исчислялось сотнями. Наряду с общими кутюмами, применявшимися на территории провинций, существовали местные обычаи отдельных районов, поселков и даже частей некоторых городов.

В отношении выражения и изложения юридических норм Франция делилась на две части. Юг назывался страной писаного права, север Франции – страной обычного права. Это деление четко определилось к XIII веку.

Так как южные провинции входили прежде в состав Римской империи, на юге Франции продолжало действовать римское право, за которым признавалось значение общего обычая. Сохранение писаного права на юге Франции объяснялось также существованием там более развитых экономических отношений. Римское право выступало в качестве объединяющего фактора. Наряду с ним в качестве дополнительного источника действовало множество местных кутюмов.

На севере Франции в течение нескольких столетий никаких общих юридических памятников не существовало. Господство обычаев в данном регионе не препятствовало применению в случае их неполноты или противоречия римского права, однако какой-нибудь самостоятельной роли оно не играло.

Аналогическое положение существовало и в Германии. В XI – XV вв. германское право характеризуется образованием многочисленных и разнородных правовых укладов, относившихся то к определенной территории, то к определенному кругу лиц. Отсутствие единой судебной системы вело к тому, что в разных судах применялись разные правовые нормы.

Споры по поводу отношений между сюзереном и его вассалами и споры вассалов между собой решались в ленном суде феодала по нормам обычного “ленного права”. Крепостные судились при дворе господина по местному “дворовому” праву (слуги – по “служилому”).

В тех немецких землях, где имелась сложившаяся центральная власть, указы и распоряжения правителей дополняли старое обычное право германских племен, когда-то живших в пределах области, и образовывали так называемое “земское” право – “ландрехт”. В ландрехт входили как постановления о земском мире и привилегиях, так и общие для всего населения данной земли нормы, по которым оно судилось в судах графств и сотен.

Таким образом, в средневековой Германии не существовало общей правовой системы, население ее жило по “партикулярным” правам. Именно эта юридическая раздробленность, этот партикуляризм облегчили впоследствии рецепцию римского права.

Судебный процесс средних веков, и без того громоздкий и медленный, осложнялся отсутствием писаных источников права. Начиная с XIII в., делаются попытки изложения обычаев в виде *сборников*, составлявшихся юристами-практиками. Во Франции наиболее известными *частными кодификациями* были: “Большой сборник обычаев Нормандии”

1255 года; “Большой сборник обычаев Франции” 1389 года; наибольшей известностью пользовалась книга “Кутюмы Бовези” 1282 года, составитель которой Бомануар считается первым теоретиком французского права. В XIV – XV вв. частные сборники обычаев появляются почти во всех провинциях.

В Германии также производилась запись партикулярного права. Это так называемые “Правовые книги”. Наибольшей известностью пользовалось “Саксонское зеркало”, составленное в начале XIII века. “Саксонское зеркало” состоит из двух книг, из которых первая посвящена саксонскому общему земскому праву, а вторая – саксонскому ленному праву. Первая отражает, главным образом, практику судов. Содержание “Саксонского зеркала” охватывает гражданское, уголовное, процессуальное и частично государственное право.

В результате переработки и распространений Саксонского зеркала во второй половине XIII в. появилось “Зерцало немецких людей”, претендовавшее на изложение всего немецкого права, но фактически лишь немного вышедшее за рамки саксонского права. В XVII в. этому сборнику было присвоено название “Швабское зеркало”. В XVI в. в ряде земель появились переработки Саксонского зеркала применительно к местным обычаям и потребностям.

Все указанные работы официального характера не имели, то есть не были обязательны для применения.

С началом политического объединения Франции и с укреплением королевской власти все больше ощущается неполнота правовых источников и делается попытка их упорядочения и официальной редакции. Во второй половине XV и в XVI вв. появилось большое количество *официальных сборников кутюмов*. Наибольшей известностью и значением пользовались кутюмы Парижа, но и за ними не была признана общеобязательная сила. Сборники имели ограниченное местное применение.

С усилением королевской власти начали приобретать возрастающее значение *ордонансы*, т.е. указы королей, действовавшие на всей территории королевства. Наряду с ними существовали распоряжения крупных сеньоров, называвшиеся “ассизами”.

В Германии законодательная власть императоров проявлялась очень слабо. Основанное на ней “имперское” право затрагивало только отдельные вопросы: “земский мир”, то есть постановления, направленные на борьбу с распрями феодалов, устройство королевской власти, предоставление мандатов и привилегий отдельным лицам и т.п.

Особое развитие и значение получило в рассматриваемый период *городское право*. С ростом и развитием городов там появились собственно городские суды, первоначально разбиравшие рыночные споры, но постепенно охватившие своей юрисдикцией все население города и, соответственно, вытеснившие применение ленного и дворового права в городах.

Практика городских судов выработала особое “городское” право, существовавшее уже в XII в. Особой известностью пользовалось право Любека, Магдебурга и еще нескольких городов. Право города Магдебурга (“Магдебургское право”) оказало влияние на соседние государства: Польшу и Литву.

В XIII – XIV вв. городское право чаще всего излагалось в письменном виде, главным образом, в связи с его заимствованием каким-либо другим городом. Такие изложения Магдебургского права были сделаны для городов Галле, Бреславля и других. В некоторых городах совет постановлял записывать действующее право для сведения собственных граждан. В других городах записывалась судебная практика. Большое значение имели частные сборники и обработки городского права. Городское право являлось наиболее документированной и разработанной отраслью германского средневекового права.

Ко всем перечисленным системам права следует прибавить еще *каноническое право*. Каноническое право регулировало, в первую очередь, вопросы организации и деятельности католической церкви, но, вместе с тем содержало ряд положений, оказавших большое влияние на развитие гражданского права, особенно в области семейного права. Каноническое право было одним из факторов внесения единства в разнообразные обычаи отдельных местностей.

Несмотря на стремление королевской власти во Франции в период абсолютизма преодолеть множественность источников права, каждая область сохраняла свои собственные кутюмы. Для единого государства, каковым стала Франция, это было большим недостатком.

В то же время намечается ряд обстоятельств, способствовавших установлению общности права. В их числе следует, прежде всего, назвать усиление влияния римского права.

Распад феодальных производственных отношений и растущая мощь городской буржуазии придали особое значение регулированию обязательственных, договорных отношений. Закрепленное в сборниках кутюмов феодальное право, основанное, в первую очередь, на земельных отношениях, не содержало предпосылок для регулирования все усложнявшейся области договорного права. В то же время эти предпосылки заключало в себе римское право. Римское право давало готовые формулы для юридического выражения производственных отношений развивающегося товарного хозяйства. В этом заключалась первая причина “рецепции” римского права, то есть заимствования его положений во многих европейских странах.

Вторая причина усилившегося влияния римского права заключалась в том, что короли, находя в нем государственно-правовые положения, обосновавшие их претензии на абсолютную и неограниченную власть, использовали их в своей борьбе с церковью и с феодальными сеньорами.

В качестве третьей причины следует указать повышение теоретического интереса к римскому праву в силу широкого обращения эпохи Возрождения к наследию античного мира, вызванного критическим отношением буржуазии к феодализму и переоценкой ценностей.

Изучение римского права начинается уже с XI в. Большую роль в этом деле сыграл Болонский университет, при котором была создана школа глоссаторов – комментаторов римского права.

Во Франции уже в XII – XIII вв. римское право преподавалось в университетах. Влияние его было настолько велико, что по настоянию церкви преподавание его в Парижском университете было с 1219 г. запрещено папской буллой. Потом она была отменена.

Расцвет изучения римского права во Франции приходится на XVI в., когда появилась так называемая “историческая школа”, пытавшаяся давать историческое объяснение отдельным институтам римского права на основе тех общих данных истории, которыми она могла располагать.

Взросший авторитет римского права не устранил, однако, деление Франции на области обычного и писаного права. На юге Франции Кодекс Юстиниана продолжал рассматриваться как письменное изложение общего обычая. На севере Франции римское право считалось не заменяющим, а только дополняющим кутюмы в качестве “писаного разума”. Таким образом, в отношении Франции нельзя говорить о полной рецепции римского права.

В Германии с усилением княжеской власти путем рецепции римского права осуществлялся процесс создания общего права. Старое обычное право германских племен отра-

жало очень низкую ступень развития производительных сил и общей культуры, и построить из него общее право было невозможно. Единственной известной немецким юристам законодательной правовой системой было римское право.

В германских университетах появились кафедры римского права. В XV – XVI вв. издаются учебники, справочники, юридические словари, способствовавшие распространению римского права.

Германские императоры покровительствовали римскому праву, так как они настаивали на своей преемственности с римскими императорами и охотно применяли к себе все положения о власти последних.

Итак, в XV в. римское право широко проникло в Германию и пустило там достаточно глубокие корни. В XVI в. римское право сделалось основным источником норм права, особенно гражданского, во всех германских судах. Положения римского права играли роль общего для всех земель права, однако в отдельных землях в это же время шел процесс кодификации земского права. Наиболее известной кодификацией является Прусское Земское Уложение 1794 г.

Единой и последовательной системы гражданского права в Германии в период средневековья не существовало.

Специфическая правовая система сложилась в период средневековья в Англии. Она получила название *“общего права”* (см. схему 54).

ОСОБЕННОСТИ ФЕОДАЛЬНОГО ПРАВА В АНглиИ



Единое английское “общее право” стало образовываться, начиная с XII в., когда королевские суды получили преобладание над судами графств, сотен и феодалов. Королевские суды не имели в своем распоряжении каких-нибудь писанных общих источников и решали дела, руководствуясь “правом страны”, то есть обычным правом. Считалось, что это право хорошо знакомо королевским судьям и что оно находит свое отражение в решениях судов. Однако королевские судьи черпали правила для своих решений не только в собственном знании правовых обычаев. В своей деятельности они руководствовались и предыдущими решениями судов, и указаниями, содержащимися в королевских указах, выдававшихся за плату лицам, обращавшимся за судебной защитой. Хотя каждый указ выдавался по отдельному конкретному делу, он составлялся по определенному образцу, в выражениях, однообразно формулировавших правоотношения того или иного типа.

К началу XIII в. “указы” были настолько многочисленны, что появился сборник “Реестр указов”, являвшийся как бы неофициальным справочником по общему праву и постоянно пополнявшийся новыми указами. Королевские указы по судебным делам в XII – XIII вв. сыграли очень большую роль в образовании английского “общего права”, но основным его источником были решения королевских судов. “Общее право” – это практика королевских судов, закрепленная в судебных протоколах. С самого начала деятельности королевских судов в них велись записи каждого дела. Протоколы каждого суда назывались “свитки тяжб”, и ссылка на содержащиеся в них дела подтверждала наличие того или иного правила или принципа в английском праве.

Наряду с “общим правом”, имевшим своим основным источником судебную практику, все большее значение начали приобретать законы. Активную законодательную деятельность, существенно изменившую судебный процесс, осуществляли короли Генрих II и Эдуард I. Большую роль в развитии права играло парламентское законодательство. Статуты имели обязательную силу для королевских судов, дополняли и изменяли “общее право” по очень многим вопросам.

Однако статуты, изменяя “общее право” по отдельным вопросам, не могли преодолеть присущий ему формализм, не могли приспособить его к новым общественным отношениям. Поэтому, начиная с XVI в., возникает иная система права – система “права справедливости”, существовавшая параллельно с системой “общего права”. Суд “справедливости” возник в результате подававшихся королю прошений и жалоб по вопросам, не получившим защиты в общих судах по каким-либо формальным причинам. Король оказывал помощь просителю в порядке “милости”. Все увеличивавшееся количество подобных прошений привело к тому, что короли вместо рассмотрения их в совете стали передавать их для разбора своему канцлеру, который разбирал дела не по праву страны, а по справедливости, то есть не был связан практикой общих судов. Канцлер для решения дела обращался к естественному и частично римскому праву. Суд канцлера придал правовое оформление ряду новых отношений, появление которых было обусловлено ростом торговли, и явился защитником городского населения и нарождающейся буржуазии против крупнейших землевладельцев – феодалов.

Рецепция римского права в какой-то мере коснулась и Англии. В качестве составного элемента римское право в английское общее право не вошло, но оказало большое влияние на развитие юридических доктрин в XII и XIII вв., когда закладывалось основание общего права. Римское право оказало известное влияние на правовое положение вилланов, на различие между личным и вещным правом, на правовой режим движимых вещей и некоторые другие институты. Однако настоящего практического значения римское право в Англии не имело.

Вещное право

Развитие феодальных отношений характеризовалось упрочением системы необычайно сложных и запутанных вещных прав, основным объектом которых была земля. В феодальном праве существовали два основных вида вещных прав на землю: право собственности и держание.

Аллод, как форма земельной собственности, имел наибольшее распространение в раннее средневековье. Собственник земли самостоятельно осуществлял все права на нее, не неся за землю службы, не платя повинностей. Земля свободно переходила от отца к сыну по наследству. Аллоидальные земли существовали на протяжении всего средневековья в небольших количествах, однако такая форма землевладения не характерна для развитого феодального строя, и аллод всегда оставался как бы за пределами его.

В условиях развитого феодализма основными и наиболее распространенными правами на землю были держания – феодальные зависимые права, приобретаемые от какого-нибудь вышестоящего владельца. Держания были свободные и несвободные, благородные и неблагородные.

Первые держания были в форме бенефиция, под которым понималось имущество, находящееся лишь в пользовании владельца. Бенефиций давался на условиях несения службы, по наследству не передавался и со смертью бенефициария возвращался собственнику.

В период сложившегося феодализма уже не встречаются бенефиции, которые могут быть взяты собственником обратно и не передаются по наследству. Наиболее распространенными видами земельных держаний становятся феоды (лены).

Феод – благородное (дворянское) держание земли на основе ленных отношений. Феодальный сеньор уступал часть своих земель лицу, становившемуся его вассалом и принимавшему на себя по феодальному договору обязанность верности и оказания определенных услуг сеньору. При уступке земли по феодальному договору вассал, однако, не делался полным собственником земли, а сеньор не лишался прав на нее. Сеньор мог отчуждать землю другому сеньору, не затрагивая прав сидевших на ней вассалов, и его согласие было необходимо при отчуждении вассалом своих прав на землю. Если вассал умирал без наследников, то феод возвращался к сеньору. В некоторых случаях сеньор имел право отобрать феод у вассала. Все эти права принадлежали сеньору как господину земель, из которых был выделен феод.

Вассалы имели в отношении феонов полномочия владения и пользования ими. Вассалу принадлежали все доходы феода, при этом он не был обязан делиться с сеньором урожаем или вносить ему какие-либо периодические платежи. Феод переходил к наследникам вассала, которые только должны были при этом платить пошлину сеньору (рельеф).

Полномочия вассала по распоряжению феоном были сравнительно ограниченными. В ранний период феодализма он не мог ни продать, ни передать его в порядке субинфеодации своему вассалу без согласия сеньора. В противном случае сеньор мог “наложить руку” на феод, то есть отобрать его, без какого-либо возмещения покупателю. Однако с XIII в. стала допускаться полная передача феода, то есть подстановка нового вассала на место продавца с переходом к покупателю всех прав и обязанностей, связанных со “служилым” феоном, без разрешения сеньора, но с двумя ограничениями: 1) сеньор имел право на получение определенной, притом сравнительно высокой пошлины, 2) сеньору принадлежало право вернуть себе феод от приобретателя, возместив последнему уплаченную им цену.

В случае частичного отчуждения феода для сеньора могла возникнуть опасность, что вассалу будет трудно выполнять лежавшие на нем обязанности феодальной службы. Поэтому в таких случаях требовалось согласие всех вышестоящих сеньоров. По этим же причинам была поставлена в зависимость от разрешения сеньора и субинфеодация, то есть удлинение феодальной цепи, когда вассал вышестоящего сеньора уступал свой феодед собственному вассалу, становясь в положение сеньора в отношении этого последнего.

Таким образом, вассал, свободно владея и пользуясь феодедом, был ограничен в распоряжении им в силу наличия феодальных прав сеньора.

В Германии долгие и прочнее держалось право о невозможности для вассала отчуждать полученный лен, он мог только передавать его собственному вассалу.

Феодеды и лены были свободными, благородными держаниями.

Другой вид свободного держания земли осуществлялся лично свободными крестьянами. Во Франции этот вид держания носил название цензивы. Крестьянин являлся наследственным пользователем земли. Никаких личных феодальных связей при цензиве не устанавливалось, не было ни обязанностей к военной службе, ни к верности господину. Зато причитающиеся с крестьянина платежи были разнообразны и весьма обременительны.

В Германии зажиточные крестьяне владели землей на условиях краткосрочной аренды.

Сложность феодальной системы собственности создавала большие трудности во всех случаях, когда требовалось установить, кто является действительно управомоченным лицом и чем подтверждаются его полномочия. Поэтому особое значение приобрело владение как наиболее очевидное и простое проявление права лица на вещь.

Французская цензива, германская гевере защищались специальными исками в упрощенном порядке.

В Англии земельные отношения отличались рядом особенностей. Благородным держанием была рыцарская служба. Держание по рыцарской службе обязывало первоначально к воинской службе в течение 40 дней в году, но с середины XII в. с переходом к наемному войску личная служба была заменена уплатой “щитовых денег”. Другие повинности заключались в платежах лорду при браке детей держателя и при переходе держания к наследникам держателя.

В период образования общего права возник институт “доверительной собственности” или “траст” (при возникновении он именовался “целевым назначением”). Существование этого института заключается в том, что одно лицо передает другому в собственность свое имущество или часть его с тем, чтобы получатель, сделавшись формально собственником, управлял имуществом и использовал его в интересах прежнего собственника или по его указанию.

В условиях существования различного рода ограничений на сделки с землей передача с целевым назначением была единственным способом превратить одни виды земельных держаний в другие, обеспечить родных в отступление от феодальных правил наследования, дать возможность владеть имуществом таким коллективам, как гильдии, приходы и т.д. Этим способом пользовались рыцари; отправляясь в дальние походы, они передавали свои земли друзьям.

С точки зрения “общего права”, лицо, отдавшее имущество с целевым назначением, теряло на него какие-либо права, так как получатель становился собственником. В случае, если этот последний нарушал доверие и использовал имущество для себя, королевский суд не знал никаких способов воздействия на него. Но поскольку дело шло о нарушении слова, то есть о вопросах совести, целевые назначения были взяты под защиту канцелярским судом справедливости.

Крестьянское свободное землевладение в Англии носило название сокаж.

Брачно-семейные отношения

Брачно-семейные отношения складывались под влиянием канонического права. Единственной формой брака был брак церковный. Церковь создала сложную систему условий действительности брака. Кроме достижения определенного возраста, необходимо было учитывать степень родства и свойства между будущими супругами. Недействительным был брак, заключенный после помолвки с другим лицом, или с лицом, не получившим крещения.

Семейные отношения строились на принципе власти мужа и отца, хотя в разное время и в различных местностях эта власть имела различный характер. Так, на севере Франции взаимоотношения между супругами, а также между родителями и детьми были свободнее. Имущественные отношения строились на общности имущества, которым управлял и распоряжался муж как глава семьи. На юге Франции сохранялась римская власть домовладыки, общности имущества не существовало. Муж получал приданое, которым он управлял в течение брака и которое возвращалось жене после смерти мужа.

В Англии в высших слоях общества жена полностью находилась под властью мужа, в низших – жена пользовалась относительной свободой. В ряде местностей за женой признавалось право на управление своим имуществом.

В Германии отношения супругов строились на общности имущества, которое с прекращением брака подлежало разделу, доля жены составляла одну треть или половину.

Церковь категорически отвергала развод, но в некоторых случаях (например, при супружеской измене) допускала раздельное жительство.

Сложным было положение внебрачных детей. Их признание либо запрещалось совсем, либо было связано с большими ограничениями.

Феодальное право знало наследование и по закону, и по завещанию. Однако в некоторых местностях свобода завещания ограничивалась, запрещалось устранять от наследования законных наследников. В отношении земельной собственности повсеместно утвердился принцип майората. Во избежание дробления феода он переходил по наследству к старшему сыну или, при его отсутствии, к старшему в роде.

Уголовное право и процесс

В раннее средневековье (приблизительно до XIV в.) в области уголовных преступлений и наказаний господствовали постановления обычного права. В дальнейшем издаются королевские ордонансы, содержавшие нормы уголовного права. Ни обычаи, ни ордонансы не исчерпывали всего содержания уголовного права. Значительная часть преступлений – их состав, основания ответственности – устанавливались судебной практикой. Система выкупа прекратила свое существование. Преступные деяния, по крайней мере наиболее важные, стали признаваться нарушением общественного порядка и влекли за собой наказания, применяемые государственной властью.

Во Франции делается попытка распределить преступные деяния по разрядам. Известный юрист XIII в. Бомануар в своем трактате различает три вида преступлений: тяжкие, средние и легкие. К первым относились ересь, измена, убийство, изнасилование, поджог, кража и др. Эти преступления наказывались строго, нередко смертью или изуверчением. Средние преступления наказывались в основном штрафом, но судья мог приговорить и к заключению в тюрьму.

Подобное деление на виды преступлений в зависимости от тяжести знакомо и английскому праву. В XIII в. в английском уголовном праве сложилось понятие “фелонии” (нарушение обязанностей вассала в отношении сеньора и наоборот). К XVI в. оформилась трехзвенная система преступлений: тризн (измена), фелония (тяжкие уголовные преступления) и мисдиминор (менее тяжкие уголовные преступления)(см. схему 54).

В Германии были известны два вида преступных деяний: преступления и проступки.

Устанавливается деление по объекту посягательства. Судебная практика различала три основных разряда: 1) преступления против религии; 2) против государства; 3) против частных лиц.

В период абсолютизма уже существует система преступлений и наказаний.

Как общее правило, получил признание принцип, что для ответственности за совершение преступления необходима виновность правонарушителя, то есть вместо объектного вменения наступает ответственность за личную вину. Из этого правила допускались, однако, исключения: таковы были, например, процессы против животных.

Установился принцип личной ответственности преступника. Однако и здесь допускались изъятия. К концу средних веков складывается понятие оскорбления величества и установилось правило, что при совершении этого преступления отвечал не только виновный, но и его нисходящие родственники.

Целью наказания постепенно становится устрашение – стремление не только причинить страдания преступнику, но и жестокостью наказания воздействовать на других для предотвращения совершения ими преступлений.

Выбор наказания был предоставлен, по большей части, усмотрению судьи с тем условием, что судья не имел права создавать новые наказания, он мог применять лишь те, которые были предусмотрены действующими источниками права.

Применяемые наказания отличались крайней суровостью. Довольно часто в качестве наказания встречалась смертная казнь. Наказание зависело от социального положения преступника или потерпевшего. Наиболее жестокие и мучительные виды наказаний почти не применялись к лицам высших сословий.

В первой половине средних веков в гражданских делах устанавливался порядок судопроизводства, применявшийся в королевстве франков. Отличительной чертой его был формализм: стороны и свидетели были обязаны произносить установленные формулы, малейшая ошибка могла повлечь за собой неудачу в исходе дела. Такой порядок имел, однако, и положительные стороны: он происходил гласно и устно.

С XIII в. это судопроизводство начинает уступать место другому, слагавшемуся в значительной мере под влиянием римского права и канонического. Судебный поединок как средство доказательства был отменен, вместо этого предписывалось пользоваться в качестве доказательства свидетелями и документами. Постепенно вырабатывается новая форма судопроизводства смешанного характера. Подготовка к рассмотрению дела: допрос свидетелей, осмотры и т.п. – производились особо уполномоченным на то судьей непублично и письменно, в виде составления протоколов. Судебное следствие происходило в устной форме и публично. В судопроизводство проникает так называемая формальная теория доказательств, состоявшая, скорее, в подсчете доказательств, чем в их оценке. Так, один свидетель не считался достаточным; были необходимы согласные показания двух свидетелей; показания некоторых лиц расценивались как половинные или даже в размере одной четверти нормального свидетельского показания (женщин, детей, крепостных).

По уголовным делам суды постепенно стали переходить к следственному (розыскному) процессу. Уже в XII в. допускается применение пытки. Характерные черты следст-

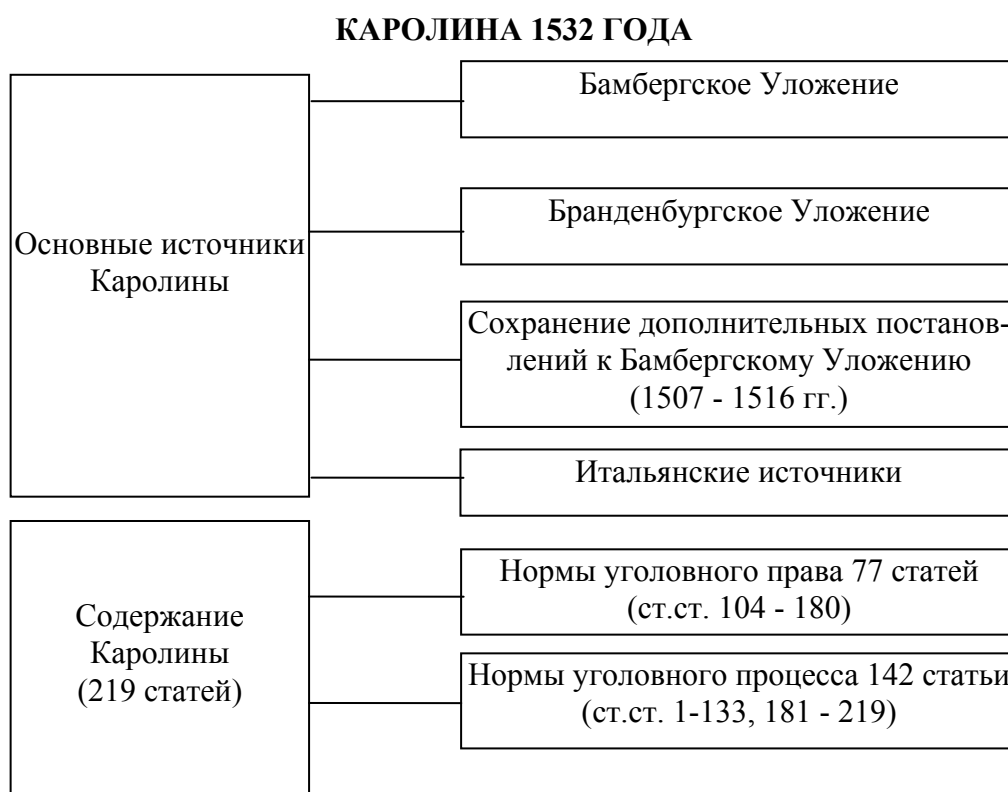
венного процесса: обширная инициатива судебных органов в возбуждении уголовного преследования и расследования дела (собираание доказательств самими этими органами), негласность судопроизводства, письменность, ограничение процессуальных прав обвиняемого.

Английское судопроизводство являлось состязательным не только в гражданских, но и в уголовных делах.

Каролина

Наиболее известным правовым памятником, освещающим вопросы уголовного права и процесса средневековья, является общегерманское уголовное уложение 1532 г., так называемая “Каролина”. Такое наименование это уложение получило потому, что было издано в правление германского императора Карла V (см. схему 55).

Схема 55



В виду партикуляристских стремлений отдельных земель, протестовавших против издания общеимперского законодательства, в предисловии к Каролине было сказано: “Однако мы хотим при этом милостиво упомянуть, что старые, установившиеся законные и добрые обычаи курфюрстов, князей и сословий ни в чем не должны потерпеть умаления”.

Таким образом, за каждой землей было сохранено ее особое уголовное право, Каролина предназначалась лишь для восполнения пробелов в местных законах.

Основное содержание Каролины составляют правила уголовного судопроизводства. Уголовное право по объему стоит на втором месте. Изложены нормы права в достаточной мере ясно и понятно.

Каролина, в отличие от позднейших кодексов, не имеет систематического деления на части или главы. Но некоторые группы статей объединены по сходству содержания особыми подзаголовками.

Каролина предусматривает довольно многочисленный круг преступлений: государственные (измена, мятеж, нарушение земского мира и др.), против религии (богохульство, колдовство и др.), против личности (убийство, отравление, клевета и др.), против нравственности (кровосмешение, изнасилование, двоебрачие, нарушение супружеской верности и др.), против собственности (поджог, грабеж, воровство, присвоение), а также некоторые другие виды преступных деяний (см. схему 56).

В Каролине получили более или менее точное определение не только отдельные преступления, но и некоторые общие понятия уголовного права: покушение, соучастие (например, пособничество), неосторожность, необходимая оборона и т.д. (см. схему 57).

В основу наказаний, предусмотренных Каролиной, положен принцип устрашения, что связано с событиями крестьянской войны 1525 г. (см. схему 56).

Карательные меры Каролины отличаются большой жестокостью: значительное число преступлений наказывалось смертной казнью, причем были предусмотрены квалифицированные виды этой казни: колесование, четвертование, закапывание живым в землю, утопление, сожжение и пр. Значительное место среди наказаний занимают телесные. Нередко применялось вырывание языка и отсечение руки. Смертная казнь и лишение членов тела производилось публично. При маловажных проступках практиковалось лишение чести, причем осужденного выставляли к позорному столбу или в ошейнике на публичное посмеяние.

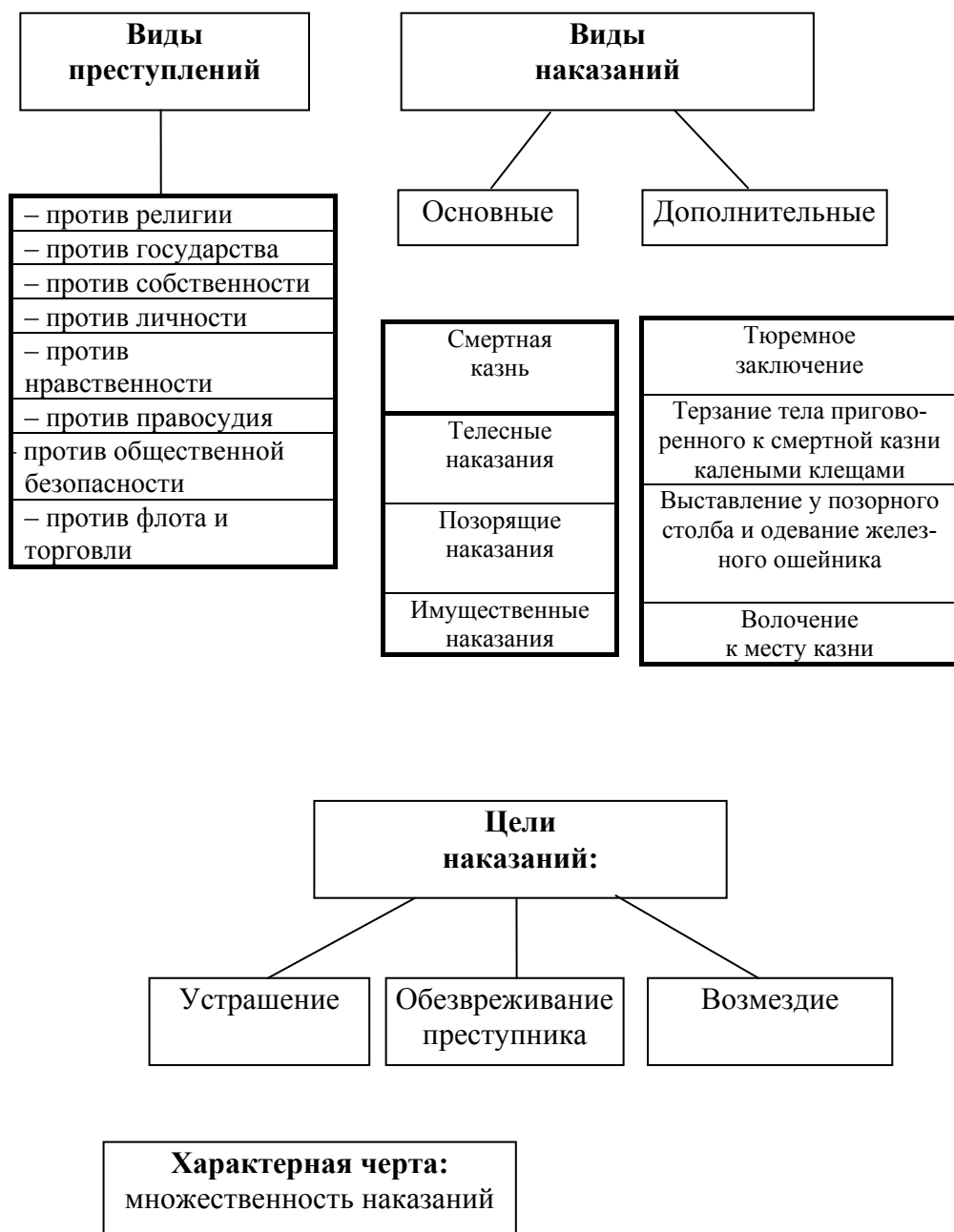
Обращает на себя внимание установление жестоких мер наказания за посягательства против императорской власти и против собственности.

Большая часть статей Каролины посвящена вопросам судопроизводства.

Каролина сохранила некоторые черты состязательного процесса (см. схему 59). Потерпевший или другой истец мог предъявить уголовный иск, а обвиняемый – оспорить и доказать его несостоятельность. Сторонам давалось право представлять документы и свидетельские показания, пользоваться услугами юристов. Если обвинение не подтверждалось, истец должен был “возместить ущерб, бесчестье и оплатить судебные издержки”.

В целом же основной формой рассмотрения уголовных дел по Каролине является инквизиционный процесс. Обвинение предъявлялось судьей от лица государства “по долгу службы”. Следствие велось по инициативе суда и не было ограничено сроками. Широко осуществлялись средства физического воздействия на подозреваемого, например, допрос под пыткой. При этом Каролина подробно регламентирует условия применения пытки. Для признания улик достаточными для применения допроса под пыткой считались показания двух “добрых” свидетелей. Главное событие, доказанное одним свидетелем, считалось полудоказательством. Ряд статей определяют порядок доказывания преступления истцом, если обвиняемый не сознается. Большинство их посвящено свидетелям и свидетельским показаниям.

СИСТЕМА ПРЕСТУПЛЕНИЙ И НАКАЗАНИЙ ПО КАРОЛИНЕ 1532 ГОДА



**ИНСТИТУТЫ ОБЩЕЙ ЧАСТИ УГОЛОВНОГО ПРАВА
ПО КАРОЛИНЕ 1532 ГОДА**

УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС ПО КАРОЛИНЕ 1532 ГОДА

Окончательно приговор выносился на основании собственного признания или свидетельства виновного.

Процесс делился на три стадии: дознание, общее расследование и специальное расследование.

Дознание заключалось в установлении факта совершения преступления и подозреваемого в нем лица.

Общее расследование состояло в кратком допросе арестованного об обстоятельствах дела, в целях уточнения некоторых данных о преступлении.

Специальное расследование представляло собой подробный допрос обвиняемого и свидетелей, сбор доказательств для окончательного изобличения и осуждения преступника. Это расследование основывалось на теории формальных доказательств.

Тест

1. Что отличает сословно-представительную монархию от сеньориальной и абсолютной?
 - а) королевская власть ограничивается парламентом;
 - б) организация власти на основе вассальных отношений, децентрализация;
 - в) консолидация сословий (духовенства, дворянства и третьего сословия), способствующая централизации государства и возвышению королевской власти;
 - г) предельная централизация феодального государства, верховенство королевской власти, ликвидация сословно-представительных учреждений, создание централизованного бюрократического аппарата, постоянной армии, полиции.
2. Какие преступления рассматривались в Каролине как имущественные преступления?
 - а) незаконное освобождение заключенного охранником, неправомерный допрос под пыткой;
 - б) вымогательство, шантаж;
 - в) убийство, а также самоубийство преступника, в результате которого наследники могли лишиться права наследства;
 - г) кража, недобросовестное распоряжение имуществом.
3. Где в средние века изучали право?
 - а) при монастырях;
 - б) в университетах;
 - в) при королевском дворе;
 - г) в парламенте.
4. Каким годом датируется Великая хартия вольностей в Англии?
 - а) 1388 г.;
 - б) 1259 г.;
 - в) 1492 г.;
 - г) 1215 г.
5. Назовите правовой памятник Англии, который до сего дня признается одним из основополагающих законов, первым конституционным актом данного государства:
 - а) Великая хартия вольностей 1215 г.;
 - б) Великая ассиза Генриха II;
 - в) Кларендонская ассиза Генриха II;
 - г) Золотая Булла 1356 г.
6. Какие преступления рассматривались в Каролине как преступления против правосудия?
 - а) убийство, а также самоубийство преступника, в результате которого наследники могли лишиться права наследства;
 - б) вымогательство, шантаж;
 - в) незаконное освобождение заключенного охранником, неправомерный допрос под пыткой;
 - г) кража, недобросовестное распоряжение имуществом.

7. Каким правом в основном регулировались семейные отношения в феодальной Франции?
- а) каноническим правом;
 - б) национальным правом;
 - в) гражданским правом;
 - г) семейным правом.
8. Какие преступления рассматривались в Каролине как преступления против личности?
- а) убийство, а также самоубийство преступника, в результате которого наследники могли лишиться права наследства;
 - б) вымогательство, шантаж;
 - в) незаконное освобождение заключенного охранником, неправомерный допрос под пыткой;
 - г) кража, недобросовестное распоряжение имуществом.
9. Кто согласно Золотой Булле, изданной германским императором и чешским королем Карлом IV в 1356 г., получил полную самостоятельность и равенство императору?
- а) Римский папа;
 - б) курфюрсты;
 - в) герцоги и маркграфы;
 - г) майордом.
10. Каков механизм возникновения права справедливости в Англии?
- а) обращение за милостью и справедливостью к королю;
 - б) разработка норм права справедливости парламентом;
 - в) составление сборников обычаев;
 - г) разработка норм права справедливости лордом-канцлером короля.

5. Изменения в государственном строе и праве Англии в ходе революции середины XVII в. Формирование парламентской системы в XVIII - XIX вв.

5.1. Общая характеристика раннедемократического государства и права

Чтобы определить основные закономерности возникновения и развития демократического государства и права, следует выделить те вопросы (предпосылки, движущие силы, основные этапы, результаты революций), которые помогают выяснить как общие, так и отличительные их черты.

Возникновение демократического государства и права совершалось в процессе политических революций, ломающих и разрушающих устои феодального строя и утверждающих новые рыночные отношения. И от того, насколько решительной и последовательной была эта революция, выступала буржуазия в союзе с народом, или действовала на основе компромисса с феодальными силами, в какой степени удавалось народным массам подчинить революционную борьбу своим интересам, зависело и все дальнейшее развитие государственного строя.

Наиболее радикальной была французская революция конца XVIII в. Более компромиссными: английская революция середины XVII в., война за независимость в США конца XVIII в. и последующие революционные преобразования и реформы XIX в. в других странах.

Принципиальное отличие новой эпохи от предшествующих состояло в постепенном отказе от права-привилегии и утверждении к концу XIX - XX вв. равенства граждан; переход от абсолютных монархий к представительному правлению и конституционализму; сначала замена привилегий происхождения имущественным цензом - буржуазное право, а с конца XIX - начала XX вв. наделение всех граждан равными правами; признание равенства субъектов правоотношений в гражданском, семейном и наследственном праве; равная ответственность в уголовном праве и его гуманизация; равная судебная защита и состязательный открытый характер судебного процесса; резкое усложнение права по мере роста рыночных отношений; восстановление (рецепирование) общей части в гражданском праве и ее оформление в уголовном, административном и процессуальном праве.

5.2. Предпосылки английской революции

Английский абсолютизм возник в период упадка феодализма и развития капиталистического уклада, который в сравнении с другими странами Европы утвердился в Англии довольно рано. Его особенностью было то, что он развивался не только в городах, но и в сельской местности, где дворянство (джентри) вело свое хозяйство на капиталистических началах, используя труд наемных работников и арендаторов, продавая свою продукцию на рынке, т.е. дворянство смыкалось с буржуазией. Вместе они были заинтересованы в едином национальном рынке и устранении произвола старой феодальной знати, стремившейся к войнам как на континенте, так и в своей стране. А это могло произойти лишь при условии создания сильной централизованной власти. Такая возможность возникла после кровопролитной тридцатилетней войны Алой (Ланкастеры) и Белой (Йорки) роз (1455—1485 гг.). В результате этой войны практически вся старая крупная аристократия была уничтожена. Таким образом в Англии была уничтожена и сила, противостоящая сильной королевской власти. Новая династия Тюдоров (1485—1603 гг.) ознаменовала ут-

верждение абсолютизма. Тюдоры нуждались в поддержке дворянства, смыкавшегося с буржуазией. Но так как последние господствовали в палате общин английского парламента, то он был сохранен. Следовательно, английский абсолютизм имел особенности и отличался от классического образца :

- 1) в Англии сохранился сословно-представительный орган – парламент;
- 2) пользуясь поддержкой дворянства, абсолютизм не нуждался в сильном и разветвленном бюрократическом аппарате. Его вполне заменяли выборные мировые судьи, констебли и приходы, представлявшие низовую самоуправляющуюся единицу. Они, руководимые лордом-лейтенантом (королевским должностным лицом), обеспечивали проведение в жизнь королевских указов и парламентских актов;
- 3) не было нужды и в сильной постоянной армии, т.к. ополчения и наемников вполне хватало в условиях островного положения государства.

Такая незавершенность тем не менее не означала, что король не был лицом, обладавшим полнотой власти. Да, ему не удалось, используя противоречия между сословиями, ликвидировать парламент и местное самоуправление, но его указы были приравнены к парламентским актам. Он мог отправить на эшафот любого чиновника, например, канцлера Томаса Мора (1535 г.). Как и везде приход абсолютизма означал ужесточение уголовной репрессии. Развитие получило так называемое кровавое законодательство. Статуты 1495, 1530, 1572 и 1597 гг. устанавливали жестокие наказания вплоть до смертной казни за бродяжничество и собиранье милостыни, преступников с 14 лет в первый раз секли и клеймили, во второй – приговаривали к смертной казни или отрезали уши, в третий раз – казнили без пощады. Можно было обращать бродяг в рабство.

Казалось бы, союз буржуазии и обуржуазившегося дворянства с абсолютной монархией должен был быть прочным. Он привел к политике прямых территориальных захватов в Ирландии, в Индии (Мадрас, Калькута), созданию поселений в Америке, победе в войне с Испанией. Но в действительности именно в этот период в союзе наметились первые трещины, которые, постепенно расширяясь, разделили страну на два враждебных лагеря.

Пока капиталистический уклад был относительно слаб, он мог развиваться в рамках феодального строя, тем более, что политика абсолютной монархии в целом способствовала его успехам. Но по мере укрепления рыночных отношений все ярче обнаруживалось, что феодализм и стоящий на его страже абсолютизм сковывают развитие производительных сил.

Наряду со старыми цеховыми правилами и обычаями городов, все еще ограничивавшими свободу торговли и предпринимательства, при Тюдорах было введено государственное регулирование торговли: бесчисленные статуты и указы предписывали купцу, где и каким товаром ему торговать, по каким ценам, на каких условиях. Широко практиковалась выдача патентов на право монопольной торговли как внутри страны, так и за границей. Все это сковывало частную инициативу. Еще резче оковы феодальных отношений проявлялись в деревне. До 60% крестьян продолжало платить феодальную ренту, и их хозяйство носило полунатуральный характер. Даже там, где хозяйство велось на рыночной основе, феодальные путы задерживали его развитие. Джентри, как впрочем и все землевладельцы, считались не собственниками, а лишь держателями земли. Собственником же был король, что давало ему возможность собирать незаконные налоги и взносы, которые он имел “право” требовать, например при передаче земли по наследству или ее продаже новому владельцу. Все эти средства шли на содержание пышного двора, пенсии и подарки знати, окружавшей короля, т.е. изымались из производства. Это же относилось и

к десяatine, уплачиваемой в пользу церкви. Следовательно, нужно было уничтожить не только феодальный уклад, но и его политическую надстройку – абсолютную монархию.

Революционной идеологией буржуазии стало пуританство – религиозное течение, требовавшее полного очищения церковной организации и символа веры от католицизма. Требуя отделения церкви от государства, выборности церковных служащих, введения свободной проповеди, не связанной с каноническими текстами, пуритане тем самым выступали против абсолютистского государства, его официальной идеологии. Из убеждения, что между человеком и богом нет посредников, следовал вывод, что общественная организация создана людьми, выполняющими волю бога. Королевская власть учреждена не богом, т.е. не имеет божественного происхождения, а сформирована в результате договора между народом и королем. Так в рамках пуританизма родилась чисто политическая теория “общественного договора”, согласно которой народ имеет право и даже обязан свергнуть короля, если он нарушает договор, правит во вред обществу.

Впрочем умеренное крыло пуритан, состоящее из крупнейших финансистов, купцов и части джентри, склонно было ограничиться мирным давлением. Их называли пресвитериане – от пресвитера – выборного религиозного старшины прихожан. Радикальное крыло было представлено индепендентами (независимыми).

По мере усиления оппозиции абсолютной монархии буржуазия и джентри начинают по-новому смотреть на парламент, который можно было использовать для борьбы против феодальной реакции, превращения его в центр политической оппозиции.

Таким образом, рассматривая предпосылки революции в Англии, наряду с общими чертами можно обнаружить и некоторое своеобразие.

Во-первых, в Англии в классической форме происходил процесс первоначального накопления капитала. Во-вторых, значительная часть дворянства накануне революции уже тесно связала свою судьбу с капиталистическим развитием страны. В результате английское дворянство раскалывается на два различных социальных слоя: старое дворянство, сохранявшее прежнюю феодальную основу, и новое дворянство – джентри. И, наконец, английское крестьянство ко времени революции не было уже единой массой. В его среде различались крестьяне-собственники, наследственные арендаторы, батраки и т.д., интересы которых не были солидарны. К середине XVII в., когда в Англии сложилась революционная ситуация, перед революцией стояла единая задача – ликвидировать феодальный строй.

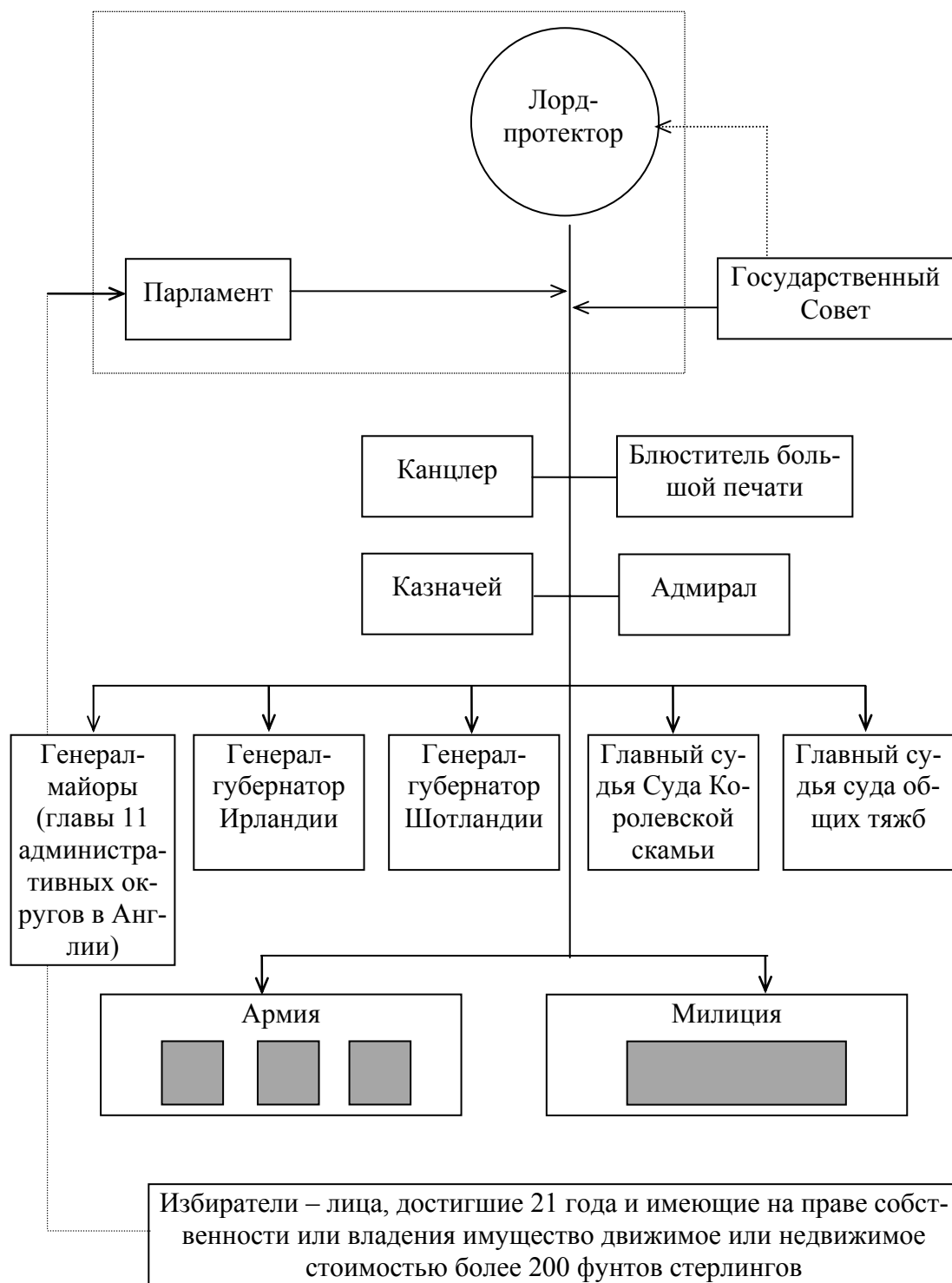
Своеобразие английской революции определялось особым классовым составом лагеря революции. Буржуазия нашла здесь себе союзника в лице джентри. В этом компромиссе и заключалась суть всех особенностей революции, ее консервативного характера. Это вовсе не означало, что народные массы в Англии были полностью отстранены от участия в борьбе. Напротив, именно крестьянство и городские низы вынесли на себе основную тяжесть борьбы.

5.3. Революция XVII в.

В начале XVII в. на престол вступила новая династия Стюартов. После смерти Елизаветы I в 1603 г. английским королем стал шотландский король Яков VI (I), две страны были объединены династической унией. Яков и его сын Карл I (1625—1649 гг.) оказались перед выбором: либо отказаться от положения абсолютных монархов, подчиниться диктату буржуазии и джентри и пожертвовать интересами светской и духовной знати, либо стать на путь феодальной реакции. Стюарты выбрали последнее, и всю мощь государственного аппарата направили против пуритан. Покорные королю и епископам судьи приго-

варивали пуритан к тюремному заключению, пыткам, отрезанию ушей, пригвождению к позорному столбу. Звездная палата – чрезвычайный суд, созданный еще Генрихом VII (первым королем династии Тюдоров), стала органом расправы с оппозицией. Особенно свирепствовала Высокая комиссия – высший церковный орган, куда входили члены королевского Тайного совета. Была введена жесточайшая цензура. Расправы нанесли и экономический ущерб: покинули страну протестанты из Европы и более 60 тыс. английских пуритан. Карл I же забавлялся. Средства на роскошь добывались продажей патентов, привилегий, взиманием штрафов за нарушение бессмысленных ограничений в торговле и промышленности. В 1628 г. парламент заявил, что не согласится ни на какие ассигнования или новые налоги, пока король не признает принципы государственного устройства, изложенные в “Петиции о праве”. Ее суть – запреты на аресты без суда, запреты на взимание налогов без санкции парламента. Королю нужны были деньги, и он дал согласие на ее утверждение, но, получив средства, распустил парламент и 11 лет управлял без него. Это было время террора графа Страффорда и архиепископа Уильяма Лода. Последний решил распространить англиканскую церковь на Шотландию, где утвердился кальвинизм. Результат – восстание за независимость. Карл I был разбит, и купцы Сити устроили праздник. Страна была на грани экономической катастрофы, волнения среди крестьян, рабочих, ремесленников и торговцев. Парламент заговорил с королем другим языком, отказав в субсидиях. Король его снова распустил. Но вновь созданный оказался пуританским. Был назван “долгим парламентом”, т.к. заседал с 1640 по 1653 г. В течение 1641 г. парламент принял, а король подписал целую серию биллей, которые подорвали абсолютистскую систему и ее государственный аппарат. Все незаконные налоги были отменены, контроль за финансами оказался в руках парламента, были отменены патенты и монополии, упразднены Звездная палата и Высокая комиссия. Парламент добился, что теперь вопреки традиции созыв и роспуск парламента стал зависеть не от воли короля, а от него самого. Страффорд был обвинен не в измене королю, а законам государства (что означало новшество – взгляд на государство как результат общественного договора) и казнен. Часть требований народа была удовлетворена, но не все. В это время произошло восстание в Ирландии. Король потребовал от парламента создание армии для его подавления. Но парламент оказался дальновиднее. Набор солдат и командиров был определен парламентом, следовательно, не только финансы, но и вооруженные силы стали под контролем парламента. Карл I в 1642 г. бежал на север и начал гражданскую войну. Реорганизовав армию, Оливер Кромвель разбил в 1646 г. короля. В ходе гражданской войны оформились три лагеря: пресвитериане – опирались на большинство в парламенте, индепенденты – на руководство армии, и левеллеры – уравниатели – на среднее крестьянство и городские низы. Программа последних состояла в установлении равенства: политического и сословного. Но оба направления – и индепенденты, и левеллеры – были за республику. После второй гражданской войны 1648 г. Карл I был взят в плен и в 1649 г. обезглавлен. Была упразднена верхняя палата парламента и провозглашена республика. В этот период на авансцену выступили диггеры (копатели), представлявшие крестьянство и рабочих, требовавшие экономического равенства, но они были разгромлены в 1650 г. Левеллеры, чья опора была в армии, подняли восстание 6 полков, но оно было подавлено. Армия была развращена грабежами после того, как Кромвель направил ее в Ирландию. Зато Кромвель получил преданную армию. Вернувшись домой, он разогнал парламент в 1653 г. и всю власть сосредоточил в своих руках. Новый государственный режим был закреплен конституцией, которая именовалась “Орудием управления”. Глава государства – лорд-протектор, пожизненно Кромвель (см. схему 60) — править должен был совместно с парламентом, но это была лишь ширма. Страна была поделена на 11 административных округов во главе с генерал-майорами. Им было подчинено местное самоуправление. В 1657 г. Кромвель сделал шаг к монархии, объявив титул лорда-протектора наследственным.

ПРОТЕКТОРАТ КРОМВЕЛЯ



Таким образом, в английской революции можно обнаружить три основных этапа развития. Были здесь и соответствующие им партии, которые выросли из религиозных направлений, дополнив свои программы политическими требованиями. Противники короля – пуритане – в ходе революции разделились на три самостоятельных течения: пресвитериан – выражавших интересы умеренных слоев общества, индепендентов – более радикально настроенных и левеллеров – наиболее последовательных радикалов.

И внутренняя, и внешняя политика протектора вполне устраивала господствующие классы Англии. Однако смерть Кромвеля в 1658 г. ускорила падение протектора. Его сын Ричард отказался от звания лорда-протектора. Так завершилась история протектората и английской революции.

Английская революция, развивавшаяся на основе компромисса между буржуазией и новым дворянством, предопределила тем самым своеобразие государственного строя, утвердившегося в результате ее победы. Эта революция не была столь смелой и радикальной, как французская.

В Англии, где революция носила консервативный характер, прочно утвердилась конституционная монархия. Все дальнейшее государственно-правовое развитие происходило не на основе революционных взрывов и переворотов, как во Франции, а посредством медленной, размеренной эволюции. На основе компромисса, в частности, решался вопрос о власти, которую буржуазии Англии приходилось делить с феодальными силами, а с XIX в. и с народом.

Падение протектора Кромвеля усиливало стремление консервативных слоев возвратиться к традиционным для Англии формам правления. В 1660 г. это нашло свое выражение в реставрации династии Стюартов.

5.4. Начало формирования парламентской монархии

Решением парламента была восстановлена конституционная монархия. Карл II обязался сохранить завоевания революции, но нарушил обещания. Вновь стала формироваться оппозиция, объединившаяся в партию, получившую название вигов, – так называли противников католицизма в Шотландии. В противовес им оформилась аристократическая королевская партия тори – так называли ирландских партизан-католиков. В 1679 г. виги получили большинство мест в парламенте и, стремясь оградить себя от репрессий, провели так называемый Хабеас корпус акт, существенно ограничивавший произвольные аресты и установивший определенные гарантии личности. Историческое значение этого документа заключается в том, что в нем содержится определение правового положения лица, находящегося под стражей, т.е. в предварительном заключении. Хабеас корпус акт устанавливал такой порядок, при котором арестованному предъявлялся письменный приказ об аресте, выданный судом. Суд проверял основания ареста, решал вопрос о пребывании лица под стражей или освобождении под залог. Допускалось присутствие адвоката с момента предъявления обвинения, которое должно было быть сформулировано в течение 24 часов.

Политика Стюартов вызывала недовольство всех слоев общества. Итогом этого конфликта стал переворот 1688 г., в результате которого на английский престол был приглашен голландский Штатгальтер Вильгельм III Оранский. В результате “славной революции” в Англии окончательно утверждается конституционная монархия.

Ее своеобразием является отсутствие конституции как единого документа. Эту роль в Англии играет фактическая совокупность конституционных актов и соглашений

(прецедентов), важнейшими из которых являются Билль о правах 1689 г. и Акт об устройении 1701 г.

Билль о правах 1689 г. перечислял ряд исключительных полномочий парламента. Это был один из первых конституционных законов. Он ограничивал королевскую власть. Король не мог без согласия парламента приостановить действие законов, ввести новые налоги, содержать армию. В билле провозглашалась свобода выборов в парламент, слова и прений, свобода принятия законов. В 1701 г. в Акте об устройении устанавливалась ответственность королевских министров перед парламентом. Им же предусматривалась возможность перехода английского престола к ганноверской династии, одновременно вводился ряд ограничений королевской власти. На основании этих положений были сформулированы основные принципы английской конституционной монархии:

- 1) “парламент – выше короны”;
- 2) парламент – единственный законодательный орган;
- 3) разделение властей;
- 4) несменяемость судей;
- 5) свобода выборов в парламент.

5.5. Завершение формирования английской парламентской системы в XVIII - XIX вв.

По форме правления Великобритания стала парламентской (конституционной) монархией (см. схему 61). Король формально обладает высшей исполнительной властью, но, по словам английского государствоведа Беджгота, «монарх имеет три права: право на то, чтобы с ним совещались, право поощрять, право предостерегать. И король вполне разумный не станет желать других прав». Такое положение сложилось в XVIII в., этому способствовали и личные качества монархов, заботившиеся больше о своих личных, чем о государственных делах.

Формально власть принадлежала парламенту, который представлял опять - таки формально весь английский народ. Но на практике была отстранена от выборов даже значительная часть буржуазии. В 1717 г. был повышен избирательный ценз до 600 ф.ст. годового дохода с недвижимости и 200 – от торговых операций. Всего избирателей оказалось 250 тыс. из 5 миллионов. Страна была разбита на избирательные округа. Но в сельских районах вопрос о депутате обычно решался лордом, от которого зависели соседи. Кроме того, половина депутатов вообще не избиралась, а назначалась от так называемых гнилых местечек – маленьких населенных пунктов, находившихся в собственности лорда. Лорд сам назначал депутата или продавал пост. Там, где было несколько кандидатов, процветал подкуп избирателей. Недаром лидер вигов Роберт Уолпол (1721 – 1742 гг.), подкупавший парламентариев, сказал: “У каждого из них есть своя цена”. В 1832 г. Билль о парламентской реформе уничтожил часть гнилых местечек и расширил круг избирателей за счет плательщиков высокого подоходного налога. В 1867 г. была проведена еще одна избирательная реформа. Наконец, по избирательной реформе 1884 – 1885 гг. в стране было практически введено всеобщее мужское избирательное право (см. более подробно схему 62).

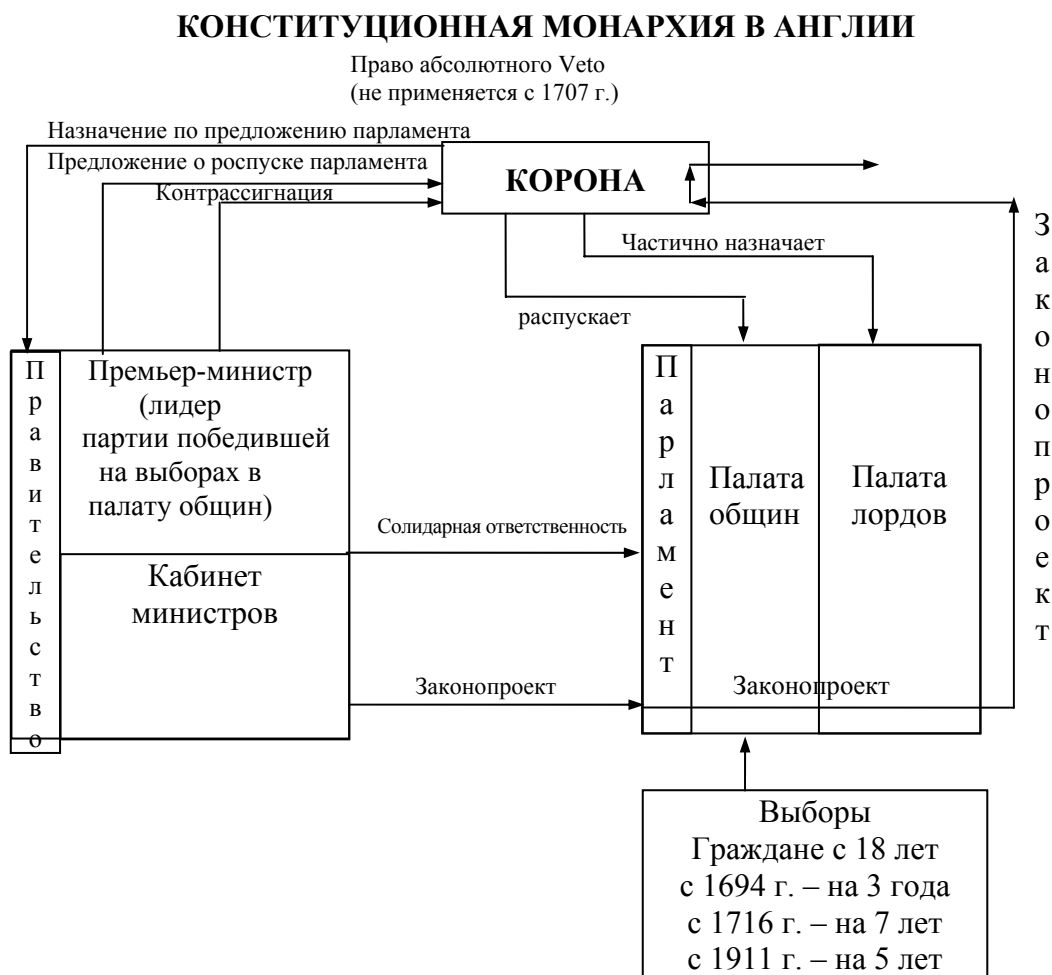
В XVIII в. появляется нигде не предусмотренный орган – кабинет, вскоре ставший “правительством его величества”. Принципы работы кабинета формировались в порядке прецедента: кабинет формирует лидер победившей на выборах партии, он заседает без короля, прежние советники короля превращаются в министров, сохраняя былые наименования: лорд-канцлер, лорд адмиралтейства и т.д. Появляются и такие министерства, как военное, по делам Индии и др.

Кабинет министров обладал, согласно правилам, правом вносить законопроекты, касающиеся государственных доходов и расходов. Палата общин могла лишь сократить их, чего можно было не опасаться, т.к. партийное большинство было за кабинетом. Кроме того, кабинет обладал правом издавать правовые акты, помимо парламента. Подобное правительственное нормотворчество получило название “делегированное законодательство”. Объяснялось это отсутствием писаной конституции, т.е. каких-либо формальных препятствий для осуществления законодательных полномочий правительства.

В XVIII - XIX вв. происходит оформление ряда государственных учреждений и ведомств и прежде всего полицейских органов. В 1782 г. учреждается Министерство внутренних дел.

Английская парламентская система стала своего рода эталоном для большинства европейских стран, Японии и многих “молодых” государств.

Схема 61



ИЗБИРАТЕЛЬНЫЕ РЕФОРМЫ XIX ВВ. В АНГЛИИ

	1832 г.	1867 г.	1884 - 85 гг.
Перераспределение избирательных округов	1. Лишены представительства "гнилые" и "карманные" местечки. 2. Города с населением 2 - 4 тыс. жителей – только 1 депутат. 3. Освободившиеся места – крупным городам и графствам.	1. Лишены представительства мелкие города. 2. Города с населением 2 - 4 тыс. жителей – только 1 депутат. 3. Освободившиеся места – крупным городам и графствам.	1. Лишены представительства мелкие города. 2. Города с населением 15 - 50 тыс. жителей – только 1 депутат. 3. Избирательный округ – 1 депутат.
Расширение избирательного корпуса	Графства Собственники и арендаторы земли с доходом 10 ф.ст. в год.	Графства Собственники и арендаторы земли с доходом 5 ф. ст. в год или подлежащие обложению налогом от 12 ф.ст. в год.	Графства Владельцы земли или помещения с доходом в 10 ф.ст. в год.
	Города Собственники и арендаторы домов и других строений с доходом – 10 ф.ст. в год	Города Квартиросъемщики, уплачивающие за квартиру 10 ф.ст. в год	Города Все домовладельцы или квартираниматели

В 1873 г. введено тайное голосование,
1883 г. наказание за подкуп избирателей.

Тест

1. Закон, содержащий гарантии неприкосновенности личности в Англии:
 - а) Акт об устройении;
 - б) Хабеас корпус акт;
 - в) Билль о правах.
2. “Ответственность правительства” в государственной системе Англии предполагает:
 - а) ответственность правительства перед народом;
 - б) ответственность правительства перед королем;
 - в) ответственность правительства перед палатой лордов;
 - г) ответственность правительства перед палатой общин.
3. Какая из перечисленных партий была предшественницей современной либеральной партии в Англии?
 - а) тори;
 - б) лейбористская;
 - в) виги;
 - г) радикальная.
4. Какая из перечисленных партий была предшествующей современной консервативной партии в Англии?
 - а) тори;
 - б) лейбористская;
 - в) виги;
 - г) радикальная.
5. Лидером какого течения в Английской революции был О. Кромвель?
 - а) движения индепендентов;
 - б) движения пресвитериан;
 - в) движения левеллеров;
 - г) движения диггеров.
6. Английская конституция была принята в :
 - а) 1648 г.;
 - б) 1735 г.;
 - в) 1810 г.;
 - г) ни одно из перечисленных.
7. Какие формы правления были в Англии в XVII в.
 - а) абсолютная монархия;
 - б) республика;
 - в) парламентская монархия;
 - г) все неправильно.

8. Какая форма правления установилась в Англии в XVIII - XIX вв.
- а) абсолютная монархия;
 - б) республика;
 - в) парламентская монархия;
 - г) все неправильно.
9. “Актом о престолонаследии” 1701 г. (Акт об устройении) в Англии была установлена:
- а) безответственность министров перед парламентом;
 - б) ответственность министров перед парламентом;
 - в) ответственность министров перед королем;
 - г) все неправильно.
10. Как назывался высший орган исполнительной власти в Англии?
- а) Совет Министров;
 - б) Кабинет Министров;
 - в) Правительство;
 - г) все правильно.

6. Образование США. Конституция 1787 г. Формирование президентской системы. Конституционное развитие США в XIX в.

6.1. Предпосылки революции

К их числу относятся: во-первых, отсутствие феодализма в качестве предшествующей капитализму общественно-экономической формации; во-вторых наличие рабства, приведшее в конце концов к Гражданской войне 1861-1865гг.; в-третьих наличие обширных, свободных земель, колонизируемых скваттерами (лица, самовольно захватывающие свободные земли и создающие фермерское хозяйство); в –четвертых, огромное влияние пуританизма в Новой Англии. Теория пуританизма решительно отвергала непосредственное наслаждение богатством, призывала сократить потребление, особенно когда оно превращалось в излишество. Одновременно она освобождала приобретательство от психологического гнета традиционной этики христианства, разрывала оковы, ограничивающие стремление к наживе, превращая его не только в законное, но и угодное Богу занятие. Она требовала от богатых людей не умерщвление плоти, а такое употребление богатства, которое служило бы необходимым и практическим целям. Мишурному блеску рыцарского великолепия с его шаткой экономической основой пуританство противопоставляло идеал уюта дома с его безупречной чистотой и солидарностью. Борясь за производительность богатства, пуританизм ратовал против недобросовестности, и против инстинктивной жадности. Лозунг пуритан: “мы обязаны призывать христиан к тому, чтобы они наживали столько, сколько можно, и сберегали все, что можно, т.е. стремились к богатству”.

На восточном побережье Северной Америки в XVII в. были образованы 13 английских колоний, заселенных переселенцами из Европы. Одни из них управлялись в соответствии с королевскими хартиями, выданными торговым компаниям основавшим эти колонии; другие управлялись лицами, получившими подобные хартии от короля; третьи – королевскими губернаторами. Но все они были заинтересованы в отмене дискриминации.

Метрополия пыталась насадить здесь феодальные отношения. В северных колониях господствующее положение заняло фермерское хозяйство. Своеобразно развивались южные колонии, где на базе использования труда негров-рабов утвердилось крупное плантационное хозяйство.

В таких условиях в XVIII в. в колониях быстро расцветали рыночные отношения. Очень рано обнаружилось, что элементы феодализма, рабство негров, пестрота форм эксплуатации становились помехой на пути развития капитализма. А по мере развития колоний все нагляднее проявлялась связь между этими преградами и политикой метрополии, все яснее становилось, что невозможно покончить с ними, не освободившись от власти Англии. В силу этого перед революцией в Северной Америке стояли две задачи: 1) утверждение демократического строя в результате ликвидации всех докапиталистических форм эксплуатации; 2) ликвидация колониального гнета, политическое объединение колоний в рамках единого самостоятельного государства. Наличие таких задач обусловило и особую форму революции в виде войны за независимость.

6.2. Война за независимость и образование США

В североамериканской революции также своеобразно выглядела расстановка классовых сил. Основной движущей силой были народные массы: фермеры, ремесленники, наемные рабочие, городская мелкая буржуазия. Помогали негры-рабы. Но руководство оказалось в руках национальной буржуазии и некоторой части плантаторов-

рабовладельцев, выступавших в едином блоке. Лагерь контрреволюции был представлен господствующими классами Англии и роялистами – теми элементами колонистов, которые поддерживали метрополию. Это часть плантаторов Юга, богатое купечество, королевские чиновники, священники англиканской церкви, крупные землевладельцы.

В 1774 г. был созван I Континентальный конгресс, который обратился с посланием к королю и в знак протеста против притеснений английских властей объявил бойкот английским товарам. Но вскоре конгресс был распущен, что вызвало крайнее неудовольствие американцев. Вместо компромисса королевская власть сделала ставку на силовые методы решения проблем.

Революция в Северной Америки также прошла три этапа. Первый этап длился с 19 апреля 1775 г. по 4 июля 1776 г. В мае 1775 г. в Филадельфии начал работу II Континентальный конгресс, сыгравший роль первого американского правительства. Именно Конгресс оформил образование революционной армии во главе Дж. Вашингтоном. Вооруженная борьба с Англией переплеталась с борьбой против внутренней реакции. Большую помощь в подавлении роялистов оказали комитеты безопасности. Крупным рубежом стало принятие Конгрессом 4 июля 1776 г. Декларации независимости Соединенных Штатов Америки. Юридически она не является источником права, но ее идеи оказали огромное влияние на развитие конституционно-правовой системы.

Согласно Декларации независимости все люди наделены неотъемлемыми правами, “в числе которых – жизнь, свобода и стремление к счастью”. Для обеспечения этих прав устанавливаются правительства. Но если какая-либо форма правления становится губительной для этой цели, “то народ в праве изменить или уничтожить ее и установить новое правительство”. Именно таким, утверждала Декларация, было правление короля Великобритании, и перечисляла далее все те злоупотребления английского правительства, которые давали колониям основание для разрыва государственных связей с Англией и провозглашения нового независимого государства – Соединенных Штатов Америки.

С принятием Декларации независимости начинается второй этап революции – период оформления нового государства и победы над его противниками. Длился он с 1776 г. по 1783 г. В это время был сделан первый шаг к объединению колоний. В 1777 г. была одобрена Конгрессом, а с 1 марта 1781 г. вступила в силу первая конституция Соединенных Штатов под названием “Статьи конфедерации и вечного союза”. Штаты вступали в дружеский союз “для общей защиты” для обеспечения своих вольностей, для взаимной и общей пользы”. При этом каждый штат сохранял свое верховенство, свободу и независимость, всю полноту власти. Заведывание общими делами осуществлял однопалатный Конгресс, полномочия которого ограничивались в основном вопросами обороны и внешних сношений. Для принятия решения требовалось согласие 2/3 (девяти) штатов. Конгресс учреждал также Комитет штатов. В итоге созданное в виде конфедерации объединение оказалось очень слабым: не было постоянного сильного органа исполнительной власти, единой денежной системы и т.д., устанавливался высокий имущественный избирательный ценз.

Органы конфедерации были слишком слабы для успешного осуществления функций управления. С принятием новой конституции 1787 г. был связан третий этап американской революции.

6.3. Конституция США 1787 г. и Билль о правах 1789 г.

Созванный в Филадельфии Конвент из представителей всех штатов под председательством Дж. Вашингтона подготовил новую Конституцию 1787 г., вступившую в силу 4 марта 1789 г. после ее ратификации 11 штатами из 13.

Это был уникальный для своего времени документ и первая в мировой истории (исключая Статьи конфедерации) писаная Конституция. Она закрепляла республиканскую форму правления в масштабах всей страны и в каждом штате. Но главная ее новизна состояла в особом значении положений, которым была придана сила главенствующей государственно-правовой нормы. Эта определяющая роль Конституции выражалась в том, что все законы, как общие, федеральные, так и действующие в отдельных штатах, должны соответствовать федеральной Конституции. На практике это означало, что всякие попытки изменить форму правления, осуществить раздел страны, противопоставить федеральным законам законы штатов стали расцениваться как государственная измена.

За основу устройства высшей государственной власти был принят принцип разделения властей (см. схему 63). Учредители американской конституционной системы воспринимали этот принцип через призму своих собственных представлений о государственном устройстве, обусловленных специфическими условиями США. Характерной чертой “хорошего правления” они считали “силу” законодательной власти, сосредоточенной в руках Конгресса, “энергию” исполнительной власти, возглавляемой Президентом, и “мудрость” судебной власти, осуществляемой Верховным судом и системой нижестоящих судов с участием присяжных заседателей.

КОНСТИТУЦИЯ США 1787 Г.



Основные поправки к Конституции

<u>“Билль о правах” 1789-1791 гг. (первые 10 поправок)</u> I. Свобода слова, печати, собрания, петиций. II. Право иметь и носить оружие. IV. Неприкосновенность личности и жилища. V. “Гарантия против самообвинения”, неприкосновенность частной собственности. VI - VII. Скорый и публичный суд присяжных.	<u>Второй цикл поправок 1865 - 1870 гг.</u> XIII. Отмена рабовладения. XIV. “Равное покровительство закона”. XV. Избирательные права неграм.	<u>Поправки XX века</u> XVII (1913 г.). Избрание сенаторов населением штата. XIX (1920 г.). Женское избирательное право. XXII (1951 г.). Президент не более двух сроков. XXIV (1965 г.). Отмена избирательного налога. XXV (1967 г.). Вице-президент, став Президентом, может назначить Вице-президента. XXVI (1971 г.). Снижение возрастного избирательного ценза до 18 лет.
---	---	---

Следуя принципу разделения властей, учредители стремились строго разграничить компетенцию центральных органов государственной власти. Необходимо, писал Т. Джефферсон, чтобы “полномочия государственной власти были бы так разделены и сбалансированы между несколькими правительственными органами, чтобы ни один из них не смог выйти за пределы своих законных прерогатив, находясь под эффективным контролем и сдерживаемый другими”. В соответствии с этим в Конституции была предусмотрена сложная система “сдержек и противовесов”, предназначенная как для взаимного сбалансирования властных полномочий государственных органов, так и для ограждения юридической самостоятельности каждой организационно выделенной ветви государственной власти.

При всем различии политических взглядов учредителей Конституции главным было умеренно-консервативное стремление “установить крепкий барьер против эксцессов

демократии”, поэтому в системе “сдержек и противовесов” наиболее мощные средства нейтрализации были направлены на законодательное собрание, которое по своей природе теснее связано с избирателями, чем другие органы власти. Отсюда – стремление предотвратить “деспотизм большинства”, необдуманность и поспешность его действий, стремление помешать узурпации власти народным собранием, его “тирании”. Мэдисон считал необходимым разделение законодательной ветви на две разные палаты, предоставление Президенту право «вето» на законопроекты. Сама необходимость сдержек и противовесов выводилась Мэдисоном из наличия в обществе разнообразных интересов и мнений, которые взаимодействуя и сталкиваясь друг с другом, как бы погашаются в процессе противоборства и соперничества, создавая в механизме управления некое стабилизирующее устройство, обеспечивающее национальное единство и политическую свободу. Действенным такое устройство может быть лишь при его институализации, т.е. воплощении в систему конституционно-правовых средств, методов и процедур компромиссного разрешения социальных конфликтов. Исходным принципом Мэдисона была формула: “правление большинства, но при уважении прав меньшинства”.

Все это нашло отражение в Конституции. Суть системы “сдержек и противовесов” состоит в том, что власть Палаты представителей сдерживается Сенатом, в котором все штаты представлены поровну. В свою очередь, Сенат лишен права бюджетной инициативы. Власть обеих палат ограничена Президентом – его правом отлагательного “вето”. Полномочия же Президента лимитируются Сенатом, согласие которого требуется при назначении министров (госсекретарей) и др. высших госслужащих.

В Конституции была предусмотрена и специальная процедура, затрудняющая ее пересмотр. При голосовании по проекту поправок требовалось квалифицированное большинство – не менее 2/3 палат конгресса и при ратификации как минимум 3/4 от всех законодательных органов штатов. Весьма парадоксально, но проблема изменения встала сразу же после принятия Конституции. В самом тексте не было ни слова о гражданских правах.

В 1789 – 1791 гг. были разработаны и одновременно приняты 10 поправок – Билль о правах. 1-я провозглашала политические свободы: слова, печати, собраний, свободу совести. 2-я закрепляла за гражданами право носить и хранить оружие, связывая это право с необходимостью иметь народное ополчение для защиты государства. 4-я - закрепляла право граждан на неприкосновенность личности, жилища, имущества. Запрещались незаконные аресты и обыски; последние возможны только на основании ордера при наличии достаточных оснований. 5-я содержала запреты на повторное уголовное преследование за одно и то же преступление, на принуждение человека к даче показаний против самого себя, на применение санкций против человека без надлежащей правовой процедуры, запрет на безвозмездное отчуждение частной собственности для общественного пользования. Привлечение к уголовной ответственности за тяжкое преступление должно осуществляться только расширенной коллегией присяжных. 6-я закрепляла процессуальные гарантии и права обвиняемого: право на скорый и публичный суд присяжных, право знакомиться с сущностью и основаниями обвинения, право на очную ставку, на вызов свидетелей со своей стороны и на помощь адвоката. 7-я устанавливала право на рассмотрение гражданских дел судом присяжных. 8-я запрещала при уголовном преследовании требовать чрезмерные залоги, налагать чрезмерные штрафы, жестокие и необычные наказания. 9-я устанавливала, что перечисление в Конституции конкретных прав граждан не должно толковаться как отрицание иных, не упомянутых в ней прав народа. Всего за 200 с лишним лет было принято 26 поправок, последняя в 1971 г.

Оценивая Конституцию, следует подчеркнуть, что она самая стабильная и долговечная, ибо в ней заложена большая приспособляемость к изменениям в общественной жизни.

Законодательная власть принадлежит Конгрессу состоящему из двух палат: Палаты представителей и Сената. Истоки: Англия с его парламентом, федеральная структура государства. Палата представителей избирается пропорционально количеству населения штатов. Переизбирается полностью каждые два года. Председательствует спикер - решает процедурные вопросы.

Сенат избирается на 6 лет (сенатором может быть гражданин США 30 лет, проживающий в избираемом штате и имеющий 9 лет гражданства США). Конгресс имеет право издавать все законы.

Президент имеет право «вето», но его можно преодолеть, если пройдет повторное голосование в 2/3 голосов в каждой из палат. Парламент обладает правом импичмента, т.е. судебным полномочием отстранения всех должностных лиц, включая Президента и членов Верховного суда за государственную измену, взяточничество и т.д. Обвинение выдвигается Палатой представителей, а решение выносится Сенатом.

Исполнительная власть принадлежит Президенту, избираемому на 4 года в ходе двухступенных выборов. Отдельные штаты избирают выборщиков по числу депутатов и сенаторов, выборщики избирают Президента и Вице-президента.

Президентом может быть избран любой прирожденный, но не натурализованный (получивший гражданство не по рождению) американец не моложе 35 лет, проживший не менее 14 лет на территории США. В отличие от английского монарха, который царствует, но не правит, Президент правит, но не царствует.

Круг его полномочий достаточно широк: право «вето», право «карманного вето». Суть последней процедуры состоит в том, что он может задержать в любой палате непродуманный законопроект до последних дней сессии. Получаемый Президентом менее чем за 10 дней до окончания сессии проект откладывается, «прячется в карман».

Вице-президент председательствует в Сенате. Но его реальные функции определяются в каждом конкретном случае Президентом. Центральное управление состоит из департаментов, возглавляемых государственными секретарями.

Но они не образуют кабинет министров т.е., не имеют права принимать ответственные решения. Сначала их было три: госдепартамент (внешние дела), финансов и военный. Одновременно была введена должность Генерального атторнея (прокурора), позднее с 1870 г. возглавившего министерство юстиции. Все госсекретари назначаются Президентом и несут ответственность перед ним. Они не могут быть членами Конгресса.

Судебная власть принадлежит Верховному суду США, назначаемому Президентом с согласия Сената. Сначала 6 членов, а с 1869 г. и до сих пор Верховный суд состоит из 9 членов. Как суд первой инстанции он рассматривает споры между штатами, исковые дела, возбужденные против послов и официальных представителей иностранных государств, членов их семей или служащих, осуществляет конституционный надзор, контролирует деятельность Конгресса. Причем этих полномочий нет в Конституции, они выработаны практикой американского судопроизводства.

В начале XIX в. председатель Верховного суда Дж. Маршалл выдвинул теорию судебной ревизии законов и сам суд утвердил себя стражем Конституции. Доктрины Верховного суда составляют как бы неписанную часть Конституции.

Атторнейская, или прокурорская служба возглавляется Генеральным атторнеем, который представляет интересы страны в судебных спорах, консультирует правительство, обеспечивает исполнение федерального законодательства через аппарат министерства юстиции.

США по конституции 1787 г. явились первым удачным примером федеративной формы государственного устройства.

Революция в Северной Америке освободила американский народ от колониального угнетения, уничтожила феодальные напластования, создала условия для развития рыночных отношений.

Оценивая итоги революции в Северной Америке, необходимо учитывать, что она была призвана разрешить две задачи. Первая из них – политическая – решена полностью. На месте 13 британских колоний возникло независимое государство – США. Однако социально-экономическая задача не была доведена в ходе резолюции до конца, в результате чего было создано общество с пережитками докапиталистических форм эксплуатации (рабство негров).

6.4. Конституционное развитие США в XIX в.

Как отмечалось ранее, полностью решив политическую задачу – завоевание независимости, – американская революция не довела вторую задачу – социально-экономическую – до конца. Рабство негров было запрещено или ограничено лишь в северных штатах. Но в южных штатах рабство не только не было уничтожено, а даже стало с конца XVIII в. распространяться на новые территории. Сохранение плантационного рабовладельческого хозяйства на Юге Соединенных Штатов по мере развития капитализма входило во все большее противоречие с интересами демократического Севера.

Первое крупное столкновение произошло в 1820 г. в связи с принятием нового штата Миссури, что грозило нарушить сложившееся в Союзе равновесие (11 рабовладельческих штатов и 11 свободных). Попытка найти компромиссное решение (принимать сразу по два штата: один рабовладельческий, другой – свободный, провести границу между рабовладельческими штатами и свободными) не увенчалась успехом. Конфликт завершился гражданской войной 1861 – 1864 гг.

Победу одержал промышленный Север после того, как правительство А. Линкольна решилось в 1862 г. на издание законодательных актов – Закона о гомстедах (бесплатное наделение земель всех желающих, не воевавших на стороне южан) и Прокламации об освобождении рабов. Эти документы превратили войну в подлинную демократическую революцию.

Победа Севера привела к ликвидации рабства, окончательно утвердился “американский путь” развития. И в этом смысле гражданская война 1861 – 1864 гг. может считаться продолжением и завершением революции, начатой войной за независимость.

Ее итогом был второй цикл поправок к Конституции США 1787 г. (XIII, XIV, XV поправки) и введение равноправия граждан перед законом и судом, окончательно утвердилось всеобщее мужское избирательное право.

Тест

1. Кто подготовил Декларацию независимости США 1776 г.?
 - а) Б. Франклин;
 - б) Т. Джефферсон;
 - в) Дж. Вашингтон;
 - г) Дж. Адамс.
2. В каком юридическом документе сформулированы права американских граждан?
 - а) в Статьях конфедерации 1781 г.;
 - б) в Билле о правах 1791 г.;
 - в) в Декларации независимости США 1776 г.;
 - г) в Конституции США 1787 г.
3. Президент США по Конституции 1787 г. избирается:
 - а) всем народом;
 - б) Палатой представителей;
 - в) выборщиками от штатов;
 - г) Конгрессом США.
4. Рабство в США было ликвидировано с принятием XIII поправки к Конституции.
 - а) в 1863 г.;
 - б) в 1865 г.;
 - в) в 1862 г.;
 - г) в 1885 г.
5. Гомстед – акт, принятый в мае 1862 г. в США:
 - а) предоставлял каждому право на участок земли на западе США, для занятия сельским хозяйством;
 - б) отменял рабство;
 - в) регулировал трудовые отношения;
 - г) конфисковывал землю мятежников - плантаторов.
6. При каком Президенте в США было отменено рабство
 - а) при Т. Рузвельте;
 - б) при Дж. Вашингтоне;
 - в) при А. Линкольне;
 - г) при В. Вильсоне.
7. Кто стал первым Президентом США?
 - а) Т. Джефферсон;
 - б) Дж. Вашингтон;
 - в) А. Гамильтон;
 - г) Б. Франклин.

8. Какая система в США позволяет нейтрализовать возможные узурпаторские поползновения:

- а) система конституционного надзора;
- б) система “сдержек и противовесов”;
- в) избирательная система;
- г) ограничения власти Президента сроком 4 года.

9. “Суды Линча” в США:

- а) суды низшей инстанции в штатах;
- б) судебные органы для рассмотрения споров внутри негритянской общины;
- в) специальные судебные органы для разрешения правовых споров между белым населением и цветным;
- г) органы внесудебной расправы над неграми.

10. Сколько поправок было принято к Конституции США 1787г. ?

- а) 10.
- б) 30;
- в) 26;
- г) 15.

7. Изменения в государственном строе и праве Франции в ходе революции конца XVIII в.

7.1. Предпосылки революции

Причины и предпосылки демократических революций наиболее наглядно можно наблюдать на примере Франции, где напряженность и острота классовой борьбы достигли крайней степени. Именно здесь конфликт между новыми производительными силами и феодальными производственными отношениями нашел свое конкретное проявление в основных отраслях экономики – сельском хозяйстве, промышленности, торговле, затрагивая интересы различных классов и сословий феодального общества.

Особенно резко проявился кризис феодального строя во Франции к концу XVIII в. В стране возникла революционная ситуация, которая и привела к революции. Перед надвигавшейся революцией стояла задача уничтожить феодальный строй, передать политическую власть в руки народа, создать благоприятные условия для развития рыночных отношений.

Движущими силами революции во Франции являлись:

- а) крестьянство;
- б) городские низы: ремесленники, мелкие торговцы, наемные рабочие;
- в) буржуазия, включавшая в свой состав верхушку городов, финансистов, собственников промышленных предприятий и т.д.

Французская революция показала пеструю и многоплановую гамму социальных и политических противоречий. Во-первых, противоречие между земельной аристократией, олицетворявшей отжившую систему феодализма, и буржуазией, боровшейся за власть и добывавшей свободу развития новой, более прогрессивной общественной системы. Во-вторых, внутреннее противоречие самой буржуазии, между крупной, выступавшей с минимальными требованиями, готовой идти на компромиссы с аристократией и монархом, и мелкой буржуазии, претензии которой имели более радикальный характер. В-третьих, противоречие между буржуазией и широкими народными массами. Разумеется, доминирующим противоречием, предопределившим неизбежность революции, являлось первое. Именно оно диктовало центральные задачи и требования революции: обеспечение свободы, равенства, ограничение власти короля, создание представительных учреждений и т.д. Но это противоречие разрешалось на фоне и в контексте других. Выступая от имени третьего сословия, буржуазия должна была учитывать и интересы народа. Это накладывало заметный отпечаток на формы и методы ее действий в борьбе за реализацию указанных задач, предопределяло ход событий, общий характер разрабатываемых революционной властью документов.

Теоретические идеи революции в сфере государственно-правового переустройства разрабатывались английскими философами, политологами и правоведами: Бекконом, Локком, Гобсом и др. и французскими просветителями: Монтескье, Вольтером, Дидро и др.

7.2. Начало революции

Французская революция прошла три основных этапа, развиваясь по восходящей линии, и на каждом из этапов во главе движения стояла определенная политическая группировка.

Первый этап революции охватывает время с 14 июля 1789 г. по 10 августа 1792 г.

Роль ускорителя в развитии революционных перемен сыграл финансовый кризис. Созванные для его урегулирования в 1789 г. Генеральные штаты (последний раз собирались в 1614 г.) проблемы не решили из-за отказа первых двух сословий (дворянства и духовенства) принимать решения путем совместного обсуждения с третьим сословием. Последнее объявило себя Национальным собранием – органом, единственно представляющим интересы всего французского народа, а 9 июля 1789 г. провозгласило себя Учредительным собранием, правомочным решать вопрос об учреждении новой власти. 14 июля была взята Бастилия – политическая тюрьма.

В обстановке революционного подъема принимаются решения о создании национальной гвардии, о ликвидации феодальных сословий, о свободе промыслов и торговли. Была введена новая административная система, проведена церковная реформа. 4 августа была принята Декларация, провозгласившая уничтожение феодальных порядков, что до этого уже было сделано крестьянами явочным путем. Вершиной этих преобразований стало принятие Учредительным собранием 26 августа 1789 г. важнейшего программного документа революции – Декларации прав человека и гражданина, закрепившей основные принципы демократического строя: разделение властей, священность и неприкосновенность частной собственности, законность и т.д.

Принималась она в исключительно острых спорах: лишь две статьи были утверждены в первоначальной редакции. Споры касались не только статей, но и всего документа. Но, в конечном итоге, поняли, что безопаснее принять Декларацию, ниспровергающую политические основы феодального строя, чем рисковать лишением поддержки народных масс. Ее теоретической основой стали труды французских просветителей обосновывавшие естественно-правовую доктрину, признавшую неразумными, не отвечающими “естественному праву” все старые учреждения и порядки абсолютизма. Широкое обобщение достижений теоретической мысли, юридической практики, творческое осмысление и взаимосвязь с задачами революционной борьбы предопределили высочайший теоретический и политический уровень Декларации.

Она компактна и структурно четка: вводная часть и 17 статей. Центральная идея Декларации – обеспечение свободы. Она провозглашает свободу и одновременно определяет ее пределы (ст.1, 4, 5.). Ст. 1 “Люди рождаются и остаются свободными и равными в правах”. Тем самым ниспровергается один из фундаментальных устоев феодализма – сословное деление и привилегии.

“Свобода состоит в возможности делать все, что не приносит вреда другому” (ст.4). Границы эти могут быть определены только законом. Развивая эту мысль, ст. 5. уточняет: “Закон может воспрещать лишь деяния вредные для общества. Все то, что не воспрещено законом, то дозволено, и никто не может быть принужден к действию, не предписываемому законом”. Это расширяло рамки демократии, т.к. перечень законодательно разрешенных действий всегда связывает свободу человека больше, чем перечень запрещенных. Большое внимание уделялось регламентации конкретных прав и свобод. Ст. 2: “Цель каждого общественного союза составляет обеспечение естественных и неотъемлемых прав человека”, таковыми провозглашаются: свобода, собственность, безопасность и сопротивление угнетению. Ст. 10, 11 – политические права и свободы, т.е. права гражданина, пре-

дела которых регламентируются государственной властью: свобода вероисповеданий, мнений, слова, печати.

Ст. 7, 8, 9 посвящены вопросам обеспечения безопасности гражданина, т.е. юридической защите провозглашаемых прав и свобод, новым принципам судопроизводства. Политический смысл этих статей – ниспровержение правового механизма административно-судебного произвола абсолютизма, механизма, перед которым личность была беззащитна, осуждение сопровождавшееся неоправданно жестокими наказаниями феодального права.

Эти статьи провозглашают основополагающие принципы демократического правосудия, остающиеся общепризнанными и по сей день: “допустимость наказания только на основе закона”, “нет преступления – нет наказания”, “закон обратной силы не имеет”, “презумпция невиновности подсудимого”, “равенство граждан перед законом”, “равная судебная защита для всех граждан”.

Еще одна крупная проблема, регламентируемая Декларацией, – создание нового государственного механизма, призванного сменить политический режим абсолютной власти. Решая ее, авторы опирались на учение Руссо о неотчуждаемости суверенитета, принадлежащего народу, и теорию разделения властей Монтескье. “Источник суверенитета зиждется по существу в нации” (ст.3). Никакая корпорация, ни один индивид не могут располагать властью, которая не исходит явно из этого источника”. Тем самым подрывался королевский суверенитет. Ст. 6 провозглашала право всех граждан лично или через своих представителей участвовать в выработке законов, осуществлять контроль за управлением и финансами. Политико-правовой гарантией, инструментом недопущения реставрации абсолютизма призвана была стать система разделения властей. Она же выступала гарантом соблюдения прав и свобод. Принцип законности стал краеугольным камнем новой государственно-правовой доктрины.

Итак, основные принципы, разработанные и закрепленные Декларацией 1789 г., сводились к следующему:

1. Принцип народного суверенитета и представительного правления.
2. Конституционный характер правления, т.е. правление на основе конституции, – государственно-правового акта, имеющего наивысшую юридическую силу и подлежащего неукоснительному соблюдению.
3. Принцип разделения властей и законности. В соответствии с этим принципом каждая власть действует строго в пределах своей компетенции и подчинена закону. Исключается злоупотребление властью.
4. Либеральный характер правления. Данная установка трактуется как правление, при котором государство минимально вмешивается в общественную жизнь. В своем общем виде она реализуется через принцип свободы: экономической – развитие промышленности и торговли на основе рыночной конкуренции, политической – свобода мнений и выборы.

Значение Декларации состоит в принципах, составляющих фундамент демократической государственности и права.

Принятие Декларации стало высшим пиком первого этапа революции. После чего начался откат. Причины: крупная буржуазия добилась своих главных целей – частная собственность была объявлена священной и неприкосновенной, политическая власть в ее руках; боязнь складывающейся антифранцузской коалиции (Австрия, Пруссия, Англия). Откат проявился в законах, направленных против революционного террора: 1. Закон о применении оружия против “мятежных сборищ”, 2. Закон Ле Шапелье, запрещающий стачки и союзы рабочих. Закрыты экстремистские газеты, начались аресты экстремистов-революционеров. В этих условиях Учредительным собранием была принята Конституция, подписанная Королем

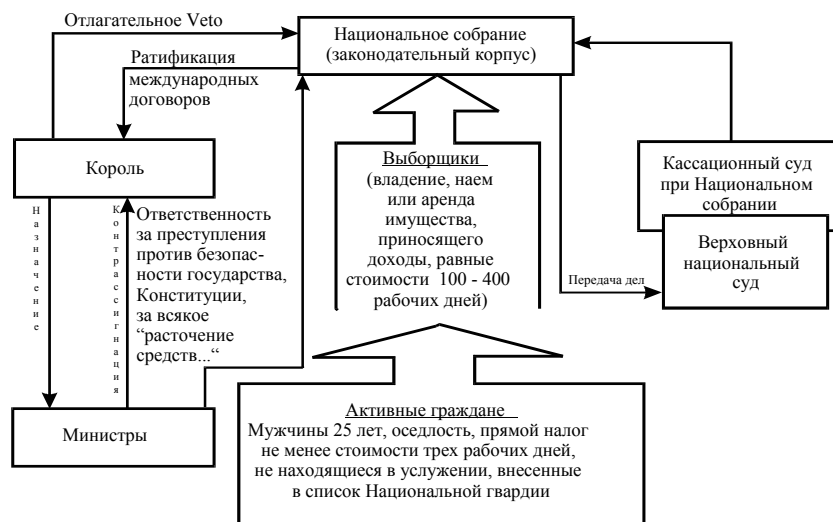
(см. схему 64). Это был шаг назад по сравнению с Декларацией. Она закрепила форму правления в виде конституционной монархии, построенной по принципу разделения властей: законодательная власть вручалась однопалатному национальному собранию. Исполнительная, королю и назначаемым им министрам, правда подчеркивалось, что он царствует лишь в силу закона. Местные органы управления были выборными. Суд объявлялся независимым. Вводилось цензовое избирательное право.

В течение первого периода революции происходило размежевание третьего сословия и складывались основные политические группировки, ставшие затем основой для партий, выражавших позиции различных слоев населения.

Интересы умеренных революционеров выражала партия фельянов. Они считали приемлемым компромисс с дворянством и королевской властью, что и нашло отражение в Конституции 1791 г. И после ее принятия считали революцию законченной и всячески препятствовали ее дальнейшему развитию, превращаясь в контрреволюционную силу.

Схема 64

КОНСТИТУЦИЯ ФРАНЦИИ 1791 Г.



Радикально настроенные торгово-промышленные круги были представлены жирондистами. Защитники свободы торговли, они выступали за ограничение королевской власти, отмену права «вето», секвестр (конфискацию) владений и имущества контрреволюционных эмигрантов, но боялись народных масс, осторожно относились к решению крестьянского вопроса, отмене феодальных повинностей, ограничению спекуляции, введению максимума (твердых цен).

Крайне левую группу в Учредительном собрании составила небольшая группа радикалов: сперва их называли монтаньярами (горой), т.к. они сидели на голерке, а затем якобинцами. Они представляли интересы люмпенов и мелкой буржуазии. Борьба этих партий и предопределила ход и развитие революции. Измены и поражения в войне, объявленной в апреле 1792 г. австрийскому Императору, обострили обстановку. 10 августа 1792 г. Париж поднялся на вооруженное восстание.

Фельяны, сыгравшие свою роль на первом этапе и сделавшие ставку на союз с королем и дворянством, в 1792 г. оказались в сложном положении. С началом наступления Пруссии и Австрии король откровенно желал победы интервентам, надеясь с их помощью восстановить абсолютную монархию. В этой обстановке Парижская коммуна – выборный

орган самоуправления Парижа взяла власть в свои руки и арестовала Людовика XVI и его жену Марию-Антуанетту, Конституция 1791 г. потеряла свою силу. Тем самым окончился период конституционной монархии; Франция с сентября 1792 г. стала республикой.

В сентябре 1792 г. созывается новый орган высшей власти – Национальный конвент, избранный на основе всеобщего (для мужчин) избирательного права.

Начался второй этап революции, хронологические рамки которого: 10 августа 1792 г. – 2 июня 1793 г. Восстание 10 августа покончило с монархией и с политическим господством конституционалистов. Руководящая роль перешла к жирондистам. О расстановке сил на этом этапе свидетельствует состав Конвента, начавшего работу в сентябре 1792 г. Из 750 депутатов около 200 были жирондистами, примерно 100 принадлежали к якобинцам. Остальные составляли колеблющееся “болото”. Было сформировано правительство – Временный исполнительный совет. Жирондисты были против казни короля, но суд Конвента приговорил его к смертной казни, и в 1793 г., 21 января король был казнен. Но жирондисты не решили аграрный вопрос, хотя и провели некоторые мероприятия в интересах крестьян.

Недовольство народных масс политикой жирондистов и тяготами войны вылились в открытые восстания. Выступления 31 мая и 2 июня 1793 г. вынудили Конвент декретировать арест 29 жирондистов – членов Конвента. Политическое господство жирондистов было сломлено. Руководство перешло к якобинцам.

7.3. Якобинский террор как прообраз большевизма

Третий этап революции – со 2 июня 1793 г. по 27 июля 1794 г. – стал периодом наивысшего подъема революции, ее кульминационным моментом. К власти пришли якобинцы – экстремистская партия. Это была наиболее радикальная сила в истории французской революции.

Он начался с издания закона о продаже крестьянам земли, конфискованной у феодалов, и закона о ликвидации всех феодальных повинностей. Был укреплен союз с крестьянством. За время правления якобинцев были приняты новые: Декларация прав человека и гражданина 1793 г. и Конституция 1793 г. Декларация запрещала монархию под страхом смертной казни и закрепляла право народа на революцию. Она легла в основу Конституции, но последняя осталась фикцией, т.к. принималась в пропагандистских целях.

Государственный механизм якобинской диктатуры отличался примитивностью и жестокостью (см. схемы 65 и 66). Высшим органом власти оставался Конвент, обладавший законодательными полномочиями и управлявший страной при помощи системы комитетов и комиссий.

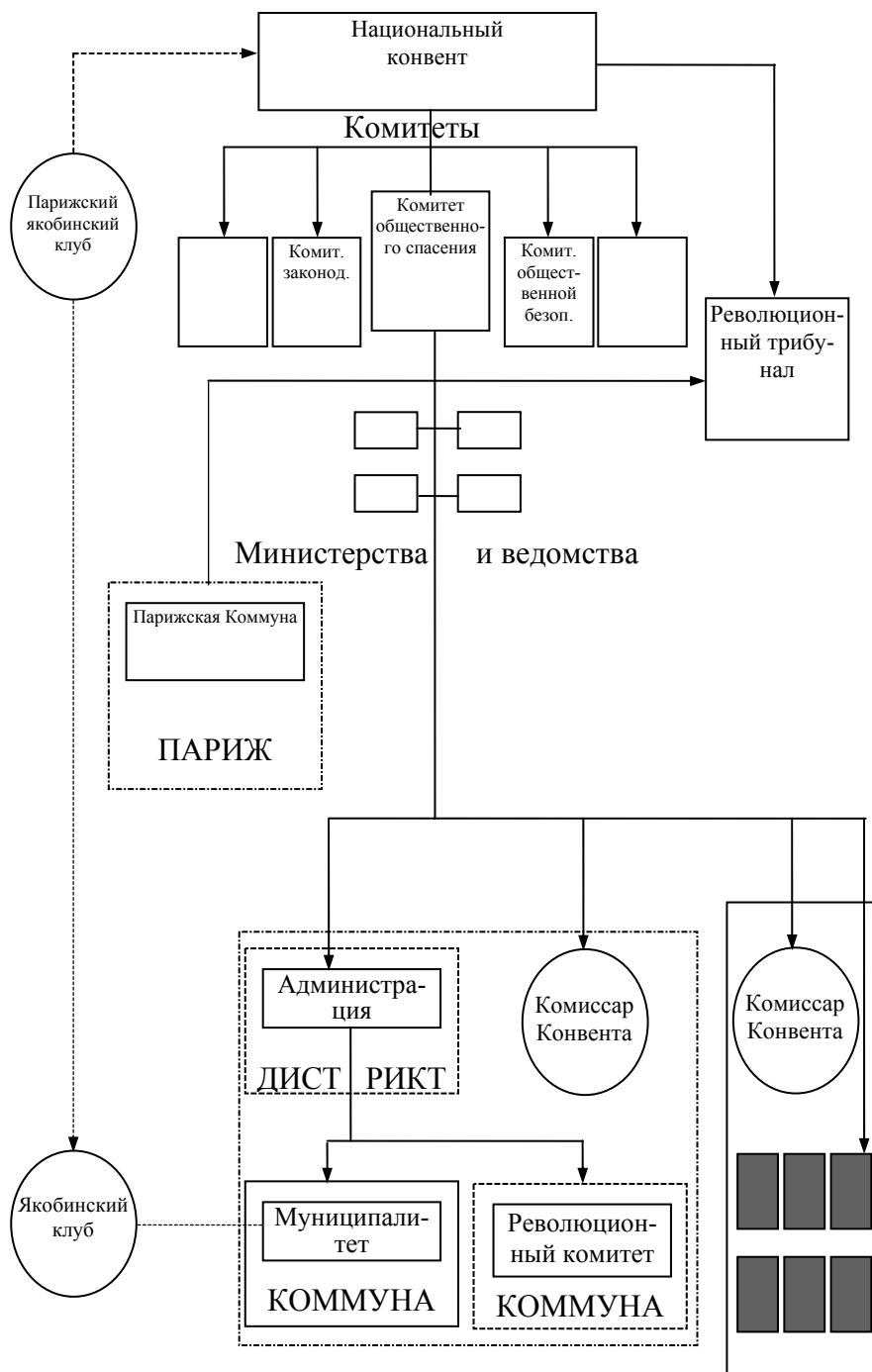
Решающую роль играли два комитета – Комитет общественного спасения и Комитет общественной безопасности. Оба избирались Конвентом и обладали широчайшими полномочиями: от дипломатических до административных. Возглавлял якобинцев М. Робеспьер. Для суда над “врагами республики” был учрежден Революционный трибунал как орган внесудебной, чрезвычайной расправы.

За короткий период своего правления якобинцы провели ряд радикальных мероприятий – уничтожили рабство в колониях, реорганизовали армию, что позволило выстоять в борьбе с интервенцией и подавить внутреннюю контрреволюцию. Но осуществляя эти мероприятия, якобинская диктатура обратилась к террору, первый шаг был сделан при решении продовольственного вопроса. Конвент принял декреты о введении всеобщего максимума (твердых цен на предметы первой необходимости). Из выступления прокурора коммуны Шометта: “Тираны Европы и внутренние враги нашего государства ... упорст-

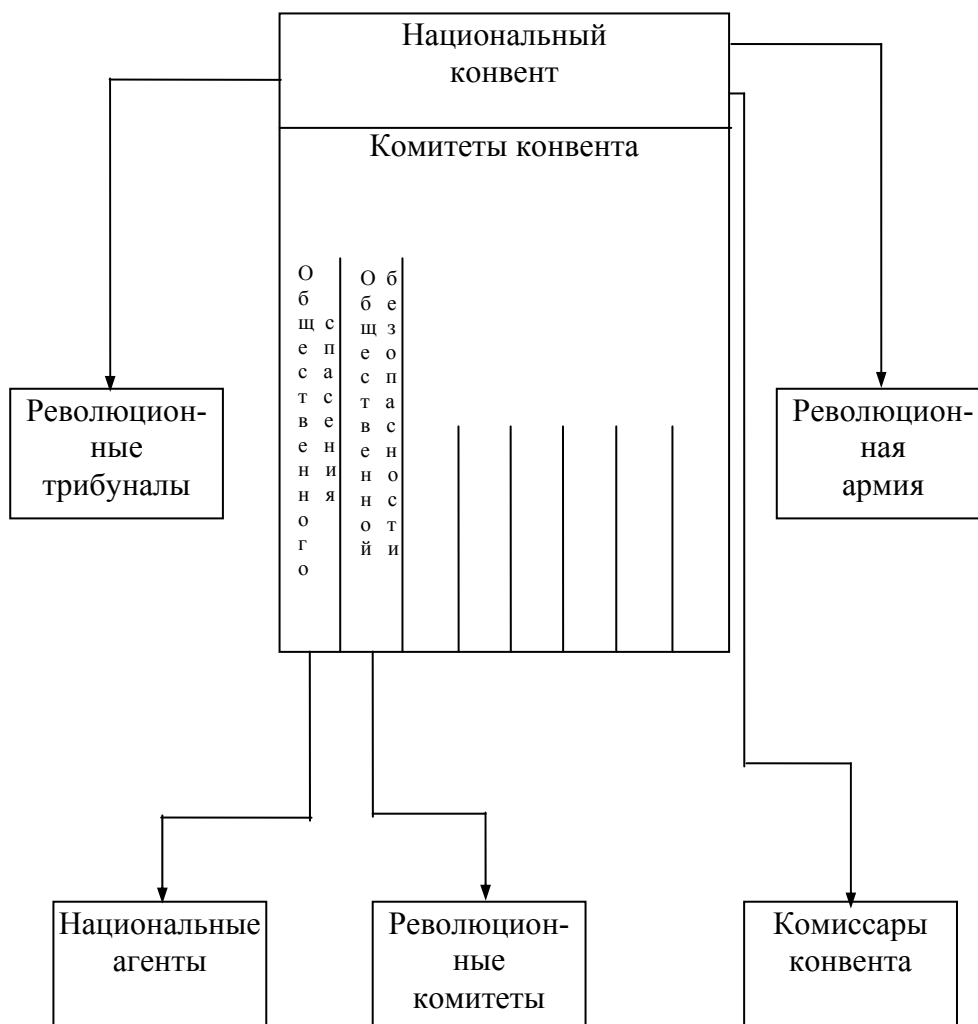
вуют в своем желании уморить французский народ голодом, чтобы победить его и заставить постыдно променять свою свободу и суверенитет на кусок хлеба... Тайные внутренние враги со словом “свобода” на устах пытаются остановить течение жизни. Невзирая на наши благодетельные законы, они запирают свои амбары, хладнокровно подсчитывая, что даст им голод, мятеж и резня... Долой пощаду, долой милосердие к предателям... настал час расплаты.”

17 сентября был принят декрет “О подозрительных”, согласно которому подозрительным объявлялся каждый сторонник старого строя, кто был дворянином или состоял у дворян на службе, если не было свидетельств его революционности, кто не мог доказать, на какие законные средства он существует. Все подозрительные (враги республики) подлежали аресту: если на них были обличительные материалы, то предавались суду, если нет, то содержались под арестом, до заключения мира.

РЕВОЛЮЦИОННОЕ ПРАВИТЕЛЬСТВО ЯКОБИНСКОЙ ДИКТАТУРЫ



ЧРЕЗВЫЧАЙНЫЕ ОРГАНЫ ЯКОБИНСКОЙ ДИКТАТУРЫ ВО ФРАНЦИИ



Те, кто предавался суду, подлежали смертной казни. Рассматривал эти дела революционный трибунал, состоящий из одного председателя, 4 заместителей, 12 судей и 50 присяжных. Декрет от 10 июня 1794 г., ввел понятие “враг народа”, упростил судопроизводство: отменил предварительное расследование, свидетели вызывались только в том случае, если не было моральных или вещественных доказательств, упразднилось право на защиту для “заговорщиков”. Приговоры не подлежали кассационному обжалованию и приводились в исполнение в течение 24 часов. Врагами народа были все, кто или отзывался недоброжелательно о Национальном конвенте и Революционном правительстве, кто “вызывал в народе отчаяние, кто пытался ввести народ в заблуждение и мешал его просвещению, кто портил нравы и развращал общественное сознание”. Каждый обязан донести, имеет право задержать лиц, подпадающих под категорию “враг народа”. М. Робеспьер отправил на гильотину и своих ближайших приспешников: Демулена, Дантона, эбертистов. Антирабочий закон Ле Шапелье продолжал действовать. Террор обрушился на все слои населения, в том числе и на саму буржуазию.

Лозунг Робеспьера: “В создавшемся положении первым правилом нашей политики должно быть управление народом – при помощи разума и врагами народа – с помощью террора” (Под “врагами народа” подразумевались все несогласные).

Проводилась политика принудительного равенства: принудительные займы, сверхвысокий подоходный налог на богатых, ограничения прав наследования, законы против торговли, принудительные реквизиции. Это вело Республику не “к счастью добродетели и скромного довольства”, о чем мечтали ее вдохновители, а к гибели.

Якобинцы обнаружили непонимание и нужд рабочих, т.е. распространили максимум и на зарплату, сохранили закон Ле Шателье.

Не поняли якобинцы и то, что “облагодетельствовав” крестьянство землей, надо было еще и прекратить реквизиции продовольствия и мобилизации рабочих рук. Все это вело к кризису якобинской диктатуры. Уничтожая фракции Дантона и Демулена, Робеспьер показал бессилие по отношению к критике справа, Шоммета и эбертистов – слева. Зато не тронул болото. Все революционеры были молоды и неопытны: Робеспьеру – 35, Сен-Жюсту – 25, Дантону – 35, Шоммету – 30, Демулену – 33, Фуше – 30 лет. Террор – следствие авантюристических действий безответственных политиков. “Кратчайший путь в мир равенства, справедливости и счастья” оказался путем в тупик.

Большинство Конвента представляло “болото” – оно следовало за якобинцами пока те были в силе и наводили “железной рукой” порядок в стране, противостояли интервенции. Но как только внешний враг был разбит, произошел термидорианский переворот (9 термидора по календарю якобинцев, или 27 июля 1794 г.). Якобинцы сами разделили участь своих врагов. Так закончился третий этап революции. Бессмысленный террор был прекращен.

9 термидора (27 июля) 1794 г. войска, поддерживающие Конвент, ворвались в здание ратуши, где собрались вожди якобинцев. Жардам Мерда выстрелом из пистолета раздробил челюсть Робеспьеру. Все были арестованы. На следующий день Робеспьер и его товарищи, живые и мертвые, всего 22 чел. были поспешно гильотинированы. Все было завершено. Якобинцы, успевшие “перестроиться”, стали “демократами”.

Драма и трагедия революции была закончена во Франции, но повторилась в России.

7.4. Завершение революции, установление диктатуры Наполеона Бонапарта

После якобинского террора переворот 27 июля 1794 г. был закономерным итогом. С целью учредить сильную государственную власть принимается Конституция 1795 г., создавшая Законодательный корпус из двух палат – Совета пятисот и Совета старейшин и Директорию в составе пяти членов, узкий орган, располагавший широкими полномочиями.

Директория назначалась Советом старейшин из числа кандидатов, выдвигаемых Советом пятисот. Состав Директории ежегодно обновлялся за счет замены одного члена. Избирательное право носило цензовый характер: имущественный ценз, ценз оседлости, высокий возрастной ценз. Но Директория оказалась неспособной надежно защитить демократию. Она послужила лишь переходной ступенью к режиму военной диктатуры.

18 брюмера (9 ноября) 1799 г. Наполеон Бонапарт совершил государственный переворот. Консульство, а затем Империя стали этапами утверждения бонапартизма. Наполеон довел до совершенства тоталитарное государство – огромный бюрократический аппарат с миллионной армией солдат, чиновников и полицейских.

Группа депутатов Совета пятисот, загнанных солдатами в зал заседаний, безропотно приняла решение о создании консульской комиссии в составе Сийеса, Дюко и Бонапарта. По предложению Талейрана была введена должность 1-го консула, в подчинении которого находились ключевые посты и министерства: внешних сношений, внутренних дел, полиции, военное и флота. Переворот прошел быстро и мирно. Этому способствовали деньги, которые крупные банкиры предоставили Бонапарту. Сам он обещал вложить в это дело 3 миллиона. Но его всегда отличала осторожность в финансовых вопросах. Когда операция прошла успешно, он посчитал, что столь большие затраты с его стороны не нужны и использовал золото в своих целях. Нажился и Талеран.

Оформление новой власти было осуществлено принятием новой Конституции. Консульский режим прикрывал военную диктатуру. Второй и третий консулы имели совещательный голос, а первый – всю полноту исполнительной власти. Законодательная власть формально принадлежала Государственному совету, Трибунату, Законодательному корпусу и Охранительному сенату. Столь сложная система законодательной власти была лишь маскировкой, ибо только подпись первого консула делала законопроект законом. Работа конституционной комиссии была под контролем Наполеона Бонапарта, который дал указание: “Пишите коротко и неясно”.

Избирательное право было лишено всякого демократизма. Все местные органы самоуправления были ликвидированы. Империя рядилась в республиканские одежды. Осталось сбросить их.

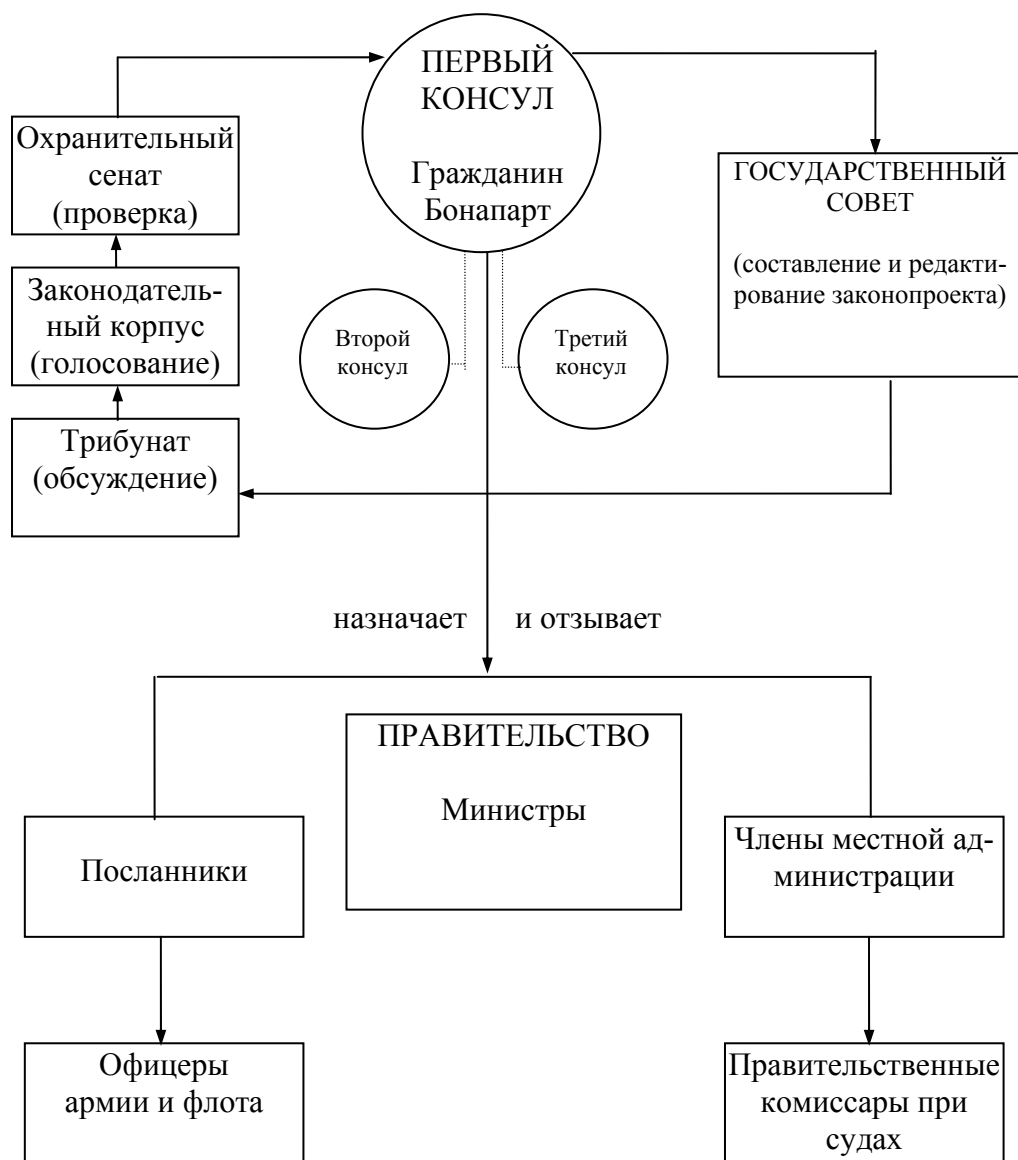
В ночь с 14 на 15 марта 1804 г. отряд французских драгун и жандармов в количестве 200 чел. переправился через Рейн, тихо вошел в городок Эттенхейм нейтрального Баденского государства и штурмом взял один из домов этого маленького немецкого городка, пленив всех его обитателей.

Дерзкий набег, грубо нарушивший суверенитет иностранного государства, был успешно завершен. Самая ценная добыча французов состояла в молодом человеке – герцоге Энгиенском, являвшимся представителем мужской линии французского королевского рода Конде-Бурбонов. Через несколько дней он был расстрелян, формально претендента на престол не стало, а через пару месяцев 18 мая 1804 г. Сенат провозгласил Наполеона Бонапарта Императором Франции. Это дало ему неограниченную законодательную и исполнительную власть. Как всякий узурпатор, хотя и опиравшийся на все прогрессивные силы Франции, Наполеон видел залог своего дальнейшего пребывания у власти в создании мощного госу-

дарственного аппарата, целиком и полностью замкнутого на нем самом (см. схему 67). Главными звеньями этого аппарата являлись: армия и особенно гвардия; полиция, в частности тайная, наделенная почти неограниченными полномочиями. Возглавлял полицию Фуше, бывший якобинец, мастер закулисных интриг, шантажа и т.д., он усовершенствовал основные звенья полиции: оперативная служба, черный кабинет, картотека и др. Обладая правом произвольных арестов, полиция могла в самом зародыше гасить очаги недовольства императорской властью, наносить удары по заговорщикам как из среды роялистов (т.е. монархистов), так и республиканцев: якобинцев, бабувистов, эбертистов. В Париже префект полиции имел неограниченные полномочия, докладывал лично Наполеону.

Вместе с тем следует отметить, что диктатура, Империя во Франции по своей сущности не была реакционной. Она закрепила как основные институты нового государственного строя, так и основные положения демократического права. Наполеон прославился не только как полководец, но и как создатель Гражданского кодекса 1804 г.

**КОНСУЛЬСТВО ВО ФРАНЦИИ
(Конституция VIII года Республики)**



Каковы же были *важнейшие изменения в праве*, произошедшие в ходе революции:

1. Революция уничтожила феодальные отношения собственности, юридически закрепив рыночные. Право собственности было провозглашено священным и неприкосновенным, первым из всех естественных и неотъемлемых прав человека.
2. Революционное гражданское законодательство провозгласило свободу соглашений, торговли, ремесел, упразднив корпорации, обеспечило свободу договора,

закрепило свободный оборот недвижимой собственности (в период якобинцев с ограничениями).

3. Провозгласило: равенство всех граждан, упразднив сословия и феодальные правовые институты (право первородства и др.); секуляризацию брака, изменение правового положения женщин и детей (прекращение отцовской власти с 21 года), равенство в гражданских правах внебрачных детей.
4. Закон стал основным источником права.
5. Были закреплены новые демократические принципы в уголовном праве, к числу которых следует отнести:
 - а) введение понятия преступления как действия, нарушавшего запрет (все, что не запрещено, – разрешено), устанавливаемый законом. Нет преступления – нет и наказания. Сами законы должны носить гуманный характер;
 - б) установление равенства наказания для всех, наказания должны носить сугубо личный характер, и осуждение кого-либо не должно сказываться на его родственниках;
 - в) упразднение пыток и карцеров;
 - г) отмена обременительных и разорительных для ни в чем не повинных членов семьи осужденного конфискаций имущества;
 - д) смертная казнь как исключительный вид наказания назначалась лишь за самые тяжкие преступления (исключение – якобинская диктатура).

Французская революция, произошедшая в стране с континентальной системой права, оказала на европейские страны гораздо большее влияние, чем английская или американская. Правовые принципы французской революции и кодексы Наполеона стали своего рода эталонами для последующих реформ в странах писаного права.

Тест

1. Кто был лидером якобинцев во Франции?
 - а) Давайет;
 - б) Мирабо;
 - в) Робеспьер;
 - г) Дантон.
2. Какая из политических группировок Великой Французской революции была наиболее радикальной?
 - а) якобинцев;
 - б) жирондистов;
 - в) фельянов;
 - г) роялистов.
3. Основные принципы нового государства и права Франции были сформулированы:
 - а) Декларацией прав человека и гражданина 1793 г.;
 - б) Конституцией 1793 г.;
 - в) Конституцией 1791 г.;
 - г) Декларацией прав человека и гражданина 1789 г.
4. Чьи интересы отражала Жиронда?
 - а) крупной и средней буржуазии;
 - б) аристократии;
 - в) мелкой буржуазии;
 - г) крестьян и рабочих.
5. В какой из Конституций Франции закреплялся правовой статус короля как главы государства и исполнительной власти?
 - а) 1799 г.;
 - б) 1793 г.;
 - в) 1791 г.;
 - г) все неправильно.
6. В чьих руках фактически концентрировалась вся полнота власти по Конституции Франции 1799 г.:
 - а) Первого консула;
 - б) Императора;
 - в) Государственного совета;
 - г) Парламента.
7. Сколько Конституций было принято во Франции в конце XVIII в.:
 - а) 1;
 - б) 2;
 - в) 3;
 - г) 4.

8. “Декрет о подозрительных”, “Декрет о революционном трибунале”, “Декрет против спекуляций” были приняты во Франции:

- а) королем;
- б) жирондистами;
- в) Наполеоном Бонапартом;
- г) якобинцами.

9. Кто в соответствии с Декларацией прав человека и гражданина 1789 г. является носителем суверенитета и единственным источником власти?

- а) парламент;
- б) президент;
- в) народ;
- г) правительство.

10. Какая Конституция вручала исполнительную власть Директории?

- а) 1791 г.;
- б) 1793 г.;
- в) 1795 г.;
- г) 1799 г.

8. Государство и право Западной Европы, США и Японии в XIX в.

8.1. Основные тенденции развития государственного строя

Для рассматриваемого периода в сфере государственного устройства в наиболее развитых странах был характерен переход к конституционализму. Конституция – основной закон государства, гарантирующий права личности и определяющий правовой статус государственных органов. От обыкновенных законов она отличается тем, что закрепляет основные начала политической организации общества и предназначена служить правовой базой текущего законодательства. Законы должны издаваться в соответствии с положениями конституции.

Как ранее отмечалось, начало правлению, основанному на писаных конституциях, было положено французской и американской революциями. На место древнего, но неопределенного термина (в Древнем Риме указы императоров, в эпоху феодализма законоположения, устанавливающие привилегии) словом “конституция” стали обозначать основной закон государства.

С этого времени писанные конституции следуют одна за другой. В 1812 г. Испания, в 1822 г. Португалия принимают Конституции (монархические). В Латинской Америке писанные конституции составляются и принимаются с каждым новым размежеванием и самоопределением государств.

В 1830 г. писанные Конституции становятся основным законом Бельгии и Швейцарии: в первой утверждается режим ограниченной (парламентской) монархии, во второй – режим демократической федеративной республики. С середины XIX в. писанные Конституции принимаются Данией, Нидерландами, Пьемонтом, Пруссией, южно-германскими государствами, Австрией, Сербией, Румынией, Болгарией, наконец, Японией.

Большая часть европейских конституций унаследовала институты, уже проверенные практикой государственного управления в Англии и Франции: король, две палаты, право народа участвовать в выборах, коллективная ответственность кабинета перед нижней палатой, несменяемость судей.

Верхние палаты почти повсюду состояли из назначенных или наследственных членов. Помимо уже известных нам государств, где этот порядок был признан, отметим еще Испанию. Конституция 1876 г. создала здесь Сенат, состоявший наполовину из наследственных грандов и членов, назначенных королем. Высокий имущественный ценз был обязательным условием даже для наследственных пэров (не менее 60 тыс. песет ежегодного дохода).

Немногим лучше было и в тех государствах, где верхняя палата комплектовалась на основе выборов (Бельгия и Нидерланды, Швеция и Дания). В Нидерландах, например 39 членов верхней палаты избирались из расчета: 1 депутат от 3 тыс. крупных налогоплательщиков. Бельгийская Конституция требовала от сенатора уплаты 1000 флоринов прямого налога.

Однопалатные парламенты были в Сербии, Греции, Болгарии.

Для конституций XIX в. были характерны высокие имущественные цензы для мужчин и отсутствие женского избирательного права. Большинство из них закрепляли консервативные формы правления и поэтому оказались недолговечными.

Развитие государственного строя Франции

Падение империи Наполеона не привело к восстановлению республики. В 1814 г. Венский конгресс поспешил возвести на французский престол Людовика XVIII, вновь реставрировав свергнутую революцией династию Бурбонов. Согласно Хартии 1814 г. (см. схему 68) Франция превращалась в конституционную монархию с парламентом из двух палат (палатой депутатов и палатой пэров). Однако Людовик XVIII и его приемник Карл X упорно пытались восстановить дореволюционные порядки.

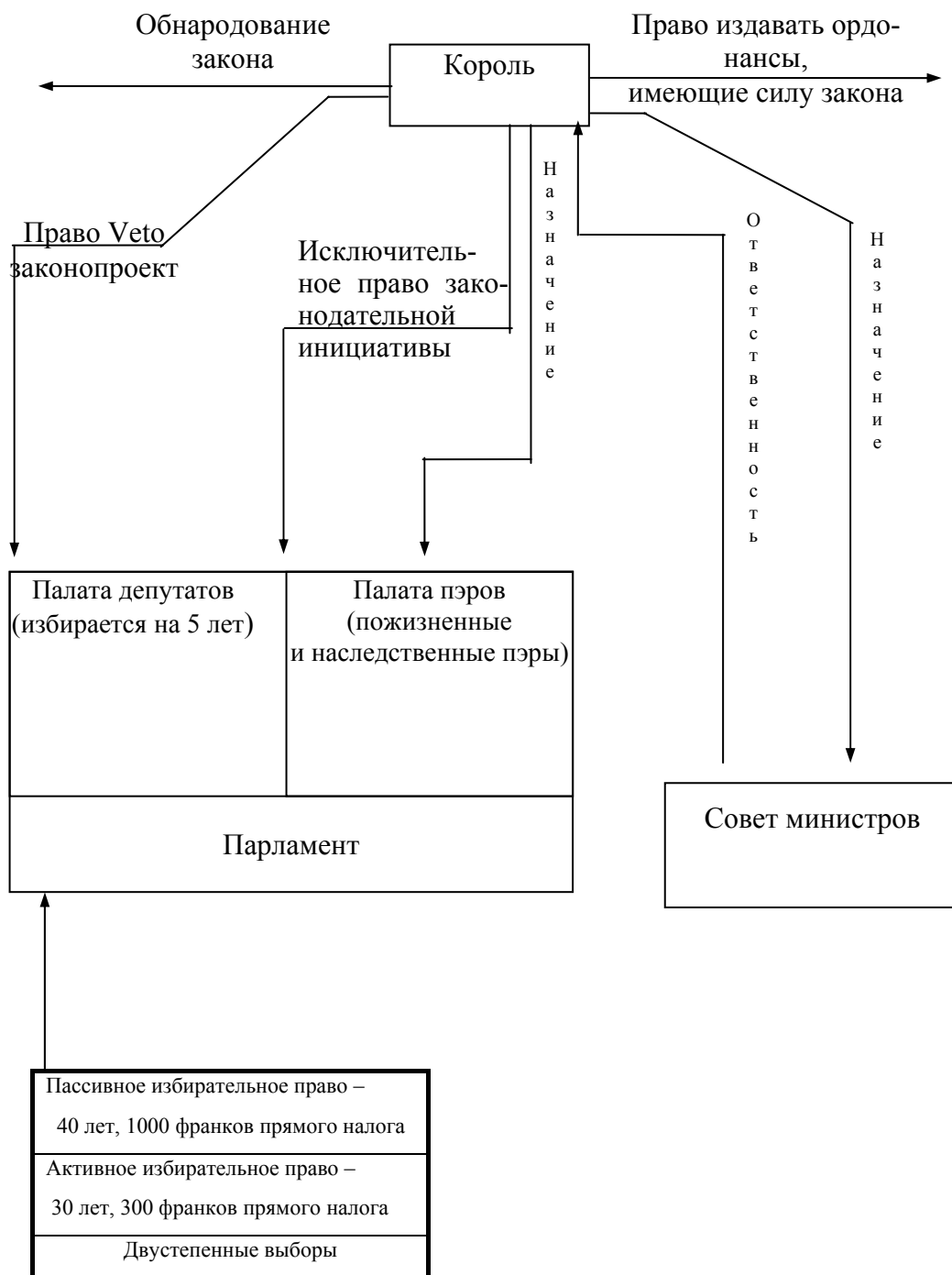
В июле 1830 г. были опубликованы четыре ордонанса Карла X, грубо нарушавшие Хартию 1814 г. Королевские указы вызвали всеобщее возмущение, вылившееся в революционный взрыв. Народ совершил революцию, уничтожил монархию Бурбонов, но установить республику не смог. Власть захватили консервативные силы, которые возвели на трон Луи-Филиппа Орлеанского. Новой конституцией стала Хартия 1830 г. (см. схему 68). Утвердилась «июльская монархия».

Недовольство режимом «июльской монархии» очень скоро охватило различные слои французского общества. Борьба за избирательную реформу 22 февраля 1848 г. вылилась в революцию. Париж покрылся баррикадами, революция победила. Вторично Франция становится республикой. Буржуазия идет на уступки рабочему классу, соглашается на создание Национальных мастерских, где нашли работу почти 100 тыс. безработных. В июне правительство переходит в наступление, распускает Национальные мастерские. Экстремисты в Париже провоцируют вооруженное восстание, которое было подавлено.

Принимается республиканская конституция 1848 г. (см. схему 69), предусматривающая избрание однопалатного Национального собрания и Президента, избираемого на четыре года. Президентом республики стал племянник Наполеона I Луи Бонапарт. Республика оказалась недолговечной. В декабре 1851 г. Луи Бонапарт совершает государственный переворот, и в январе 1852 г. утверждается новая Конституция. Центром всей системы управления становится избираемый на 10 лет президент. Последний шаг по пути реставрации монархии был совершен в ноябре 1852 г. Луи Бонапарт стал Императором Франции Наполеоном III.

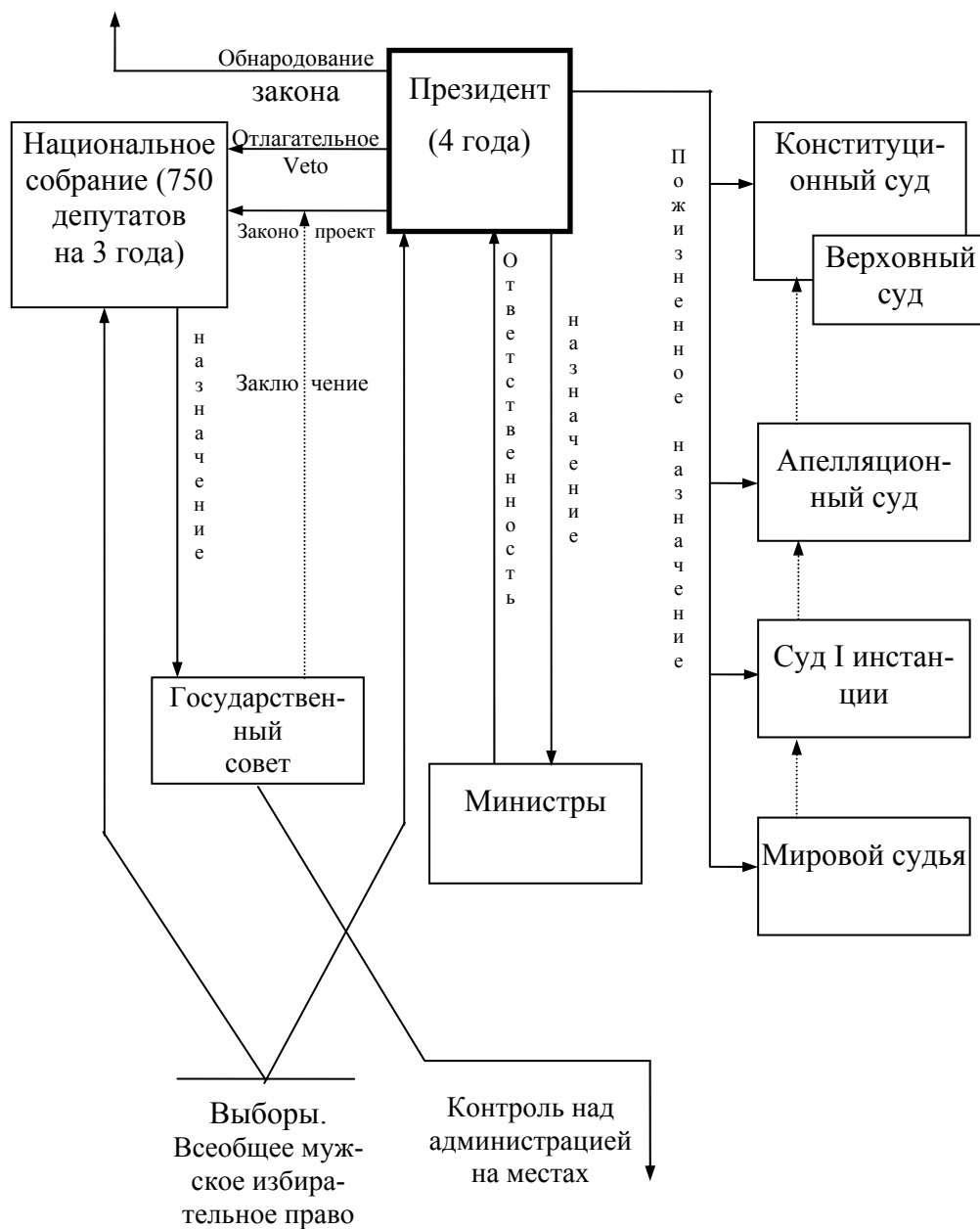
Во Франции вновь утвердился бонапартизм – монархический режим, использующий армию.

ХАРТИИ 1814 и 1830 гг. ВО ФРАНЦИИ



Изменения 1830 г.

1. Ответственность министров перед парламентом.
2. Король лишен исключительного права законодательной инициативы и права издавать ординансы, имеющие силу закона.
3. Король может назначать только пожизненных пэров.
4. Понижение имущественного и возрастного ценза: пассивное избирательное право – 30 лет, 500 франков; активное избирательное право – 25 лет, 200 франков.

КОНСТИТУЦИЯ ФРАНЦИИ 1848 г.

Летом 1870 г. Наполеон III начал войну против Пруссии, а 2 сентября 1870 г. 100-тысячная армия вместе с императором сдалась в плен под Седаном. 4 сентября 1870 г. Вторая империя прекратила свое существование, и во Франции окончательно установилась республика - третья по счету. В 1875 г. была принята новая Конституция (см. схему 70).

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СТРОЙ ФРАНЦИИ ПО КОНСТИТУЦИИ 1875 г.



Развитие государственного строя Германии

Революция 1848 г. в Германии была одной из наиболее поздних демократических революций и происходила в очень своеобразной обстановке. К началу XIX в. Германия все еще не была единым государством, представляя собой сумму самостоятельных владений. Разобщенность тормозила экономическое развитие. Здесь все еще господствовали феодальные отношения, экономическая и политическая власть принадлежала дворянству. В связи с этим перед революцией в Германии стояли две основные задачи:

- 1) уничтожение феодального строя;
- 2) ликвидация раздробленности, политическое объединение страны.

Глубокий отпечаток на характер революции 1848 г. в Германии наложила международная обстановка. Движущими силами революции здесь были: рабочий класс, крестьянство, буржуазия, выступавшая в качестве руководителя движения.

В основу выделения основных этапов в развитии революций положена расстановка классовых сил, меняющаяся по мере развертывания революции. Именно такой подход дает возможность определить основные закономерности революционной борьбы.

Но в Германии не было единства в самой революционной борьбе. Так, в Пруссии и Австрии революционные выступления начались в марте 1848 г. и сразу же вынудили монархов идти на уступки. Либеральные круги, оказавшиеся во главе движения, считали эти первые успехи концом революции. Они пытались не допустить дальнейшего развертывания революционной борьбы, пошли на соглашение с монархической властью. Осенью 1848 г. экстремистские выступления были подавлены.

Не увенчалась успехом и попытка решить проблему политического объединения страны. Созванный с этой целью в мае 1848 г. Франкфуртский парламент, полностью отгородившись от революционных событий, взялся за разработку общегерманской Конституции. Проект Конституции, принятый в марте 1849 г., предусматривал создание в Германии монархии во главе с императором. Законодательная власть вручалась рейхстагу, состоящему из двух палат. Но воплотить эту всеимперскую Конституцию в жизнь оказалось невозможным, и она осталась никому не нужным исписанным листом бумаги.

Революция 1848 г. не решила стоявших перед ней задач, так как потерпела поражение. Экономический итог поражения – сохранение крупного помещичьего землевладения, медленно перераставшего в рыночное.

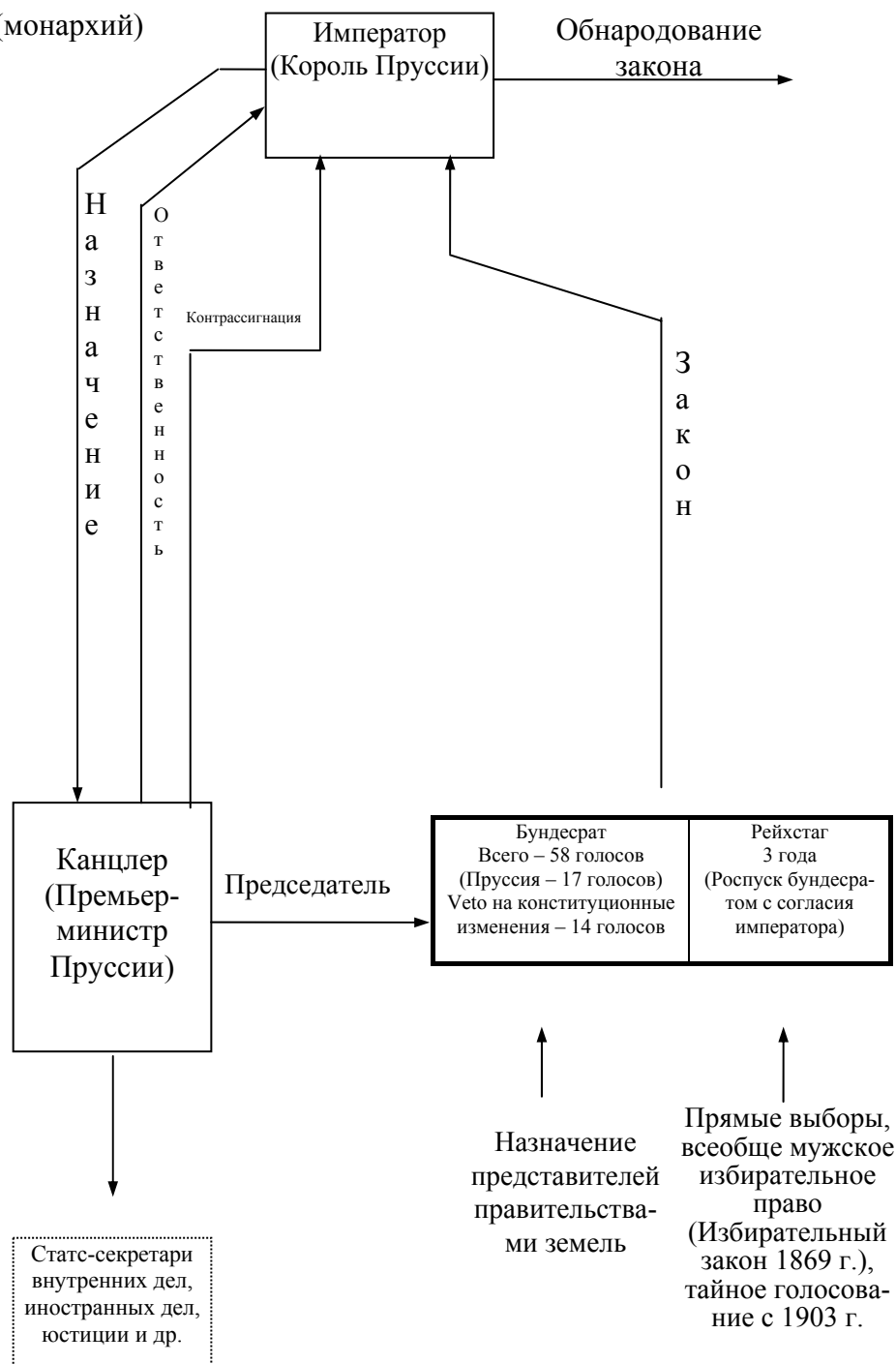
Необходимым условием развития Германии было объединение страны. Объективно возможны были два пути решения этой задачи. Пример первого пути показала революция 1848 г. Однако ее поражение означало, что он не удался. И к 1871 г. окончательно победил второй путь – путь династических войн с целью объединения Германии под главенством какого-либо монархического государства. Ведущую роль в объединении захватила Пруссия, которая по-своему, “железом и кровью” стала возводить здание общегерманской империи. Война с Данией 1864 г., разгром в 1866 г. Австрии позволили Пруссии создать Северо-Германский союз государств, признавших ее главенство. Успешная война против Франции дала возможность включить в состав этого союза и южно-германские государства, и тем самым завершить объединение Германии. 16 апреля 1871 г. Германская империя получила Конституцию, закрепившую господствующее положение Пруссии в объединении (см. схему 71).

Развитие государственного строя Японии

Япония до 60-х гг. XIX в. являлась отсталым в экономическом и политическом отношении государством, в котором господствовал феодализм. Сообразно ему были приспособлены и институты государственной и правовой надстройки. Форма правления – вроде бы феодальная монархия, но фактическая власть принадлежала Сегуну (крупному феодалу, а не императору) и феодальным князьям Дайме. В законодательстве действовала присущая феодализму формула: соблюдать, но не знать. Законодатель исходил из того, что неизвестность грозящей кары сильнее удерживает от преступных действий, чем точное знание угрозы. Принцип неравенства перед законом, т.е. наказание варьировалось в зависимости от классовой принадлежности, семейного положения и иных социальных отношений. “Простые люди, которые ведут себя недостойно по отношению к представителям военного класса (самураям) или обнаруживают недостаточное уважение к непосредственным или косвенным властям, могут быть зарублены на месте”. Феодально-зависимые слои населения составляли 90%. Не защищены в правовом отношении были и представители возникшей буржуазии. Политика изоляции сочеталась с насильно навязываемыми Европейскими странами и США неравноправными договорами.

КОНСТИТУЦИЯ ГЕРМАНСКОЙ ИМПЕРИИ 1871 г.

Федерация
22 земель
(монархий)



В 1866 г. произошло восстание крестьян и городских низов, что и стало прологом буржуазной революции, которая смела феодальную систему управления и лишила Сегуна и Дайме власти. Слабость буржуазии предопределила ее тесную связь с императором и полуфеодальными помещиками. Это сказывалось на результатах революции, которая оказалась незавершенной, что и нашло отражение в экономическом и государственном устройстве Японии. В экономике была ликвидирована сословная собственность, но сохранились тяжелые налоги для крестьян. Развитие и поощрение промышленности со стороны государства было выгодно буржуазии.

На развитие государственных и правовых институтов сказывалось большое влияние Запада: стимулом являлась необходимость пересмотра неравноправных договоров, несоответствие японских юридических кодексов кодексам Европы и Америки, а главное – времени.

Конституцию японцы позаимствовали у Пруссии, т.к. она больше всего подходила для Японии, где ведущая роль так же принадлежала блоку полуфеодальных кругов, военных и буржуазии, поставленных в зависимость от государства. Согласно Конституции 1889 г. (см. схему 72) император являлся главой государства и осуществлял законодательную власть, которую делил с парламентом, но не один законопроект не мог быть утвержден без согласия императора. Декреты императора имели силу закона. Он обладал также правом роспуска парламента и отсрочки его заседаний.

Император являлся главой исполнительной власти – назначал на высшие должности. Министры были ответственны только перед ним. Он также являлся главнокомандующим, объявлял войну, заключал договоры, смягчал приговоры и т.д.

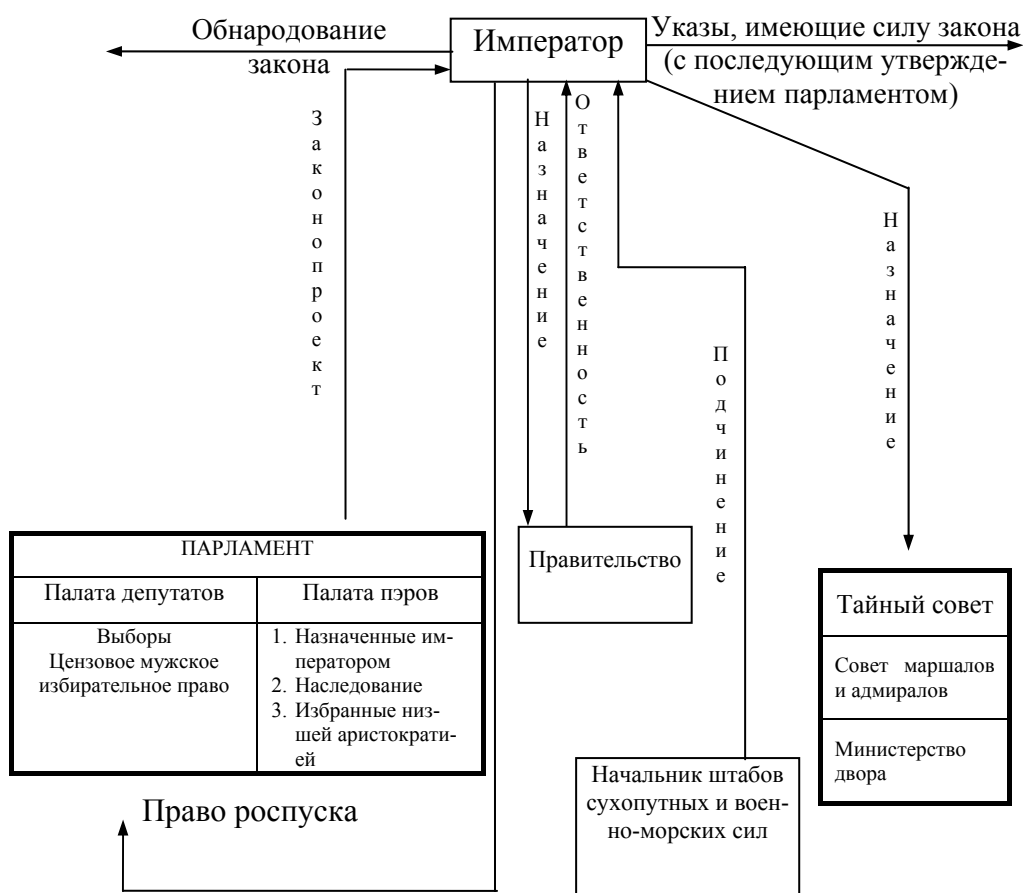
Деятельность императора направлял Совет старейшин (Гэнро) – орган, состоящий из нескольких человек, не предусмотренный Конституцией.

В системе исполнительной власти значительную роль играл тайный совет: министры и 15 назначенных лично императором советников.

Парламент в значительной мере носил формальный характер. Он состоял из двух палат: Палаты пэров, назначаемых императором, и Палаты депутатов. Формально парламент имел право: по инициативе императора изменять Конституцию, вносить свои и принимать на рассмотрение правительственные законопроекты, устанавливать налоги, определять отношения с другими государствами.

Избирательное право было цензовое: оседлости – 1 год, имущественный ценз – 10-15 иен прямого налога, возрастной – 25 лет.

Таким образом, государственный строй Японии носил консервативный характер.

КОНСТИТУЦИЯ ЯПОНИИ 1889 г.***Итоги развития государственного строя Западной Европы, США и Японии***

Начавшийся в конце XVIII в. переход к новой машинной индустрии вызвал существенные изменения во всей структуре общества, в его государственной организации и праве.

История ведущих государств на этом этапе вполне конкретна. Так, для Франции это было время Третьей республики, возникшей в обстановке резкого обострения всех противоречий. О накале борьбы свидетельствует тот факт, что Третья республика, фактически существовавшая с 4 сентября 1870 г., получила свое конституционное оформление лишь в 1875 г., когда Национальное собрание приняло три конституционных закона, лишь косвенным образом утверждающих республиканскую форму правления. История США на этом этапе развивалась под воздействием гражданской войны 1861 – 1864 гг. Последствия войны сказывались не только на социально-экономическом развитии, но и определяли основные направления эволюции государственного строя США. По-прежнему действовала

Конституция 1787 г. Однако укрепление федерации, централизация в управлении, серия мер под общим названием “реконструкция Юга”, расширение прав Верховного суда США обусловили довольно существенные новшества в государственно-правовом развитии страны. Для Германии определяющими событиями стали объединение страны под главенством Пруссии и создание империи в 1871 г. и только в Англии, не испытавшей подобных потрясений, продолжалось размеренное совершенствование государственного механизма.

При всем своеобразии каждого из этих государств отчетливо прослеживаются общие закономерности и черты, свойственные демократическому государству и праву.

Ослабление роли парламента и фактическое преобладание исполнительной власти становятся в это время всеобщим явлением.

В Англии например, происходит изменение взаимоотношений между парламентом и кабинетом, власть которого устанавливается над палатой общин. Подавляющее большинство биллей рождается отныне на заседаниях кабинета, право законодательной инициативы превращается в монополию правительства. Примерно такая же картина наблюдается и в США. Здесь уменьшение власти Конгресса в значительной степени было вызвано развитием “комитетской системы”, перенесением парламентской работы в различного рода комитеты. Возрастание исполнительной власти выглядело и как возвышение Президента, возглавлявшего здесь правительство. Это происходило за счет “президентского вето”, посредством издаваемых Президентом “исполнительных приказов”, фактически приравниваемых к законам и т.д. Неуклонное расширение прав исполнительной власти заметно и во Франции, где правительство Третьей республики также сосредотачивает в своих руках определенные законодательные функции, и в Германской империи по Конституции 1871 г.

Фактическое осуществление правительством полномочий парламента получает теоретическое обоснование. Такого рода нормотворческая деятельность стала называться “делегированным законодательством”. Считалось, что парламент “делегирует” правительству часть своих полномочий, наделяет исполнительную власть правом издавать нормы “в развитие закона”. Широкое распространение делегированное законодательство получило в Англии, где ежегодно издавалось более тысячи таких правительственных актов. Практика делегированного законодательства была известна и в США.

Общей чертой являлось усложнение государственного аппарата. В Англии создаются новые министерства, стремительно возрастает количество коронных чиновников. Если в 1871 г. в министерствах и ведомствах Великобритании трудилось около 54 тыс. человек, то в 1914 г. – уже 281 тысяча. Новые министерства – юстиции, связи, торговли – появляются и в США. Растет и число чиновников. В середине XIX в. насчитывалось 2,5 тыс. федеральных служащих. К 1900 г. их стало свыше 200 тысяч. Непрерывно растут вооруженные силы, милитаризация становится постоянным явлением.

Таким образом, развитие государственного строя ведущих зарубежных стран носило противоречивый характер.

8.2. Общие тенденции развития права

Общая характеристика

Характер и особенности революций, а также историческая традиция определяли процесс возникновения и развития демократического права. В одних случаях возникновение нового права шло по пути приспособления старых феодальных институтов к новым общественным отношениям. В других происходила коренная ломка старого права, и на его месте утверждалось новое демократическое право. Наиболее последовательно эти различия проявились в двух разных по своему характеру революциях – французской и английской, что и предопределило становление двух основных демократических правовых систем современности: континентальной и англосаксонской.

Континентальная система права сложилась во Франции и получила распространение в странах Континентальной Европы и зависимых от них странах Азии, Африки и Латинской Америки. Во Франции характерным было решительное уничтожение старого феодального права, утверждение новых правовых норм. Особенно ярко это проявилось в гражданском и уголовном праве Франции.

Основные принципы гражданского права получили закрепление в важнейших законодательных актах французской революции: Декларации 1789 г. и различного рода декретах. Характерно, что уже с первых дней революции была поставлена задача кодификации гражданского права. В 1793 г. проекты гражданского кодекса рассматривал якобинский Конвент, свой проект разработала Директория. Окончательно задачу создания свода гражданского права выполнил Наполеон, когда в 1804 г. был принят Гражданский кодекс Франции. Он был введен в завоеванных Францией странах – Голландии, Ганновере, Италии и др., нашел своё отражение в гражданском законодательстве Румынии, Греции, Бразилии и других стран. В 1807 г. был принят Торговый кодекс.

Во Франции было дано классическое определение частной собственности. “Собственность есть право неприкосновенное и священное”, – говорилось в Декларации 1789 г. “Собственность есть право пользоваться и распоряжаться наиболее абсолютным образом”, – утверждал Гражданский кодекс 1804 г. Собственность на вещь давала право “на всё, что эта вещь производит, и на то, что естественно или искусственно соединяется с этой вещью в качестве принадлежности”.

Так же последовательно и смело были определены и основные принципы другого важного института – обязательственного права. Вместо неравенства и односторонних привилегий, присущих феодальному договорному праву, были провозглашены “свобода договора” и “равенство сторон в договоре”. Устанавливалась строгая обязательность договора для заключивших его сторон.

Столь же решительно ломала французская революция и многочисленные феодальные установления и обычаи, трактующие вопросы о преступлениях и наказаниях. Разрушалась старая система феодального права, создавалось новое демократическое уголовное право.

Основные принципы нового уголовного права были зафиксированы в Декларации 1789 г.: нет преступления и нет наказания без указания о том в законе; закон не имеет обратной силы; презумпция невиновности и т.д. Первый уголовный кодекс был принят еще в 1791 г. Своеобразный итог развитию уголовного законодательства подвел Уголовный кодекс Франции 1810 г. Он обеспечивал последовательную, неуклонную защиту частной собственности. Его достоинствами была ясность, точность и определенность формулировок.

Англосаксонская система права получила распространение из Англии в США, стала господствующей в большинстве английских колоний и доминионов.

Ее основой является право Англии, в которой старое феодальное право не было сразу уничтожено. Развитие происходило иначе – в направлении приспособления старого феодального права к новым условиям. Следовательно, здесь проявилась та же закономерность, что и в развитии государственного строя.

Это приспособление старого феодального права к новым рыночным отношениям проявлялось в том, что феодальная правовая форма сохранялась, наполняясь новым содержанием. Отсюда – архаичность ряда институтов английского права, особая терминология. Своеобразие английского права состоит в том, что значительная часть его институтов сформулирована не законами (статутами), а судебными решениями – прецедентами.

Все эти черты наглядно проявляются в гражданском праве Англии. Оно остается некодифицированным. Его источниками являются: общее право и статутное право.

В основе общего права, как и в феодальный период, по-прежнему лежал судебный прецедент. Консерватизм общего права вынуждал решать дела с точки зрения целесообразности, что и делали “суды справедливости”.

В 1875 г. суды общего права и суды справедливости были объединены в одну систему. В итоге сложилось единое прецедентное право. В середине XIX в. сформировалась английская доктрина судебного прецедента: решения высших судов Англии (Палаты лордов, Высокого суда, апелляционного) являются обязательными как для низших судов, так и для них самих; высшие суды не связаны решениями низших судов; судам одной и той же инстанции рекомендовалось не принимать существенно расходящихся между собой решений; считается обязательной лишь та часть судебного решения, которая содержит обоснование его.

Статутное право основано на законе, на парламентских актах. Его роль со временем возрастает.

Несмотря на своеобразие, английское право воплощает в себе общие принципы, свойственные демократическому праву.

В гражданском праве здесь также утверждался принцип неограниченной частной собственности. Но происходило это не так четко, как во Франции. В отношении движимого имущества частная собственность укрепляется довольно рано. Что же касается земельной собственности, то здесь влияние старой феодальной формы было сильнее. Сохранялся фригольд – свободное держание, копигольд. Существовала так называемая урезанная собственность, при которой землю можно передать по наследству но нельзя продать, встретить и пожизненное пользование.

В обязательственном праве роль закона была более значительной. Законодательные акты о векселях, о товариществах, о купле-продаже регулировали эту сферу. Но и здесь сказывалось своеобразие английского правового развития. Так, принцип свободы договора получил закрепление, прежде всего, в судебных решениях. В форме судебного прецедента утвердился в английском праве и принцип строгой исполнимости договора.

В основе уголовного права Англии также лежало общее право и статутное. Попытки кодификации оказались безрезультатными. Все это придавало нормам английского уголовного права консервативный характер. Однако прецедентная система оказалась легко приспособляемой к новым условиям. Неопределенность правовых норм, свобода усмотрения и толкования оказались удобным орудием в руках судей.

Право Франции

Создание единой национальной правовой системы французская буржуазия считала важнейшей задачей революции. Создание этой системы сопровождалось решительной ломкой феодальных отношений, реализацией уже в ходе революции новых правовых установок. С самого начала встал вопрос не только о создании нового законодательства, но и о систематизации его. Об этом свидетельствуют попытки кодификации, предпринятые в ходе революции. В 1791 г. был создан проект Уголовного кодекса, в 1793, 1794, 1796 гг. были предложены проекты Гражданского кодекса. Однако, как отмечалось ранее, эти попытки не приводили к положительным результатам.

Причины неуспеха вполне понятны. Происходила непрерывная смена стоявших у власти политических группировок, имевших различия в идеологии и конкретных целях. Сыграл свою роль временный характер ряда мероприятий. Все это препятствовало стабилизации новых общественных отношений и созданию единых кодексов. Наконец, не было еще той кристаллизации принципов права, которая является необходимой предпосылкой кодификации.

Лишь после упрочнения власти правительство Наполеона произвело окончательную отмену дореволюционного права и отмену ряда законов, принятых во время революции, и начало разработку кодексов.

Наполеоновская эпоха ознаменована созданием пяти основных кодексов: гражданского, уголовного, торгового, гражданско-процессуального и уголовно-процессуального.

Французский гражданский кодекс. Первым был принят Гражданский кодекс, вошедший в историю под названием Кодекса Наполеона (см. схему 73).

Схема 73

ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКС НАПОЛЕОНА 1804 г.

Вводный титул Опубликование, действие и применение законов	3 КНИГИ, 36 ТИТУЛОВ, 2281 СТАТЬЯ		
	О лицах Правоспособность и дееспособность физических лиц.	О вещах право собственности, usufruct, servitudes.	О способах приобретения собственности Наследование, дарение, завешание, обязательства.
	ИНСТИТУЦИОННАЯ СИСТЕМА		

13 июля 1800 г. была назначена комиссия для разработки проекта кодекса. В ее состав вошли такие видные юристы Франции, как Тронше, Порталис, Мальвиль, Биго-Преамне. В кратчайший срок (4 месяца) проект был составлен и направлен на обсуждение высших судов. После того, как они представили свои замечания, проект должен был пройти обычный путь будущего закона: его положено было рассмотреть в Государственном Совете, Трибунате, Законодательством корпусе и Сенате. При прохождении через Трибунал и Законодательный корпус проект кодекса встретил серьезную оппозицию. Это было вызвано тем, что ряд положений кодекса содержал в себе значительные отступления от революционного законодательства и делал шаг назад по сравнению с завоеваниями революции. Первый титул “О праве и законах вообще” был отклонен. Испугавшись, что подобная судьба постигнет и другие титулы, правительство забрало свой проект обратно. Между тем, Наполеон своей властью исключает из состава Трибуната и Законодательного

корпуса основных критиков проекта и вводит новых, создав таким образом послушное себе большинство. В результате рассмотрение проекта пошло быстро, и все титулы кодекса в виде отдельных законов были приняты и утверждены. Закон 21 марта 1804 г. объединил все 36 титулов в состав единого кодекса: Гражданского кодекса французов. В 1807 г. кодекс был назван Кодексом Наполеона. В 1816 г. вновь кодекс получил название Гражданского кодекса. Однако в истории он справедливо остался под именем Кодекса Наполеона. Не принимая непосредственного участия в разработке, Наполеон ясно понял необходимость кодекса для упрочения рыночных отношений, активно руководил работой по его созданию и провел это дело в кратчайший срок.

Кодекс Наполеона сыграл огромную роль для упрочения рыночных отношений не только во Франции, как отмечалось ранее, он явился образцом для создания Гражданских кодексов в Италии, Бельгии, Голландии, Польше, Швейцарии и других странах.

Кодекс Наполеона воплощает и развивает гражданско-правовые принципы, закрепленные в Декларации прав человека и гражданина 1789 г. Это уже названные выше принципы юридического равенства, законности, единства права, свободы.

При составлении кодекса его авторы опирались на юридическую доктрину, активно использовали революционное законодательство, сохранили некоторые положения французского обычного права и, конечно, не было забыто римское право.

Влияние римского права отразилось уже на структуре кодекса. Он был построен по так называемой институционной системе. Кодекс состоит из вводного титула, в котором говорится об опубликовании, действии и применении законов, и трех книг. Первая книга посвящена лицам. Вторая содержит правила об имуществе и о различных видоизменениях собственности. В третьей говорится о различных способах, которыми приобретается собственность.

Субъекты гражданского права по ФГК. Исходя из принципа юридического равенства, Кодекс устанавливает, что всякий француз пользуется гражданскими правами. Осуществление гражданских прав не зависит от качества гражданина. Вместе с тем полной реализации этот принцип в Кодексе Наполеона не находит, поскольку лица иностранного происхождения, замужние женщины не обладают полной правоспособностью.

Характерной особенностью кодекса является непризнание юридических лиц в качестве субъектов гражданского права. Столь отрицательное отношение к юридическим лицам объясняется, во-первых, неразвитостью капиталистических отношений, когда индивидуальная предпринимательская деятельность играла главную роль, и немногочисленные торговые товарищества действовали по правилам Торгового кодекса. Во-вторых, со времен революции сохранилось отрицательное отношение к юридическим лицам из боязни возобновления в этой форме феодальных учреждений, прежде всего, церковных.

Право собственности. Революция упрочила положение новых классов собственников: буржуазии и крестьянства, которые явились опорой правительства Наполеона. Попытки Директории восстановить некоторые феодальные порядки в земельных отношениях потерпели крах, так как интересы новых собственников были слишком значительны, чтобы можно было покушаться на них безбоязненно. Поэтому самые существенные изменения по сравнению с предшествующими законами произошли в праве собственности. Кодекс Наполеона уничтожил различие между имуществом родовым и благоприобретенным, была разрешена тайная мена недвижимых имуществ.

Кодекс не дает определения права собственности, но перечисляет в ст. 544 основные правомочия собственника. Такими правомочиями являются пользование и распоряжение вещами. Причем кодекс устанавливает возможность осуществлять их наиболее абсолютным образом, с тем чтобы пользование не являлось таким, которое запрещено зако-

ном или регламентом. Статья 546 подчеркивает полноту права собственности, устанавливая, что собственность на вещь дает право на все, что эта вещь производит.

Провозглашенное во всех декларациях французской революции право частной собственности ни в каком другом кодексе мира не сформулировано так широко и абсолютно, как здесь.

Провозглашение абсолютного, свободного права собственности свидетельствует о чисто рыночном характере кодекса, воплощающем революционные представления о праве собственности. В то же время право собственности по Кодексу Наполеона – это полное, чисто римское право, которое разрешает собственнику широко пользоваться, распоряжаться вещью, вплоть до уничтожения.

Таким образом, на содержание статей, посвященных праву собственности, наибольшее влияние оказали революционное законодательство и римское право.

Однако свобода собственности не может означать абсолютной свободы. Поэтому в интересах третьих лиц Кодекс Наполеона устанавливает некоторые ограничения произвола собственника. Но эти ограничения всегда конкретны, нет общих правил, которые предписывали бы всякому собственнику считаться с важнейшими интересами общества или третьих лиц. В качестве примера такого ограничения может служить ст. 545, которая воспроизводит положение Декларации прав человека и гражданина 1789 г. о том, что “никто не может быть принужден к уступке своей собственности, если это не делается по причине общественной пользы и за справедливое и предварительное вознаграждение”.

Во всех рассмотренных статьях кодекса речь идет о собственности вообще, однако наибольшее внимание законодателя привлекает собственность недвижимая, и прежде всего земельная. Это отражало современное положение, когда промышленный капитал еще не получил большого развития. Деятельным образом в кодексе регламентированы права собственника земельного участка, сервитуты, порядок раздела недвижимого имущества между наследниками, залог земли и т.п.

О преимуществе недвижимости говорит такой факт, что движимым имуществом опекун мог распоряжаться сам, а недвижимым – с согласия семейного совета или суда. В 1880 г. в связи с возросшей ценностью движимостей был издан закон, ограничивающий право опекуна на распоряжение крупными движимостями.

Права собственника земельного участка сформулированы в статье 552 ФГК: “Собственность на землю включает в себя собственность на то, что находится над землей и под землей”. Содержание этой статьи, определяющее право собственника земельного участка на почву, недра и воздух, лишний раз подчеркивает рыночный характер кодекса, предоставляющего широкие права на землю.

Не забыты в кодексе и собственники движимого имущества. Для охраны интересов именно этих лиц установлено знаменитое правило: “В отношении движимых вещей владение признается юридическим основанием” права на вещь (ст. 2279 ФГК). Речь идет о добросовестном владении, но “добросовестность всегда предполагается и тот, кто указывает на недобросовестность (другого лица), должен эту недобросовестность доказать” (ст. 2268 ФГК).

Помимо права собственности Кодекс Наполеона знает и другие вещные права: право на чужие вещи (узуфрукт, проживание в чужом доме, сервитуты, право залога), владение, держание.

В XIX в. положения кодекса о собственности не претерпели значительных изменений. Среди нововведений следует отметить Закон 1810 г., устанавливающий, что разработка недр собственниками земельных участков может иметь место лишь с разрешения государства.

Обязательственные отношения. Значительное место в Кодексе Наполеона занимают статьи, посвященные обязательственному праву. Этот раздел кодекса как никакой другой испытал на себе влияние римского права.

Кодекс не дает общего понятия обязательства, но в ст. 1101 четко формулирует определенные договора: “Договор есть соглашение, посредством которого одно или несколько лиц обязываются перед другим лицом или перед несколькими другими лицами дать что-либо, сделать что-либо, или не делать чего-либо”. Понятие предмета договора совпадает с понятием предмета обязательства. Нетрудно заметить, что содержание обязательства во французском праве полностью совпадает с этими понятиями в римском праве.

Перечисляя условия действительности договоров, кодекс первым называет согласие стороны, которая обязывается (ст. 1108). Под согласием сторон французская доктрина понимает согласие воли (внутреннего психического акта). И далее кодекс называет случаи возможного искажения воли: если согласие было дано вследствие заблуждения или получено путем насилия, или обмана (ст. 1109). В этих случаях, устанавливает кодекс, действительного согласия нет.

В то же время явная убыточность договора для одной из сторон, как правило, не опорочивает договор. Сторона в договоре не может ссылаться на то, что договор оказывается для нее невыгодным, а для контрагента может служить источником неосновательного обогащения.

Лишь в отдельных случаях явная невыгодность договора для одной из сторон может служить основанием признания его недействительности. Так, согласно статье 1674 ФГК, если продавец недвижимости продал имущество по цене, составляющей не более 7/12 действительной цены, договор может быть признан недействительным.

Столь большое внимание кодекс уделяет согласию сторон постольку, поскольку, исходя из принципа свободы договора, французское право предоставляет частным лицам возможность устанавливать, по сути дела, любые правоотношения, не противоречащие закону. Право содержит лишь немногочисленные запреты, ставящие предел свободе договорных отношений, и главнейшими из этих запретов являются нормы уголовного права.

Второй важный принцип, на котором строятся договорные отношения, сформулирован в статье 1134 ФГК. Это принцип незыблемости договора: “Соглашения, законно заключенные, занимают место закона для тех, кто их заключил. Они могут быть отменены лишь по взаимному согласию сторон или по причинам, в силу которых закон разрешает отмену (обязательства). Они должны быть выполнены добросовестно”.

Таким образом, договор устанавливает безусловную связанность контрагентов: одностороннее нарушение договора вызывает ответственность нарушившего, который должен уплатить все убытки. Вместе с тем кодекс допускает возможность изменения условий договора и установления таких обязанностей сторон, которые не отражены в самом тексте договора: суд может дополнить договор “условиями, которые являются обычными, хотя бы они и не были выражены в договоре (ст. 1160 ФГК)”.

В кодексе идет речь о различных договорах: дарения, мены, купли-продажи, найма. Но наибольшее внимание кодекс уделяет купле-продаже как договору, имеющему важнейшее значение для рыночных отношений. Большое место в договоре занимает характеристика вещи и цены, договор считается заключенным (ст. 1583 ФГК) только при наличии этих условий. Одновременно происходит переход права собственности на покупателя, даже если вещь еще не была передана, а цена уплачена.

Пристальное внимание Кодекс Наполеона уделяет вопросу об эвикции вещи. Явные недостатки вещи, в наличии которых покупатель мог убедиться сам, не влекут ответственности продавца, а за скрытые недостатки проданной вещи продавец обязан дать га-

рантию (ст. ст. 1641, 1642 ФГК).

Другим, не менее важным договором является личный наем. Применительно к этому договору особенно ярко проявляется принцип свободы, предоставляющий полностью усмотрению сторон установление условий договора. Всего две статьи кодекса, посвященные этому договору, не определяли никаких границ возможному произволу одной из сторон.

Кроме договора, кодекс знает и другие основания возникновения обязательств. Это причинение вреда. Так, статья 1384 ФГК устанавливает, что хозяева и лица, давшие поручение, ответственны за ущерб, причиненный их слугами и лицами, на которых возложено исполнение поручения, если ущерб причинен при исполнении этими лицами их служебных обязанностей.

Кодексу Наполеона известно и “натуральное обязательство”, сущность которого состоит в том, что нельзя требовать его исполнения в судебном порядке. Однако, если обязательство будет исполнено, то нельзя требовать возврата исполненного. В Кодексе Наполеона в качестве “натурального обязательства” названо обязательство дать приданое детям.

ФГК устанавливает также, что обязательство может возникнуть непосредственно из законов в случаях, специально законом предусмотренных.

В течение XIX в. изменений в обязательственные отношения внесено практически не было.

Брачно-семейные отношения. Из всех отношений, регулируемых Французским Гражданским кодексом, брачно-семейные явились той областью, где с большей силой получили выражение в момент создания кодекса консервативные тенденции. Полновластие мужа и отца, ограниченная правоспособность и недееспособность замужней женщины – вот принципы, на которых в 1804 г. под влиянием обычного права создалось семейное право.

Светский брак и допущение развода – вот то, что было взято из революционного законодательства и явилось единственным прогрессивным моментом в вопросах брака и семьи.

Кодекс рассматривает брак как договор, и потому взаимное согласие супругов является первым необходимым условием для заключения брака.

Кроме того, необходимо было достичь брачного возраста (для мужчин – 18 лет, для женщин – 15 лет), не состоять в другом браке, а для детей, не достигших определенного возраста (сын – 25 лет, дочь – 21 год), требовалось согласие родителей. Помимо этого, запрещался брак между лицами, находящимися между собой в определенной степени родства или свойства.

Допуская развод, кодекс называет следующие причины: 1) прелюбодеяние; муж всегда может требовать развода по этой причине, жена – если муж содержал свою сожительницу в общем доме; 2) злоупотребление, грубое обращение или тяжелые обиды одного из супругов в отношении другого; 3) присуждение одного из супругов к тяжкому и позорящему наказанию; 4) взаимное и упорное согласие супругов развестись (ст. ст. 229 – 233 ФГК).

Под влиянием католической церкви в кодекс было введено положение о раздельном жительстве. Оно устанавливалось по тем же основаниям, что и развод (ст. 306 ФГК).

Взаимоотношения между мужем и женой строились на основе власти и подчинения. Это правило сформулировано в статье 213 ФГК: “Муж обязан оказывать покровительство своей жене, жена – послушание мужу”.

Статья 213 ФГК является базовой по отношению ко всем другим, определяющим отношения супругов. Именно следствием власти мужа является очень ограниченная правоспособность и практически полная недееспособность замужней женщины. Недееспособность женщины означала, что она не может самостоятельно осуществлять никакие юридические действия, как судебные, так и внесудебные. Это положение было закреплено в статьях 215 (“Жена не может выступать в суде без разрешения своего мужа, хотя бы она была купцом или не обладала общностью имущества с мужем, или хотя бы была установлена раздельность имущества жены”) и 217 ФГК (“Жена даже при отсутствии общности имущества супругов или при раздельности их имуществ не вправе отчуждать, закладывать, приобретать, по возмездному или безвозмездному основанию, без участия мужа в сделке или без его письменного разрешения”).

Некоторые незначительные исключения из общего правила о недееспособности замужней женщины, установленные кодексом (например, жене не требовалось согласия мужа, чтобы возбудить против него дело о разводе; или жена могла самостоятельно завещать свое имущество), не меняли существа дела.

Имущественные отношения супругов определялись брачным договором, заключенным до совершения брака. Кодекс устанавливает ряд режимов имущества – на выбор будущих супругов. Но по общему правилу, если в брачном договоре специально не предусмотрено иного, имущество жены поступает в управление мужа, и последний распоряжается доходами с этого имущества.

Одной из важнейших прерогатив мужа в качестве главы семьи является осуществление отцовской власти. Согласно статье 372 ФГК несовершеннолетние дети находятся под властью родителей до достижения совершеннолетия или до освобождения из-под власти. Однако отец один осуществляет эту власть во время брака. Всякие соглашения между родителями о передаче отцовской власти матери являются недействительными (ст. 1388 ФГК).

В Кодексе идет речь в основном о законных детях, но есть еще одна категория детей – внебрачные. Закон допускает возможность их узаконения, однако это осуществлялось на добровольных началах, поскольку в соответствии со статьей 340 “Отыскание отцовства запрещено”. Но при этом допускалось отыскание материнства (ст. 341 ФГК).

Признанные внебрачные дети получали некоторые права, но требовать законных прав законных детей они не могли.

Поскольку семейные отношения отличались наибольшим архаизмом, в течение следующих после принятия кодекса лет они подверглись наибольшему изменению.

В конце XIX – начале XX в. были внесены некоторые изменения, касающиеся порядка заключения брака: отменены некоторые формальности, мешающие заключению брака; урегулирован вопрос о заключении брака незаконнорожденным ребенком; мать получила реальное право давать согласие на брак своих детей.

В 1816 г. был отменен развод. В 1884 г. развод восстанавливается, но уже в новом виде. Развод рассматривается как санкция за виновное поведение супруга, поэтому не был восстановлен развод по взаимному согласию.

В 1893 г. женщины, которым было разрешено раздельное жительство, стали дееспособными. В 1907 г. при всяком брачном имущественном режиме женщина получала право распоряжения на продукты своего личного труда и на происходящие отсюда сбережения. Правда, на основании этого закона не было внесено никаких изменений в кодекс, и потому осуществление нового положения встретило серьезные затруднения на практике.

Перемены во взаимоотношениях родителей с детьми выражаются в ослаблении отцовской власти и расширении прав детей; расширении прав матери; появлении ряда ста-

тей, регулирующих положение внебрачных детей. В 1912 г. была изменена статья 340 ФГК, в новой редакции она разрешала отыскивать отцовство в судебном порядке.

Наследственное право. Кодекс уничтожил феодальную систему наследования. Признавая наследование по закону и наследование по завещанию, законодатель, тем не менее, ограничил завещательную свободу и поставил возможность завещания в зависимости от того, оставил ли наследодатель детей или нет. При одном ребенке можно распоряжаться по завещанию половиной имущества, при двух детях – одной третью имущества и т.д.. Если дети отсутствовали, но имелись восходящие в одной линии, то можно распоряжаться тремя четвертями имущества, а если остаются восходящие в обеих линиях, – половиной имущества. Свободное от завещательного распоряжения имущество наследуется по закону.

В области наследования по закону был уничтожен принцип первенства. Права законного наследования имели родственники до 12-й степени. Ближайшая степень родства исключала дальнейшую. При отсутствии родственников с правами наследования имущество переходило к пережившему супругу. Внебрачные признанные дети получали наследованные права на имущество отца, однако в ограниченном размере: их доля равнялась трети доли законного ребенка, и они не могли наследовать ни после восходящих, ни после боковых родственников наследодателя. В 1917 г. круг законных наследников был ограничен 6-й степенью родства.

Гражданско-процессуальный кодекс. Появление Гражданского кодекса породило необходимость привести в соответствие с новыми материальными нормами права гражданско-процессуальные законы. В 1806 г. был издан Гражданско-процессуальный кодекс, в основу которого был положен ордонанс о гражданском правосудии 1667 г. Этот факт обусловил характер нового кодекса.

Кодекс устанавливал процесс, требующий выполнения ряда сложных формальностей, составления множества процессуальных документов. Это приводило к медленности судебного процесса. В общих судах требовалось обязательное участие адвокатов.

Этот кодекс мало изменился в последующие годы.

Французский торговый кодекс. Во французском частном праве торговое право является самостоятельной отраслью. Этим вызвано и создание отдельного от гражданского Торгового кодекса 1807г.

В основу кодекса были положены ордонансы времен Людовика XIV: ордонанс 1673 г. о сухопутной торговле и ордонанс 1681 г. о морской торговле. Поскольку содержание этих ордонансов практически изменено не было, Торговый кодекс с самого начала нес на себе печать архаизма.

Торговый кодекс 1807 г. состоит из четырех книг. Первая книга содержит нормы о торговле вообще (о лицах, занимающихся торговлей, о биржах, о посредниках, о векселях). Во второй книге говорится о морской торговле. Третья книга содержит положения о несостоятельности и банкротстве. Четвертая книга посвящена торговой юрисдикции.

Торговый кодекс является лишь дополнением к гражданскому, поскольку общие правила гражданского кодекса (о собственности, о договорах) имеют применение и к торговым сделкам. В торговом кодексе излагаются специальные правовые нормы применительно к торговле, но когда такие правила отсутствуют, действуют общие правила гражданского кодекса.

Торговый кодекс не имеет такого значения, как, например, гражданский. Торговые обычаи, нигде не записанные, являются не менее обязательными, чем положения кодекса.

Поскольку Торговый кодекс с самого начала был обращен в прошлое, а не в будущее, постепенно большинство его норм прекратили действие, и наиболее важные сферы

торговых отношений регулировались новыми нормативными актами. Эти акты в кодекс не включаются, а приводятся в виде приложения к нему.

Уголовный кодекс 1810 г. После гражданского кодекса уголовный является наиболее значительным кодексом. Он был создан на прогрессивных идеях, сформулированных в Декларации прав человека и гражданина 1789 г.

Непосредственно к уголовному праву относятся следующие положения Декларации: “Закон вправе запрещать только поступки, вредные для общества, все, что не запрещено законом, дозволено” (ст. 5). “Закон есть выражение общей воли. Он должен быть одинаков для всех и тогда, когда оказывает покровительство, и тогда, когда карает” (ст. 6). “Закон должен устанавливать только строго и очевидно необходимые наказания; никто не может быть наказан иначе, как в силу закона, установленного и обнародованного до совершения преступления и законно примененного” (ст. 8).

В этих статьях нашли выражение принципы законности, равенства всех перед уголовным законом, пропорциональности наказаний и преступлений, недопустимости обратного действия закона.

Первый проект уголовного кодекса был принят в 1791 г. Законодатель пытался осуществить новую уголовно-правовую программу, и поэтому кодекс может быть назван первым демократическим уголовным кодексом. Он наиболее последовательно реализовывал указанные выше принципы. Кодекс 1810 г. был издан в совершенно иной политической обстановке и поэтому представляет собой шаг назад по сравнению с кодексом 1791 г.

Тем не менее, кодекс 1810 г. заслуживает названия классического кодекса и послужил образцом для многих демократических стран.

Кодекс начинается с предварительных постановлений, в которых идет речь о делении преступных деяний на виды, причем в основу деления положен характер наказания: преступное деяние, которое законы карают полицейскими наказаниями, является нарушением; преступное деяние, которое законы карают исправительными наказаниями, является проступком; преступное деяние, которое законы карают мучительными или позорящими наказаниями, является преступлением (ст. 1 УК). Таким образом, кодекс устанавливает традиционную трехчленную классификацию преступных деяний: 1) преступления – наиболее тяжкие преступные деяния, 2) проступки и 3) полицейские нарушения.

Далее идут 4 книги, из которых первые две вместе с предварительными положениями можно назвать Общей частью кодекса, т.к. они были посвящены общим вопросам наказаний, их видам, уголовной ответственности.

Третья и четвертая книги представляют собой особенную часть кодекса. В них содержится перечень преступных деяний.

Первая книга кодекса посвящена наказаниям уголовным (то есть мучительным и позорящим) и исправительным.

Мучительными и позорящими наказаниями были: смерть, каторжные работы пожизненные и срочные, депортация (высылка за пределы империи), смиренный дом. В некоторых случаях одновременно с применением одного из указанных наказаний допускалось клеймение. К позорящим наказаниям относились: выставление у позорного столба в ошейнике, изгнание, гражданская деградация (заключалась в лишении избирательных прав и запрещении занимать должности). Восстановив клеймение, выставление у позорного столба, кодекс сделал шаг назад в области наказаний, заимствовав эти меры из феодального уголовного права.

Среди исправительных наказаний кодекс называет тюремное заключение на срок в исправительном заведении, временное лишение некоторых прав – политических, гражданских или семейных, штраф.

Таким образом, исходя из указанного перечня наказаний, можно сказать, что кодекс предусматривает значительное количество довольно суровых наказаний и испытывает в этом плане, безусловно, влияние старого феодального права.

Кодекс подробно описывает порядок применения наказания. Так, в статьях 12 и 13 говорится об осуществлении смертной казни: “Всякому приговоренному к смерти отсекается голова. Приговоренный к смерти за отцеубийство препровождается на место казни в рубашке, босиком, с черным покрывалом на голове (он выставляется на эшафоте, в то время как судебный пристав читает народу обвинительный приговор; вслед за этим ему отсекается кисть правой руки и он предается немедленной смерти)”. Также подробно описывается исполнение других наказаний.

Публичное осуществление жестоких наказаний свидетельствует о том, что основной целью наказания, по-прежнему, остается устрашение.

Книга вторая уголовного кодекса устанавливает основания ответственности и основания освобождения от ответственности (безумие и принуждение к совершению преступления силой).

Подробно описываются различные формы соучастия: подстрекательство, пособничество.

Кодекс не устанавливал минимального возраста уголовной ответственности. Однако к лицам, не достигшим 16 лет, применялось более мягкое наказание, нежели к лицам, достигшим этого возраста. Мера ответственности определялась, действовал ли подсудимый с разумением или нет.

Говоря об общей части кодекса, следует отметить, что многие вопросы уголовного права не были разработаны: не определялись формы вины, не говорилось о совокупности преступлений, о давности.

Третья книга кодекса посвящена преступлениям и проступкам, которые были двух видов: публичные и частные. К публичным правонарушениям относились действия, направленные против безопасности государства, против имперской конституции, против общественного спокойствия.

Четыре статьи были посвящены особе императора и карали за посягательство против личности императора и членов его семьи, за посягательство, целью которого было ниспровержение или изменение образа правления, или изменение порядка престолонаследия.

Среди публичных преступлений кодекс, в отличие от феодального права, не называет религиозные.

Правонарушения, направленные против частных лиц, имели объектом посягательства либо личность, либо собственность. Более половины статей посвящены охране собственности. В кодексе подробно описываются различные виды кражи, устанавливаются за них суровые наказания.

Характерно, что к преступлениям против собственности кодекс относит стачки рабочих с целью временного прекращения или недопущения работы в какой-либо мастерской.

Таким образом, уголовный кодекс так же, как и гражданский, проникнуты одним духом – духом собственности. Если гражданский кодекс утверждает право собственности, то уголовный обеспечивает максимальную охрану ее.

Четвертая книга кодекса посвящена полицейским нарушениям и наказаниям.

Как и гражданский кодекс, уголовный изложен ясным, четким языком, что, несомненно, является его достоинством.

В последующие годы уголовный кодекс подвергся изменениям. Первые новшества

коснулись наиболее ярких пережитков феодализма. Так, в 1832 г. были отменены статьи о клеймении и выставлении у позорного столба. Однако статья о публичном исполнении приговора о смертной казни сохранилась в силе до 1939 г.

В 1854 г. было отменено положение о гражданской смерти. В 1912 г. был установлен минимальный возраст уголовной ответственности – 13 лет (напомним, в феодальном праве с 7 лет).

Помимо новеллизации непосредственно кодекса, уголовное право развивалось путем принятия ряда новых законов, действующих параллельно с кодексом.

Уголовно-процессуальный кодекс 1808 г. был первым чисто процессуальным кодексом. Этот кодекс закрепил принцип назначения судей правительством и утвердил трехступенную систему суда, соответствующую делению на три вида правонарушений, установленному уголовным кодексом. Мировой судья, осуществляющий по уголовным делам функции суда простой полиции, является первой инстанцией. Вторая инстанция была представлена судом исправительной полиции, это был коллегиальный суд, но действовал он без присяжных заседателей. Третьей инстанцией явился апелляционный суд, он был коллегиальным с присяжными заседателями и состоял из двух отделений: по уголовным и по гражданским делам. Возглавлял всю судебную систему кассационный суд. При суде состояла прокуратура, которая поддерживала обвинение и осуществляла надзор за законностью действий должностных лиц судебного аппарата.

Кодекс 1808 г. установил смешанную, состязательно-розыскную форму процесса. Первая стадия – предварительное расследование – несла в себе все черты розыскного процесса, ставя обвиняемого в полную зависимость от судебного чиновника. На стадии судебного следствия господствовала состязательная форма процесса, предоставляющая обвиняемому права активного участника процесса. Гласность и устность были присущи этой стадии. Вместе с тем право председателя суда активно вмешиваться в ход судебного следствия, направлять его в нужную сторону свидетельствует о сохранении некоторых следов розыскного процесса и на этой стадии.

Кодексы Наполеона стали своего рода эталоном для проведения правовых реформ в странах континентальной Европы и зависимых от них государствах.

Уголовное законодательство Германии

С созданием единого германского государства возникла потребность унифицировать право. В полуабсолютистских странах, в т.ч. и в Германии, естественно, большее внимание уделялось уголовному нежели гражданскому законодательству. В Германии последнее было принято на исходе XIX столетия.

Уголовное уложение Германии 1871 г. В этом уложении, вобравшем в себя многие достижения Уголовного кодекса Наполеона, в большой степени отразились гуманистические и либеральные тенденции своего времени. Смертная казнь предусматривалась только в двух случаях в мирное время: убийство главы государства и убийство по заранее обдуманному плану. Но это не означало, что государство либеральничало с теми, кто посягал на политический строй империи. За одно лишь публичное подстрекательство к изменению государственного устройства, покушение на убийство императора, устную или письменную угрозу виновный подлежал наказанию до 10 лет лишения свободы. Подстрекательство или неповиновение властям наказывалось штрафом или 2 годами тюремного заключения, возбуждение одного класса к насильственным действиям против другого – штрафом 200 талеров или 2 годами заключения. В 1873 г. Бисмарк провел “антисоциалистические законы” согласно которым законодательно запрещались общества, имеющие

целью достижение социалистических и коммунистических идей, запрет на издание их газет и журналов, проведение собраний экстремистского характера. В 1890 г. срок его действия истек, и оно было отменено.

Уголовное уложение 1871 г. состояло из трех частей. В первой части содержались положения о разграничении преступлений, проступков и полицейских нарушений; об ответственности германских подданных в случае совершения правонарушений за границей и некоторые другие вступительные постановления. Во второй части излагались общие вопросы уголовного права: о стадиях преступления, о соучастии, о смягчающих и отягчающих обстоятельствах. Третья часть включала в себя нормы, касающиеся отдельных видов преступлений, то есть представляла собой особенную часть кодекса.

Среди преступлений на первом месте стояли государственные: оскорбление императора и местных государей, фальшивомонетничество, призывы к неподчинению государственным властям и другие. Этим преступлениям было посвящено наибольшее количество статей, они были детально разработаны.

Кодекс называет преступления против общественного порядка (основание тайных организаций, участие в союзе, целью которого являлось незаконное противодействие применению законов или мероприятий органов управления), специальная глава посвящена преступлениям против религии. Значительное внимание кодекс уделяет преступлениям против собственности и против личности.

Уголовное уложение содержало особый отдел, посвященный вопросу о торговой несостоятельности. Здесь шла речь о банкротах, причинивших вред своим кредиторам, нарушающим порядок ведения дел.

Среди полицейских нарушений уложение называет довольно широкий круг деяний: изготовление печатей, нарушение правил о выезде за границу, хранение оружия и т.п. Уложение обязывало каждого немца оказывать содействие полиции.

Германское уложение предусматривало следующие наказания: смертную казнь, заключение в рабочем доме, тюремное заключение, помещение в крепость, арест, ограничение в правах, штраф. Основной целью наказания являлось устрашение, особенно если речь шла о тяжких преступлениях. Наиболее сурово наказывались лица, совершившие государственные преступления, против религии, против собственности. Вместе с тем в Уложении наблюдается стремление построить карательную систему с учетом личности преступника и совершенного им преступления.

Уголовно-процессуальный кодекс 1877 г. явился дополнением к уголовному кодексу 1871 г. Уголовный процесс строился на принципах состязательности, независимости следственного судьи от прокурора и допущении защиты на стадии предварительного следствия. Предварительное следствие велось по делам о тяжких преступлениях, в остальных случаях дознание производил прокурор. Допускалось участие защиты на предварительном следствии, однако судья мог запретить сношения адвоката с подследственным, находившимся под арестом. По окончании предварительного следствия прокурор направлял дело в суд, который принимал соответствующее решение.

Обвинитель и подсудимый (и его защитник) пользовались равными процессуальными правами, однако «судам принадлежит право и на них лежит обязанность самостоятельной деятельности по расследованию дела в рамках предъявленного обвинения» (§ 153 Уголовно-процессуального кодекса).

Особенностью уголовного судопроизводства Германии являлось право присоединения к прокурору в качестве обвинителя потерпевшего от преступления.

В суде действовал принцип свободной оценки доказательств.

Краткая характеристика уголовного права Японии

В 1869 г. при Высшем госсовете был создан департамент по изучению правовых систем Запада, а в 1873 г. появилось отделение по разработке уголовного права. Был приглашен профессор Парижского университета Буассонд де Фонтараби, сторонник справедливости и гуманизма. В 1877 г. работа над проектом УК была закончена, и он был представлен правительству; затем прошел обсуждение в Гэнро и вступил в силу 1 января 1882 г. Принятие уголовного кодекса положило начало новому периоду в истории уголовного права Японии. Его эволюция протекала плавно, не было резких перепадов.

Уголовный кодекс 1882 г. отличали следующие черты: четко выражен принцип “нет преступления и нет наказания вне правовой нормы”, никакое действие не может быть наказуемо без прямого положения о том в законе (ст. 2).

1) Закон обратной силы не имеет (ст.3 ч.1).

2) Утвержден принцип вменяемости, означающий, что преступником признается лишь тот, чьи деяния наказуемы законом.

3) Отменен сословный характер преступлений и наказаний. Ранее для простолюдинов основные наказания были: битье, изгнание, ссылка на отдаленные острова (Курилы) и казнь; дополнительные: клеймение, конфискация, каторжные работы. Для аристократии и духовенства специальные: хакакири, лишение пособия, лишение самурайского звания.

4) Была сохранена норма старояпонского права об обязательном смягчении кары при явке с повинной; вопреки нормам европейского права обязательно смягчались санкции пособникам, а также в случае покушения.

5) Введен институт условно-досрочного освобождения.

6) В соответствии с французской классификацией, преступные акции делились на тяжкие, не тяжкие, полицейские деликты. Тяжкие карались смертной казнью, пожизненной или срочной каторгой, пожизненным или срочным тюремным заключением, тяжелыми или нетяжелыми тюремными работами. За не тяжкие предусматривалось: лишение свободы в пенитенциарных учреждениях, которые не считались тюрьмой и штрафом. Полицейские деликты: уголовный арест до 10 дней и малый штраф от 5 сэн до 1 иены 95 сэн.

Были отменены телесные и позорящие наказания. Особенная часть уголовного кодекса предусматривала смертную казнь за посягательства на императорскую фамилию. Японские законодатели были сначала против этой меры, т.к. считали, что ни один японец не сможет посягать на императорскую фамилию, как это делали европейцы против своих монархов, но потом согласились. Это был первый в Японии кодекс “всесторонне воспринявший дух европейской системы законодательства”. Но после его вступления в силу начались призывы к пересмотру: произошли изменения в стране, усилилось влияние германских правовых школ.

Формирование и развитие английского права

Напомним, что право Англии обладает большим своеобразием, что обусловлено историей его развития. Географическая обособленность Англии, особенности ее истории, раннее развитие промышленности и торговли привели к тому, что в течение многих веков английские юристы и судьи не испытывали на себе значительного влияния законодательства других стран и самостоятельно творили право своей страны. И римское право, и континентальная юридическая доктрина мало отразились на английском праве. Отсюда вытекает своеобразие английских правовых институтов.

Значительной особенностью английского права является его архаизм. Итогом английской буржуазной революции был компромисс между дворянами и буржуазией. В ре-

в результате дореволюционное право не было отменено полностью и заменено новым правом. Но, безусловно, развитие рыночных отношений не могло не сказаться на содержании права, и постепенно его феодальная сущность уступает место демократической. В результате от старого права остаются лишь его архаичные формы, наполненные новым содержанием.

Источники права. Англия не имеет кодифицированного законодательства. Ее частное право в значительной мере развивалось в форме судебного прецедентного права. Как ранее отмечалось, *прецедентное право* состоит из двух частей: *общего права и права справедливости*.

Становление общего права началось в конце XI в., а в конце XIII в. оно прекратило свое развитие. Такая консервация права вызвала к жизни право справедливости, сложившееся в XIV – XV вв.

В 1873 – 1875 гг. суды общего права и права справедливости были слиты в единую судебную систему. Общее же право и право справедливости сохранились и продолжают существовать до настоящего времени. Согласно Закону 1873 г., в случае разногласий, имевших место между судами общего права и судом лорда-канцлера, предпочтение следует отдавать предписаниям права справедливости.

Следует отметить, что прецедентное право никогда не имело и не имеет для судьи безусловно обязательной силы. В некоторых случаях судья может отклониться от прецедентов и вынести новое по своему содержанию решение. Это обстоятельство придает прецедентному праву известную гибкость и, вместе с тем, характер некоторой неопределенности, так как от судьи зависит избрать тот или другой из множества имеющихся прецедентов и истолковать его по-своему.

Одним из основных источников права является *закон*. С XIII в. в Англии было издано множество законов, не приведенных в какую-либо систему. Многие старые законы действуют до настоящего времени, но с помощью судов их содержание коренным образом изменилось. Ряд законов, хотя и не отменены, но не применяются, так как не соответствуют потребностям жизни.

Гражданское право. Английское право признает в качестве *субъектов* гражданского права как граждан, так и юридических лиц. Вопреки принципу юридического равенства существуют категории лиц, правоспособность которых ограничена. Это замужние женщины, иностранцы.

Что касается юридических лиц, то в Англии, в отличие от других стран, широкое применение имеют юридические лица, базирующиеся на использовании института доверительной собственности. Вместе с тем, долгое время не считались юридическими лицами товарищества. В последующем на основании специальных законов и решений судов применительно к отдельным правонарушениям товарищества стали наделяться качествами юридического лица.

Вещное право. Вещное право – один из основных разделов гражданского права. В Англии вещное право трактуется наиболее широко, так как к вещам относят также некоторые абсолютные права: права авторов, изобретателей и т.д. Поэтому иногда бывает невозможно разграничить вещные и обязательственные права.

Большим своеобразием отличается в Англии классификация вещей. Английское право не знало деления вещей на движимые и недвижимые. Еще в средние века здесь сложилось деление вещей на реальные и персональные. К реальным вещам относились земля, растения, здания, а также документы, устанавливающие право на участки и предметы, связанные с землей.

Персональные вещи включали в себя прочие предметы и права. Персональные вещи, в свою очередь, делились на два вида объектов: а) вещи, находящиеся во владении, –

телесные вещи и б) иски – права, не имеющие телесного выражения (например, авторское право, патентное право и т.п.).

В современном праве используются понятия движимого и недвижимого имущества.

Система вещных прав в Англии отличается большой неопределенностью. Многие юридические понятия в этой области до сих пор несут на себе печать эпохи феодализма. Например, до настоящего времени сохраняет практическое значение разделение вещных прав на институты общего права и институты права справедливости.

Все вещные права в Англии рассматриваются как разновидности права собственности. Кроме права собственности, среди видов вещных прав можно выделить: вещное право аренды недвижимости в различных формах; сервитуты, в том числе личные; доверительную собственность; разнообразные обеспечительные вещные права (например, ипотека).

Большим своеобразием отличается право собственности на землю. До сих пор вся земля в Англии признается собственностью короля, а отдельные лица рассматриваются как держатели земли. Практически, однако, это право держания частных лиц ничем не отличается по своему содержанию от права собственности: оно является бессрчным и устанавливает возможность пользоваться участком и отчуждать его без какого-либо разрешения. Передача права на земельный участок требует выполнения сложных формальностей. Существенная разница имеется и в порядке наследования земельных участков и персональной собственности.

Оригинальным институтом английского права является доверительная собственность (траст). Это такая форма собственности, при которой одно лицо (оно называется доверительным собственником) управляет, распоряжается имуществом, переданным ему другим лицом (учредителем) в пользу третьих лиц (бенефициантов).

Доверительный собственник располагает названным имуществом не совсем свободно, а лишь в соответствии с целями, которые определил учредитель. Учредитель также устанавливает, кто будет пользоваться доходами от этого имущества.

Институт доверительной собственности применяется в разных случаях: для охраны имущественных интересов недееспособными, для оформления отношений, возникающих в связи с созданием благотворительных фондов, и во многих других случаях.

Обязательственное право. В Англии нет общего понятия обязательства. Отдельными подотраслями гражданского права являются договорное право и обязательства, возникающие из правонарушений.

В связи с развитием рыночного оборота начинает подвергаться детальной регламентации, в порядке судебной практики, договорное право. Создаются общие правила об обязательствах вообще и договорах. И хотя сохраняются еще внешние формы прежнего (феодального) права – английские договоры излагаются старинным языком, по своему содержанию английское договорное право становится, в известной мере, развитым демократическим правом.

Характерными чертами английского договорного права являются: требование точного определения прав и обязанностей сторон, требование от должника полного и добросовестного выполнения им его обязательств.

Развиваются правила о возмещении убытков, причиненных неправомерными действиями (деликтами), причем английское право в сравнительно широких размерах признает возмещение неимущественного ущерба, а также устанавливает случаи ответственности лица, невиновно совершившего неправомерное действие.

Среди различных договоров в Англии большое значение имеет договор аренды земли. Право защищает при этом интересы земельных собственников и не дает арендато-

ру никакой гарантии защиты его интересов. Арендная плата устанавливается по соглашению сторон, то есть фактически по усмотрению землевладельца. Если арендатор по истечении срока договора не освободит участка, то арендная плата удваивается.

Семейное право. Для семейного права характерно длительное сохранение пережитков феодализма. Сохраняется церковная форма брака, но с 1836 г. существует и гражданский брак. Форма брака выбирается будущими супругами.

Личные отношения супругов основаны на начале главенства мужа. Мужу принадлежало право “надзора” за женой и даже право “умеренного наказания” жены.

В имущественных правах жена была весьма ограничена. Она самостоятельно совершала сделки в повседневной жизни. Право управления и распоряжения супружеским имуществом принадлежало мужу. Жена субъектом права не являлась, происходило юридическое поглощение личности жены личностью мужа. С течением времени власть мужа над женой ослабевает. В 1822 г. законом была установлена некоторая имущественная самостоятельность замужней женщины.

До 1857 г. развода не существовало. В случае невозможности совместной жизни применялось “разлучение супругов от стола и ложа”.

Дети до 21 года находились под отцовской властью: мать осуществляла родительскую власть лишь в случае отсутствия отца. В 1908 г. была установлена ответственность родителей в наиболее серьезных случаях дурного обращения с детьми. Узаконение внебрачных детей допускалось лишь в исключительных случаях, на основании парламентского акта.

Наследование. Характерным отличием английского наследственного права является полная свобода завещания. Всякое лицо, достигшее 21 года, могло завещать свое имущество кому угодно, и ближайшие родственники не имели никакого права на получение какой-либо доли имущества при наличии завещания.

Что касается наследования по закону, то были установлены различные правила: одни – для наследования земельной собственности, другие – для наследования прочего имущества.

Своеобразным является механизм наследственного правопреемства. Права и обязанности, принадлежавшие наследодателю, переходят первоначально к посредствующему лицу. Им является сначала председатель соответствующего суда, от которого они переходят к назначенному судом “личному представителю”. Последний осуществляет определенную процедуру (“администрирование наследства”), после чего передает наследникам права, которыми он обладает.

Уголовное право и процесс. В уголовном праве Англии отчетливо появился консервативный характер английской революции. В этой отрасли права феодальные институты очень медленно уступали свое место новым уголовно-правовым институтам. Только в середине XVIII в. английское уголовное право систематизируется крупнейшим юристом Англии Блэкстоном.

Особенно консервативным оказалось уголовное право Англии в вопросе о наказании. Еще в 1810 г. распространенными видами наказаний были: колесование, четвертование, извлечение внутренностей из живого тела и т.д. До 1873 г. смертной казни в Англии подвергался тот, кого в течение месяца видели в обществе цыган.

Консервативный характер английского уголовного права выразился и в том, что уголовное право продолжало развиваться, главным образом, не путем издания законов, а путем развития прецедентного права.

Особенность уголовного процесса заключалась в том, что обвинительный процесс являлся в то же время процессом состязательным.

Общая характеристика права США

Американская правовая система коренится в английской системе общего (прецедентного) права, т.е. права, создаваемого судами. Его основополагающим принципом является принцип следования судебному прецеденту. Однако в США этот принцип не считается абсолютным, и судебная практика идет по пути гибкого его применения. Свод норм, создаваемых судебными прецедентами, дополняется и развивается законодательством Конгресса и законодательными органами штатов. Правовые нормы, устанавливаемые этими органами, образуют статутное право.

Тем не менее толкование законов и правил их применения определяется нормами общего права. Большую роль играет административное нормотворчество органов исполнительной власти. Административные акты (приказы, правила, инструкции), цель которых – конкретизировать законы, часто подменяют их, т.к. имеют фактически равную юридическую силу. Обычай сыграл существенную роль в развитии правовой системы США. Многие институты государственной власти созданы и действуют не на основе норм общего или статутного права, а в силу политической практики. Такие государственные институты, как кабинет министров, постоянные комитеты палат Конгресса, политические партии, не предусмотрены Конституцией и не созданы законодательным путем. Важное место играет право справедливости. Суды справедливости существовали в отдельных штатах. Но затем исчезли, оставив после себя практику судебных приказов, запрещающих или предписывавших какое-либо действие, что является одной из важных форм реализации властных полномочий суда, судебного нормотворчества. Таким образом источниками права являются судебный прецедент, законодательство, административные нормы, обычай и право справедливости.

В правовой системе США заложен принцип федерализма. Несмотря на общность источников права, общенациональной правовой системы в США нет: существуют правовые системы штатов и отдельно федеральная правовая система. Соотношение определено ст. 6 Конституции, устанавливающей принцип верховенства федерального права (Конституции, федеральных законов), ст. 4 – принцип взаимности в применении нормативных актов одного штата другим.

Главную составную часть национальной правовой системы США представляет **конституционное право**, регулирующее отношения, возникающие в процессе осуществления государственной власти. Это означает, что в сферу государственно-правового регулирования входит такой важный институт, как система правил формирования органов государственной власти, т.е. избирательная система. После гражданской войны Севера и Юга 1861 – 1865 гг. были приняты поправки: XIII – отмена рабства, а в 1870 г. XV поправка ввела в стране всеобщее избирательное право для мужчин.

Важным процессом в сфере правового регулирования является федеральная регламентация иммиграции и натурализации в США. С одной стороны, государство заинтересовано в ограничении въезда и правоспособности иммигрантов, а с другой, заинтересовано в экономическом процветании. Чтобы эти тенденции уравновесить, еще в 1819 г. был принят закон, определяющий условия въезда. Второй появился в 1855 г. В 1864 г. был принят закон, поощрявший иммиграцию и учреждавший должность комиссара по иммиграции, который назначался Президентом. Иммиграция выгодна для экономики в целом, т.к. дает дешевые рабочие руки и ведет к росту цен на землю. Однако иммиграция является причиной понижения жизненного уровня коренных американцев, что порождало враждебность с их стороны. Следствием стали законы 1875 и 1882 гг., установившие первые юридические препятствия на пути иммиграций. Не допускались преступники, проститут-

ки, душевнобольные и те, кто по заключению иммиграционных властей не мог прокормить себя. Позднее появились законы, запрещающие въезд по трудовому контракту. А в начале XX в. Президент получил право запрещать въезд определенным группам иностранцев.

Антитрестовское законодательство. Государственное регулирование экономики нехарактерно для капитализма в его начальной стадии. Но с усилением монополий такая необходимость появляется. В 1890 г. был принят закон Шермана – первый антимонопольный акт. Он запрещал тресты, объединения, а также действия предпринимателей, направленные на ограничение или монополизацию торговли, т.е. упразднение свободной конкуренции. В 1914 г. был принят закон Клейтона. Этот акт был направлен против отдельных видов монополистической практики. Его содержание сводилось к запрещению отдельных, наиболее вызывающих форм деятельности монополий. Ст. 2 устанавливала неправомерной дискриминацию в ценах, результатом которой являлось ослабление конкуренции или тенденция к установлению монополий. Ст. 3 предусматривала запрещение “связывающих контрактов” – включение в договоры условий, запрещавших контрагенту заключать сделки с конкурентами. Ст. 7 была направлена против слияния конкурирующих компаний.

Трудовое законодательство. Первые профсоюзы в США возникли в конце XVIII в. Суды объявили их “преступным сговором” против предпринимателей и общества. Но в 1842 г. Массачусетский суд вынес решение, согласно которому рабочие союзы не являлись больше противозаконными только лишь по факту своего существования. Сила прецедента привела к прекращению судебных преследований профсоюзов. Первыми федеральными законами в области трудовых отношений стали законы, регулирующие данные отношения на транспорте. Законы 1888 и 1897 гг. вводили арбитраж в случае забастовки. В качестве арбитра выступало государство в лице уполномоченного министра труда и главы комиссии по межштатной торговле.

Институты гражданского права. Что регулировало государство сразу же после освобождения негров, так это земельный фонд. Как отмечалось ранее, в 1862 г. был принят Гомстед–акт: все граждане США, достигшие 21 г. и не участвовавшие в войне на стороне южан, могли получить земельный участок площадью в 160 акров = 65 га, при условии пользования им для личных потребностей. В остальном гражданское право США не отличалось от европейского, в первую очередь английского.

Тест

1. Какой кодекс закрепил деление частного права на гражданское и торговое (дуализм частного права)?
 - а) Германское гражданское уложение 1896 г.;
 - б) Австрийское гражданское уложение 1811 г.;
 - в) Гражданский кодекс Наполеона 1804 г.;
 - г) Торговый кодекс Франции 1807 г.
2. В какой из Конституций Франции закрепилось, положение, что “частная собственность лежит в основе мировой культуры, всего производства, всех средств труда и всего социального строя”?
 - а) Конституции 1791 г.;
 - б) Конституции 1795 г.;
 - в) Конституции 1875 г.;
 - г) Конституции 1799 г.
3. Какое новое качество присуще демократическому праву по сравнению с феодальным?
 - а) правовой партикуляризм;
 - б) правовой конфессионализм;
 - в) персональность права;
 - г) национальная система права.
4. В чьих руках концентрировалась вся полнота власти по Конституции Франции 1852 г.?
 - а) Императора;
 - б) Государственного совета;
 - в) Президента;
 - г) Парламента.
5. В какой стране впервые возникли тред-юнионы?
 - а) во Франции;
 - б) в Германии;
 - в) в США;
 - г) в Англии.
6. В каком году была принята Конституция Третьей республики во Франции?
 - а) 1877 г.;
 - б) 1871 г.;
 - в) 1879 г.;
 - г) 1875 г.
7. “Консолидированный акт” в Англии означает:
 - а) совместное постановление короля, парламента и правительства;
 - б) принятый обеими палатами парламента и подписанный королем;
 - в) закон, объединяющий все предшествующие законодательные акты по конкретному вопросу;
 - г) постановление правительства, утвержденное парламентом.

8. Каким образом осуществлялись становления демократических государств?
- а) только в ходе эволюции;
 - б) по разному: в одних странах путем революции, в других – в ходе длительной эволюции;
 - в) только революционным путем;
 - г) путем реформ.
9. Как по Конституции Германской империи именовалась верхняя палата германского парламента?
- а) Бундесрат;
 - б) Ландтоп;
 - в) Бундестаг;
 - г) Рейхсрат.
10. В каком году после победоносной и скорой победы Пруссии над Францией был издан Акт о провозглашении Германской империи?
- а) 1871 г.;
 - б) 1889 г.;
 - в) 1875 г.;
 - г) 1869 г.

9. Государство и право стран Запада и Японии в первой половине XXв.

9.1. Тенденции развития государственного строя

Общая характеристика

В рассматриваемый период часть государств сохранила демократическое развитие, другая, уже вскоре после окончания Первой мировой войны, встала на путь иного развития – военной диктатуры, полуфашистского и фашистского режимов правления. Вместе с тем в большинстве государств явно стало просматриваться падение роли парламентов, перерождение политической ответственности правительства, необеспеченность и неопределенность прав граждан, все более откровенное вмешательство чиновников правительства в дела судебного ведомства.

Весьма негативную роль в этот период сыграл также мировой экономический кризис начала 30-х гг.

В Соединенных Штатах Америки в этой связи наиболее активному государственному регулированию подверглись экономика, трудовые отношения, социальная сфера. Это выразилось в административных методах, использовавшихся администрацией Президента Ф. Рузвельта для того, чтобы преодолевать кризисное состояние. Хотя большинство программ “нового курса” считалось временными, чрезвычайными, вызванные ими изменения в государственном строе оказались весьма устойчивыми и прогрессирующими. Было, в частности, нарушено равновесие между законодательной и исполнительной властями, предусмотренное американской Конституцией: в годы “нового курса” происходил интенсивный рост федерального правительственного аппарата, деформировалась прежняя система взаимоотношений центрального правительства и субъектов федерации.

Социально-политическая обстановка в Великобритании с окончанием первой мировой войны обострила противоречия между правящей консервативной партией и наемными работниками. Это привело к созданию в 1923 г. социалистического правительства лейбористов. Однако на этом существенные социальные изменения для основной массы британских подданных были исчерпаны. Весьма серьезное социально-политическое противостояние между различными слоями общества и периодически меняющимися правительствами привели к значительному усилению роли правительства в управлении государством. Стало ярко вырисовываться падение роли парламента.

Существенно новыми чертами отмечены отношения, установившиеся в рассматриваемый период между Великобританией и ее доминионами: Канадой, Австралией, Южно-Африканским Союзом и Новой Зеландией. В соответствии с основными положениями Вестминстерского статуса 1931 г. был положен конец Британской империи и утвердилось Британское содружество наций.

Государственный строй Франции после первой мировой войны мало чем отличался от других западных демократий. Те же тенденции усиления влияния правительства на органы власти и, соответственно, падение роли парламента. Однако более ощутимы были политические колебания от либерализма к политической реакции и наоборот. Весьма негативной в этот период являлась внешняя политика французского правительства, возглавляемого Даладье. Страхась фашистской агрессии, правительство Франции совместно с правительством Великобритании фактически санкционировали гитлеровской Германии оккупацию демократической Чехословакии. Цель – направить германскую агрессию против СССР.

В первой половине XX в. можно обнаружить много общего в развитии западных демократий. Это заметно, например, в партийно-политической системе западных стран.

Англия и США сохраняли прежнюю двухпартийную систему. Были, правда, и некоторые новшества. Если в Англии двумя ведущими партиями ранее были консерваторы и либералы, то после 1917 г. либералов оттесняет возникшая в 1906 г. лейбористская партия – рабочая по социальному составу. Лейбористы становятся второй партией Великобритании, в 1922, 1929, 1945 гг. они получали возможность сформировать свое правительство. В США попеременно у власти стояли демократы, называющие себя “партией реформ”, и республиканцы. Все попытки разрушить монополию двух этих партий, создав третью, не увенчались успехом.

В государственном строе получают свое развитие и углубление явления, наметившиеся еще ранее. Англия по-прежнему оставалась парламентской монархией. Реформы 1918, 1928 и 1948 гг. сделали избирательное право действительно всеобщим. В 1949 г. еще больше были урезаны права Палаты лордов. Король, как и ранее, являлся лишь символом национального величия. Реальная власть все больше сосредотачивалась в руках правительства. Численный состав правительства непрерывно увеличивался.

Значительно вырос аппарат управления. Увеличилось число министерств, комитетов, различных комиссий. В 1914 г. насчитывалось 280 тыс. чиновников гражданского ведомства, в 1950 г. их было уже 680 тыс. В 15 раз выросла собственно военная администрация, в 8 раз – полиция.

Все это характерно и для государственного строя США. Как отмечалось ранее, законодательным органом в соответствии с Конституцией 1787 г. здесь является Конгресс. Палата представителей избирается на основе мажоритарной системы относительного большинства. XIX поправка к Конституции (1920 г.) ввела избирательное право для женщин.

В США также шел непрерывный процесс усиления исполнительной власти, расширения функций Президента. Важную роль в функционировании государственного механизма США стал играть управленческий аппарат Белого дома: специальные помощники, советники, секретари главы государства.

Важное звено – исполнительное управление Президента, имеющее консультативно-аналитические функции. Законодательно оно было оформлено при Ф. Рузвельте в 1939 г. В 1947 г. оно было дополнено появлением Совета Национальной безопасности: Президент, вице-президент, министр обороны, госсекретарь, директор управления чрезвычайной мобилизационной готовности. В качестве советников в него входят директор ЦРУ и Председатель Комитета начальников штабов.

Франция в период между двумя мировыми войнами являлась Третьей республикой. Политика уступок фашистской Германии, Мюнхенское соглашение 1938 г. закончились для Франции капитуляцией, подписанной 22 июня 1940 г. Третья республика пала.

Показательно, что история сталинского СССР, фашистского государства в Италии, Германии и милитаристского в Японии обнаруживает больше сходства, чем различий.

Начало экономического кризиса, вызванного первой мировой войной, в этих странах ознаменовалось мощным революционным подъемом. Если в Италии это проявилось в особом размахе стачечной борьбы, захвате рабочими фабрик и заводов, а крестьянами – помещичьих земель, то для Германии такими показателями стали Ноябрьская революция 1918 г. и Баварская Советская республика 1919 г.

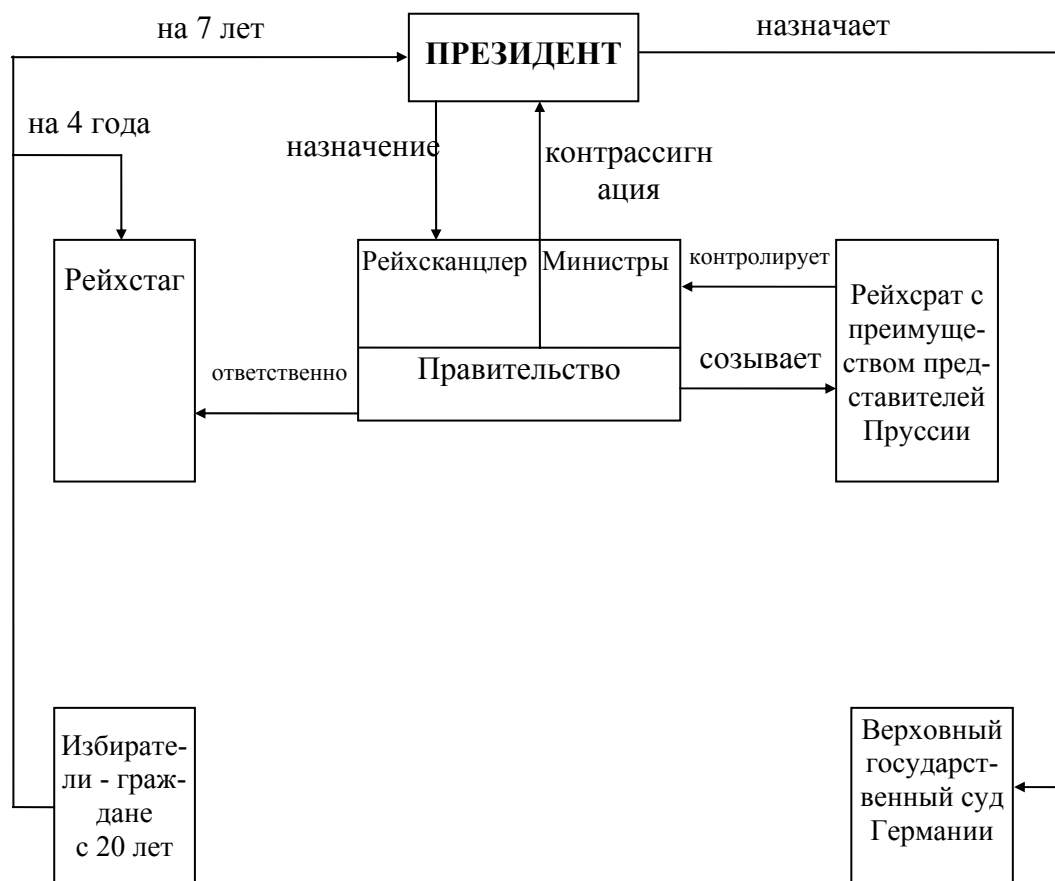
Первая мировая война, оказавшая влияние на судьбы народов многих стран, не могла не повлиять и на одного из зачинщиков этого мирового апокалипсиса. Испытывая на себе все последствия кайзеровской авантюры, народ Германии смел монархию. Начало революции, получившей название Ноябрьской, положило восстание моряков в г. Киле 3 ноября, а 9 ноября произошло вооруженное восстание в Берлине. Кайзер Вильгельм II отрекся от престола и бежал. В Германии же была провозглашена республика, сформировано времен-

ное правительство, получившее название Совета народных уполномоченных и возглавленное лидером правых социал-демократов Эбертом. Одним из первых актов этого правительства было подписание перемирия со странами Антанты, что означало фактическую капитуляцию (Версальский договор был подписан в конце июня 1919 г.).

Государственный строй Германии по Веймарской конституции

В январе 1919 г. в городе Веймаре открылось заседание Учредительного собрания. Ему предстояло решить двоякую задачу: принять демократическую конституцию и определить основы устройства единого общегерманского государства. Если первая не вызывала споров, то по второму схлестнулись федералисты и унитаристы. В конечном итоге государственное устройство Германии, закрепленное в Конституции 1919 г., явилось компромиссом между федералистами и унитаристами (см. схему 74). Обе стороны признали необходимость сохранения федеративного государственного устройства, но с обязательным усилением роли центра. В результате Веймарская республика сохранила деление Германии на мелкие государственные образования, где Пруссия занимала особое положение, как и в период кайзеровской Германии. Всего таких государств было 21, а затем 18, т.к. 2 бывших княжества Вальдек и Пирмонт присоединились к Пруссии, а мелкие княжества объединились в новую землю Тюрингию. На политической карте Веймарской республики сохранялись следы раздробленности еще середины XIX в. в виде 3 “вольных” городов: Гамбурга, Бремена и Любека, а также миниатюрных земель – республик Липпе и Анхальт. Некоторые земли все еще не располагали единой и цельной территорией. Брауншвейг как государство-землю образовывали 3 не граничащие друг с другом области. Каждая из земель имела свою конституцию, свой законодательный орган, свою администрацию и полицию. Но за центром были закреплены практически неограниченные полномочия в сфере законодательства, а в области налогообложения возможности центра были настолько велики, что включали прямое директивное вмешательство в налоговую компетенцию земель. Централизацию усиливала и ст. 48, которая наделяла Президента особыми полномочиями: правом союзной “экзекуции”, т.е. правом принудить вооруженной силой к повиновению любую землю, а также правом фактического введения в стране чрезвычайного положения с отменой прав и свобод граждан.

ВЕЙМАРСКАЯ КОНСТИТУЦИЯ 1919 г .



Согласно Конституции во главе Германии стоял Президент, избравшийся на 7 лет в ходе всеобщих выборов. Избирательными правами были наделены и мужчины и женщины, возрастной ценз снизился до 20 лет. Законодательная власть принадлежала двум палатам: Рейхстагу и Рейхсрату. Первый избирался на основе всеобщих, равных, прямых, тайных и пропорциональных выборов. Второй состоял из представителей отдельных немецких земель, причем число депутатов было пропорционально числу жителей. Обе палаты были не равноправны: законы утверждал только Рейхстаг, а Рейхсрат обладал лишь правом отлагательного «вето». Если Рейхстаг большинством в 2/3 голосов повторно принимал закон, ранее отвергнутый Рейхсратом, то он вступал в действие. Если большинства не было, то Президент мог воспользоваться всенародным референдумом. Из 56 голосов Пруссия имела в Рейхстаге 26.

Особое внимание Конституция уделяла Президенту. Президент назначал Канцлера (главу правительства) и по представлению последнего утверждал министров. Президенту принадлежало командование вооруженными силами. Он имел возможность путем народного референдума распустить Рейхстаг и назначить новые выборы. Правда и Рейхстаг также мог путем народного референдума заставить Президента покинуть свой пост.

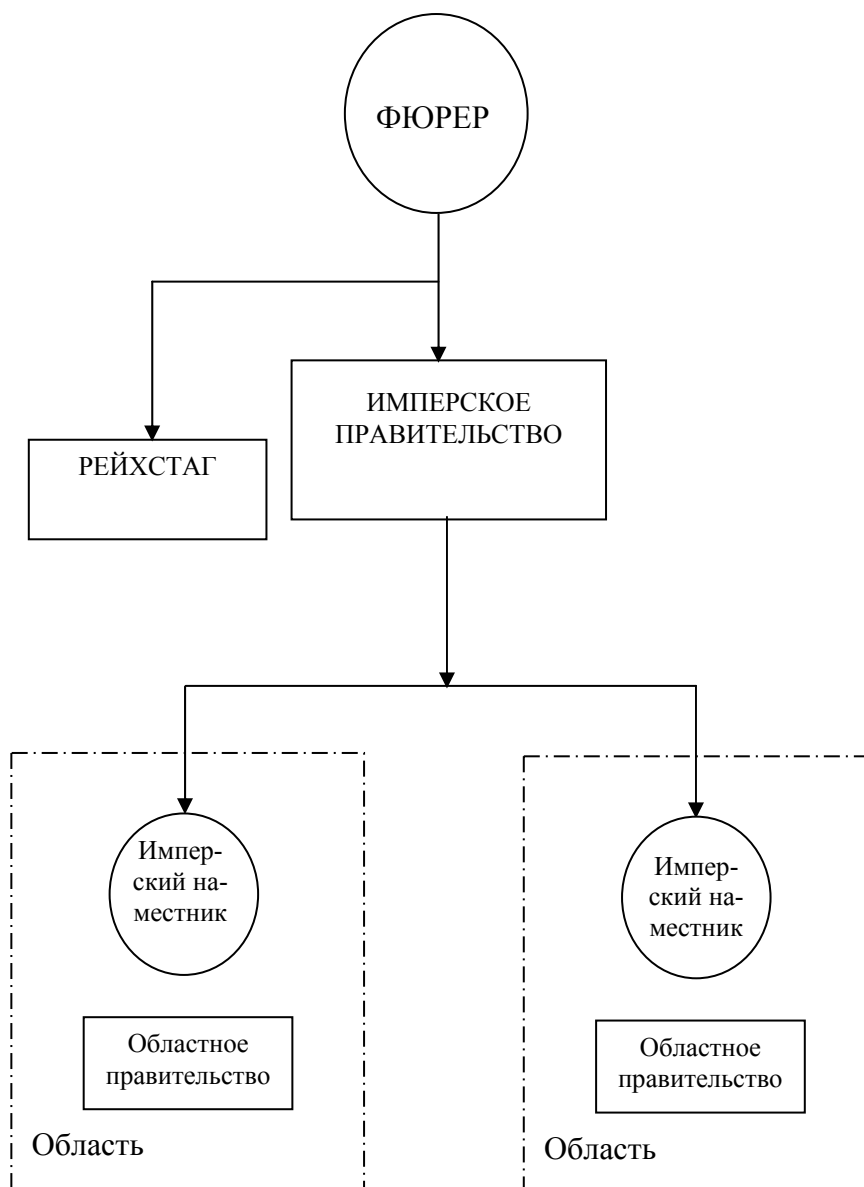
Кроме того, ранее отмеченное право “экзекуции” и введение чрезвычайного положения усиливали власть Президента. Все это подготавливало уничтожение самой республики и демократии.

Установление фашистской диктатуры в Германии

Парламентское правление Веймарской республики регулярно переживало кризисы. На этой волне все больший вес стали набирать силы реакции. В 1925, а затем в 1932 г. Президентом был избран престарелый генерал-фельдмаршал Гинденбург, ярый монархист и реваншист, стало ясно что в Германии утвердилась практика личного правления Президента, который, широко пользуясь чрезвычайными полномочиями, вел политику, направленную на установление диктатуры, которая могла бы обеспечить представителям финансового и промышленного капитала неограниченные возможности не только у себя в стране, но и за рубежом, путем прямых захватов. В этих условиях ставка была сделана на лидера НСДАП – А. Гитлера. Демагогическая программа этой партии включала не только лозунги ревизии границ и военной экспансии, но и огосударствление трестов, ликвидацию зависимости мелких собственников от банков, земельную реформу, ликвидацию безработицы и т.п., что не пугало крупный капитал. На волне социальной демагогии национал-социалисты победили на выборах в 1932 г. 31 января 1933 г. Президент Гинденбург назначил Гитлера Канцлером.

Получив политическую власть и стремясь превратить ее в абсолютную, фашистский фюрер фактически упразднил институты Веймарской конституции. (см. схему 75).

ИЗМЕНЕНИЯ В ГОСУДАРСТВЕННОМ СТРОЕ ГЕРМАНИИ
(Закон о верховном главе империи от 1 августа 1934 г.)



Установленный им режим служил монополиям, но не был просто марионеткой в руках отдельных монополистов. Если бы Гитлер считался только с интересами этих верхов немецкого общества, то он не мог бы пользоваться свободой политического и социального маневрирования. Поэтому передача власти фашистскому режиму означала в то же время для монополий и подчинение этому режиму во имя сохранения и усиления своих позиций.

Первое, что сделал новый Канцлер, – распустил Рейхстаг и назначил новые выборы на 5 марта. 4 февраля Президент Гинденбург подписал декрет с весьма звучным названием “В защиту германского народа”. Согласно этому закону власти могли запретить любое собрание, которое, якобы, угрожало общественному спокойствию. 17 февраля Геринг, возглавивший МВД Пруссии, издал “указ о стрельбе”, разрешавший применять оружие против граждан без предупреждения. “Полицейским чиновникам, которые при исполнении своих обязанностей пустят в ход оружие, я окажу покровительство, независимо от последствий... Напротив, всякий, кто проявит ложное мягкосердечие, должен ждать наказания по службе”. “Я пришел сюда не для того, чтобы блюсти справедливость, моя цель – уничтожать и искоренять. Вот и все”. Поджог Рейхстага и последовавший за ним 28 февраля декрет Президента “В защиту народа и государства” окончательно ликвидировали все конституционные права немецких граждан. Были запрещены все партии, кроме правящей нацистской, распущены все общественные организации и профсоюзы.

Закрепляя единоличную диктаторскую власть, Гитлер проводит в новом Рейхстаге закон “О полномочиях правительства”, который наделил Канцлера правом издавать акты по любым вопросам внутренней и внешней политики, не испрашивая санкции Рейхстага и Президента.

Гитлеровский третий рейх (1933-1945 гг.)

Полномочия, полученные Гитлером, означали возникновение в Германии фашистского режима, хотя формально Веймарская республика продолжала существовать.

Спецификой нового режима была особая форма организации государственного управления обществом, характеризовавшаяся стремлением к абсолютному контролю над всеми сферами общественной и личной жизни граждан. Благо пример был – Советская Россия. Механизм такого контроля был весьма разветвленным. С одной стороны, – это был аппарат террора: СА – штурмовые отряды (созданы в 1921 г., принадлежность их членов к нацистской партии была не обязательна), СС – охранные отряды (существовали с 1923 г.). С другой стороны, – аппарат организационного и пропагандистского воздействия на население: НСДАП, национал-социалистский женский союз, гитлерюгенд (молодежная организация нацистов), Трудовой фронт, Сила через радость и т.д. С третьей – аппарат по пропагандистской обработке населения. Функции этих трех аппаратов тесно переплетались, составляя многоотраслевой комплекс террористической деятельности фашистского государства.

Закон от 30 января 1934 г. “О новой структуре Рейха” предоставил Гитлеру как фюреру и главе имперского правительства “полномочия по созданию нового конституционного права”. Это означало полный отход от принципа разделения властей. Гитлер в августе 1934г. после смерти Гинденбурга соединил должности Рейхспрезидента и Рейхсканцлера и стал именоваться “Фюрер и Рейхсканцлер”. Таким образом произошло слияние партийной и государственной прерогатив в одном лице. Аналогично прошло слияние и на нижних этажах, и выражалось это в нацификации государственного аппарата и его подчиненности, подконтрольности партаппарату. НСДАП была разделена на 32 области (ГАУ) во главе с гауляйтерами, область делилась на округа, затем на местные группы и ячейки – низшим представителем партии был руководитель блока ячеек – блоклейтер (получал зарплату в гестапо и числился в ее штате). Были ликвидированы представительные учреждения и формы федеративной государственной организации.

Но слияние государственного и партийного органов потребовало обуздания тех членов партии и особенно штурмовиков, которые желали воспользоваться плодами побе-

ды и продолжали использовать антимонополистическую демагогию, противились тотальному государственно-партийному регулированию. Личная угроза фюреру – Рем – руководитель штурмовых отрядов и его слова: “Учтите, то, что говорил этот дурацкий ефрейтор, для нас не имеет значения”. Рем стремился подмять армию, и это грозило существованию военно-промышленного комплекса. В ночь с 29 на 30 июня 1935г. по сигналу “бабушка умерла” началась “ночь длинных ножей”. Отряды СС арестовали или физически уничтожили верхушку СА. Итог – перераспределение функций в нацистском террористическом аппарате, где главную роль стало играть СС и его фюрер Генрих Гиммлер. В рамках СС сформировались и другие службы, превратившиеся в государственные органы: СД – орган безопасности партии, а с 1938 г. и орган безопасности государства; гестапо – тайная полиция. СД контролировало и гестапо, и уголовную полицию.

В конечном итоге возникло специальное ведомство, которое вело всю разведывательную и карательную работу в рейхе. Таким ведомством стало РСХА (Главное имперское ведомство безопасности). Поразительно, но факт, для населения Германии учреждение, которое называлось РСХА, вообще не существовало. Само название было засекречено.

Центральное место в РСХА занимала политическая полиция (гестапо), 12 отделов, в том числе первый – борьба с коммунизмом и марксизмом, четвертый – концентрационные лагеря, предварительное заключение, одиннадцатый – гомосексуалисты, двенадцатый – контрразведка.

При этом продолжали функционировать МВД и Минюст. Издавались законы с длинным перечнем параграфов. По форме, вроде бы, нормальные законы, а по содержанию – антиправовые. Создав империю концлагерей, нацисты не собирались отказываться от пенитенциарной системы, от судов, тюрем, смертных приговоров и прочих средств устрашения. Ввели гильотинирование и пригласительные билеты на это “зрелище”. Была создана Академия немецкого права, которую возглавил Ганс Франк – палач Польши. Министр юстиции и бригаденфюрер СС Тирак выражался так: “Судья сам творит законы. Он больше не подчинен букве закона. Он подчинен только одному – отдаваемым фюрером приказам. Закон – орудие в руках фюрера”. Тирак предоставил полный карт-бланш на убийства, пытки и избиения, истребление целых народов, включая и детей. Выдержка из документа:

“ ... 2) Выдача антисоциальных элементов рейхсфюреру СС с целью уничтожения их с помощью работы.

6) Введение телесных наказаний и их упорядочивание.

8) Уменьшение возраста лиц, несущих ответственность, до 12 лет.”

Была принята программа уничтожения душевнобольных и эпилептиков для “оздоровления нации” – 70 тыс. чел. до 1941 г.

Государство и право Италии в 20 – 30-е гг. Механизм фашистской диктатуры

Италия вступила в Первую мировую войну конституционной монархией во главе с Королем, делившим законодательную власть с парламентом (Сенат назначался, Палата представителей избиралась). Война породила слой выбитых из колеи выходцев из народа, бывших солдат, которые привыкли носить галуны, представлять власть, а после войны должны были влачить нищенское существование. Такие люди, естественно, были склонны соединять патриотическую идеологию национализма с социалистической демагогией. То есть фашизм первоначально возник как движение социалистическое и националистическое, движение бывших фронтовиков. Собрание, на котором было создано первое “фа-

шио”, состоялось в Милане 23 марта 1919 г. Первая программа содержала требования: ликвидация Сената, созыв Учредительного собрания, создание технических советов труда, проведение социализации, учреждение народной милиции вместо армии, введение прогрессивных налогов, национализация военной промышленности, землю тем, кто ее обрабатывает, и т.п. В 1920 – начале 1921 г. фашизм, влачивший жалкое существование, из мелких групп с центром в Милане, превратился в дерзкое, вооруженное, внушающее страх движение, решительно перешедшее в наступление. Что же произошло? А произошло то, что фашизм нашел, наконец, свой собственный путь: он стал создавать вооруженные отряды, готовые к действию против любых демократических движений и сил. Это обеспечило ему поддержку и монополистической буржуазии, и феодально-помещичьих кругов, и военно-полицейского аппарата консервативного государства.

Фашизм стал вооруженной гвардией реакционных сил. По всей стране на основе фашистских групп были созданы вооруженные отряды – СКВАДРЫ. Эти отряды использовались для подавления крестьянского и забастовочного движения.

28 октября 1922 г. Б. Муссолини мобилизовал 50 тыс. сторонников и отправился в поход на Рим. В военном отношении силы фашистов были весьма незначительны, и правительство могло бы без труда подавить этот путч. Но столь велик был страх реакционных кругов перед возможностью социалистических преобразований, что король Виктор Эммануил III передал пост Главы правительства Бенито Муссолини. Король боялся, что его нерешительность может заставить реакционные круги передать престол его кузену – герцогу д'Аоста.

Муссолини в парламенте сказал: “Я мог бы превратить эту бесцветную палату в солдатский бивак”. Союз с католической народной партией и либеральной партией укрепил силы фашистов. Были приняты законы: свобода операций с ценными бумагами, отмена налогов на дивиденды от акций и крупные наследства, недвижимое имущество; сокращение 48 часовой рабочей недели; установление налога на заработную плату государственных рабочих и служащих.

Для укрепления своего положения в парламенте в 1923 г. был введен новый избирательный закон. Его суть – ликвидация пропорциональной системы представительства. Партия, набравшая относительное большинство в 1/4 голосов, получала 2/3 мест в парламенте. В апреле 1924 г. из 20 партий, участвовавших в выборах, фашисты набрали 1/4 часть голосов. Оппозиция набрала 1/3, но была разобщена. В ходе парламентских дебатов были разоблачены махинации фашистов на выборах, их сделал секретарь социалистов Джакомо Маттеоти. 10 июня 1924 г. он был убит. Полиция легко вышла на след убийц, ими оказались фашисты. Муссолини был взбешен. Но оппозиция совершила ошибку, объединилась в Авентинский блок и вышла из парламента. А Муссолини в 1923 г., опираясь на большинство, добился особого правового положения Главы правительства. Закон устанавливал, что Премьер один отвечает перед королем за деятельность правительства, т.е. ликвидировалась ответственность правительства перед парламентом.

Вслед за этим в 1926 г. были распущены все профсоюзы, все политические партии и организации, а мандаты от оппозиционных партий в парламенте аннулированы. Закрыты все газеты оппозиции. Церковь, лишившаяся своего влияния, через католическую народную партию была привлечена к сотрудничеству с режимом путем Латеранского пакта 1929 г., в соответствии с которым был установлен суверенитет Папы над территорией Ватикана, католицизм был провозглашен государственной религией, в школах стало обязательно его преподавание, был узаконен церковный брак.

Установление фашистской диктатуры привело к существенным изменениям в государственном строе, уничтожению демократических принципов организации и деятельности государственного аппарата и замене их фашистскими. Б. Муссолини говорил: “Мы принесли с собой твердую веру, стальные мускулы и хорошие дубины. Мы заменили собой правительство, показавшее свою неспособность... Мы сводили счеты с вожаками рабочих организаций. Этот способ давал возможность ликвидировать забастовки меньше чем в один день... Мы уничтожили красные рабочие организации. Мы лично собой довольны”.

Закон от 24 декабря 1925 г. “О полномочиях и прерогативах главы правительства” положил начало огосударствлению фашистской партии. Это проявлялось на уровне ее лидера, сосредоточившего всю полноту исполнительной власти. Закон 1926 г. установил, что глава правительства наделяется широкими полномочиями и в законодательной области: может издавать постановления, регулирующие исполнение законов, организацию и функционирование государственного аппарата, получает право издавать постановления, имеющие силу законов. Огосударствление фашистской партии завершилось в 1928 г. изданием закона от 9 декабря. Высший орган партии “Великий совет фашизма” был объявлен верховным государственным органом. Его председатель – главой правительства. Аналогичное слияние было и на местах. Секретари провинциальных организаций назначались декретом главы правительства, они становились во главе местного управления. Глава общинного управления (подеста) назначался секретарем. Это первая черта фашистского режима.

Вторая черта – милитаризация государства и общества. В 1934 г. был принят закон о военизации итальянской нации. Каждый итальянец в возрасте от 18 до 55 лет считался военнообязанным и проходил службу в форме допризывной подготовки, действительной службы, краткосрочных мобилизаций. Военное обучение начиналось со школы, без него нельзя было получить аттестат. Третья черта – роль и всеохватность карательных органов: фашистская добровольческая милиция (она была больше, чем армия, во главе ее Дуче – официальный титул Б. Муссолини); государственная полиция (корпус карабинеров) подчинявшаяся МВД, но и этот пост был у Дуче; политическая полиция (полиция национальной безопасности); тайная полиция – особая служба политических расследований; ОВРА – организация охраны от антифашистских преступлений.

Судебная система также была приспособлена к режиму. В помощь судьям назначались нечто вроде сословных представителей присяжных – члены партии. По закону 1925 г. был создан Особый трибунал или Трибунал защиты Государства, который назначался Муссолини. Его приговоры обжалованию не подлежали. Была также создана система концентрационных лагерей.

Важное место в механизме фашистской диктатуры занимали массовые организации, стоявшие под контролем фашистского государства и партии. Вместо распущенных профсоюзов были созданы фашистские синдикаты. Руководство назначалось, а глава утверждался по предложению фашистской партии.

Особое место в механизме фашистского государства занимала корпоративная система. Провозглашая классовый мир, фашизм стремился подкрепить его “правовыми” средствами. В 1927–1928 гг. было принято законодательство о корпоративном устройстве: предусматривалось создание во всех отраслях промышленности постоянных центральных и провинциальных комитетов “классового сотрудничества” (корпораций) из представителей синдикатов и союза предпринимателей. В их состав входили префект и секретарь фашистской организации. В 1930 г. был создан Национальный совет корпораций во главе с Муссолини. Основные принципы корпоративной системы были изложены в Хартии труда:

корпоративные органы признавались государственными органами и получали право издавать обязательные для синдиката постановления в области регулирования трудовых отношений. Корпоративная система была использована для ликвидации парламента. Сначала он был по закону 1928 г. о реформе политического представительства превращен в корпоративную палату, а в 1939 г. превращен в палату фаший и корпораций, члены которой назначались Муссолини и им же смещались. Фашистская система была уничтожена в июле 1943 г., когда маршал Бадольо по поручению короля сформировал Правительство, распустил фашистскую партию и арестовал Муссолини.

Италия капитулировала и была оккупирована.

Милитаристская диктатура в Японии

Незавершенность революции XIX в. привела к тому, что в Японии из-за пережитков феодализма национальный рынок был узок. Выход был найден во внешней экспансии.

Отсюда следовали агрессивная внешняя политика и выдвижение на первый план в политической жизни блока военщины и крупных монополистов.

Внутри страны была реакция, которая отражалась и в законодательстве. В 1925 г. был принят закон о поддержании общественного спокойствия, больше известный как закон “об опасных мыслях”. Согласно ему всякое лицо, участвующее в организации, имевшей целью изменить государственный строй или уничтожить систему частной собственности, приговаривалось к каторжным работам или тюремному заключению на срок до 10 лет, так же наказывались и те, кто намеревался совершить указанное преступление. Агитация в пользу указанных целей наказывалась лишением свободы до 7 лет. В 1928 г. были запрещены все левые организации, введена смертная казнь за принадлежность к ним. В 1928 г. был принят Закон о всеобщей мобилизации нации, разрешающий правительству осуществление принудительных мер по регулированию производства и распределению по вопросам труда и заработной платы. Забастовки были объявлены преступлением. Конфликты рассматривались арбитражной секцией “особой полиции”.

Реакция отражалась и в росте влияния военных в правительстве. В 1932 г. молодые офицеры подняли мятеж и применили тактику террора. Император пошел на встречу их требованиям: ликвидировал партийный кабинет и составил новый, включив в него генералов и адмиралов. Захват Маньжурии в 1932 г., и вторжение в Китай в 1937 г. положили начало войне. С этого момента началась перестройка государственного строя Японии на фашистских началах. Особенностью было то, что в Японии не было фашистской партии, да и вообще никакой. Все “самораспустились” в 1940 г. Были созданы новые политические и экономические структуры. Вместо партий и организаций была создана единая для всей страны “Ассоциация помощи трону” (АПТ), состоящая на государственном бюджете и возглавляемая премьер-министром принцем Коноэ. Первичной ячейкой АПТ являлась соседская община – объединение 10 - 12 семей. Далее 30 - 40 общин объединялись в ассоциацию улицы или села, подчиненную местному отделу АПТ. Все обязаны были доносить, следить за поведением, настроением соседей и т.п. Глава общины распределял карточки и талоны.

Японским вариантом фашистской корпоративной системы стало создание “Японского общества служению отечеству через производство”. Членство было обязательное. На местах во главе были губернаторы, а в городах – начальники полиции, на заводах – директора, назначавшиеся правительством.

Новая экономическая структура стала формой слияния монополий с государственным аппаратом. Она предусматривала создание в основных отраслях промышленности,

торговли, финансах Контрольных ассоциаций, в которые принудительно объединялись предприятия либо отрасли промышленности района. Во главе их стояли президенты, назначаемые премьер-министром.

9.2. Основные тенденции развития права

Общая характеристика. Вступление Западных стран в новую стадию социально-экономического развития не могло не сказаться и на развитии права.

Что касается источников права, то возросло значение делегированного законодательства. Важнейшим источником права в Англии и США оставалась судебная практика. Сохраняет свое значение прецедентное право, но сфера его применения сужается. В Англии все большую роль начинают играть “консолидированные” (сводные) акты парламента.

В гражданском праве особое внимание уделяется правовому регулированию деятельности акционерных компаний. Законодательство поощряло вступление мелкого буржуа и рабочего в число акционеров. Появляется деление акций на “привилегированные”, приносящие лишь доход, и “простые”, дающие право голоса на выборах правления, происходит сосредоточение реальной власти в руках правления компании и ее директоров. Появляется понятие “контрольного пакета” акций (обычно 10-20% от их общего количества), дающего возможность полностью контролировать деятельность акционерной компании. Создаются все условия для развития акционерных компаний.

Претерпело существенные перемены и право частной собственности. Исчезает ее “неприкосновенность”. Seriously ограничиваются права частной поземельной собственности (у собственника отнято право на недра, на использование водной энергии, установлено право пролета над любым земельным участком и т.п.), упрощается порядок ее изъятия для различных нужд. Ограничения распространяются и на движимое имущество: промышленное оборудование сырье, материалы и т.д. Ярким примером вмешательства государства в права собственника может служить “Новый курс” президента Рузвельта, когда производилось изъятие золота у частных лиц, закрытие частных банков, принудительное картелирование и т.п.

Важные изменения были внесены в гражданское право национализацией некоторых отраслей промышленности, проводимой в Англии, Франции, возникновением огромной массы имущества, принадлежащего государству. Получили также распространение так называемые смешанные компании, “товарищества смешанной экономики”, где государство выступало в качестве одного из акционеров.

Существенные перемены претерпевает и принцип “свободы договора”. Новшеством явилось появление формуляров – стандартных форм договоров, заключающих все их основные условия. Новой стороне оставалось лишь к ним “присоединиться”. Утрачивается обязательность договора под влиянием войн и кризисов. Наиболее крупной кодификацией этого периода является **германское гражданское уложение**. На исходе XIX в. группа континентальных правовых систем пополнилась еще одной крупной кодификацией – Германским гражданским уложением, оказавшим в XX в. немалое влияние на законодательство других стран (см. схему 76).

ГЕРМАНСКОЕ ГРАЖДАНСКОЕ УЛОЖЕНИЕ 1896 г.

5 КНИГ, 2385 СТАТЕЙ				
Общая часть Основные институты – лица, вещи, сделки, сроки давности и др.	Обязательственное право Договоры и их виды, обязательства из причинения вреда	Вещное право Владение, собственность, залог и др.	Семейное право	Наследственное право
ПАНДЕКТНАЯ СИСТЕМА				

Гражданский кодекс 1896 г. стал первой в истории Германии единой для всей страны кодификацией гражданского права. В Германии дольше, чем в других странах, существовала правовая раздробленность. Создание в 1871 г. единой Германии не повлекло автоматически создания единой правовой системы. Это объясняется особенностями социально-экономического и политического развития. Низкий уровень торгового оборота, невысокая интенсивность экономических связей между отдельными частями Германии были причиной того, что не только юнкерство стремилось сохранить старое законодательство, но и некоторые группы буржуазии не возражали против этого. Отдельные германские государства, стремившиеся сохранить в возможно более широком объеме свою автономию, тоже высказывались против создания общегерманского права. Вместе с тем широкие слои населения испытывали потребность в едином для всего государства и современном по своему содержанию законодательстве. Наиболее прогрессивные юристы выступали за создание единого гражданского кодекса. Отсутствие общего мнения по этому вопросу привело к тому, что выработка кодекса растянулась на долгие годы.

В 1873 г. был издан закон об установлении компетенции империи в области разработки единого гражданского права, и в 1874 г. бундесрат назначил комиссию для составления кодекса. Комиссия состояла из судебных чиновников и теоретиков права. Созданный ею проект был закончен и опубликован в 1887 г. Он был подвергнут резкой критике, и в результате длительного обсуждения в печати было признано невозможным представить его на законодательное обсуждение. Причина неудачи заключалась в том, что в основе проекта лежало старое “общее право”, не соответствующее новым социально-экономическим отношениям.

В декабре 1890 г. была создана новая комиссия, в состав которой были включены адвокаты, представители политических партий, промышленники. Эта комиссия закончила свою работу к 1895 г. Второй проект подвергся рассмотрению в рейхстаге, бундесрате, в него были внесены некоторые изменения, и 18 августа 1896 г. проект был утвержден. Однако вступил в законную силу новый кодекс лишь с 1 января 1900 г., поскольку отдельным государствам, входившим в состав Германии, было дано время для приведения своего законодательства в соответствие с новым кодексом.

Германское гражданское уложение в значительной степени базируется на римском праве. В то же время в нем содержатся положения старого германского права. В кодекс вошли также выработанные на рубеже двух веков юристами новые правила, способствующие развитию рыночных отношений.

Кодекс построен по так называемой “пандектной” системе. В соответствии с ней общие для всех институтов нормы содержатся в общей части (первой книге). Кроме того, кодекс содержит еще четыре книги: вторая книга посвящена обязательственным отноше-

ниям, третья – вещному праву, четвертая – семейному праву и пятая – наследственному праву.

Одновременно вместе с кодексом был издан Закон о введении гражданского кодекса в действие, в котором содержались правила о времени вступления в силу ГГУ, нормы международного частного права, положения о взаимоотношении кодекса с нормами старого имперского законодательства.

Отличительными чертами ГГУ являются отсутствие общих юридических определений, параграфы кодекса очень подробны и носят описательный характер, содержат множество специальных юридических терминов. Одной из наиболее характерных черт ГГУ является наличие в нем так называемых “каучуковых” параграфов, содержащих ссылки на такие понятия, как “добрая совесть”, “добрые нравы”, имеющие моральное, а не правовое содержание.

По своему содержанию ГГУ верно отражает черты своего времени. Это рыночный по своей сущности кодекс, причем он утверждает более высокий уровень развития рыночных отношений, нежели Кодекс Наполеона. И в то же время ряд статей ГГУ несет на себе следы компромисса, заключенного между буржуазией и юнкерством, и защищает интересы последнего.

Субъекты гражданских правоотношений. Правоспособность физических лиц базируется на принципе юридического равенства. Однако, учитывая ограниченную правоспособность женщин, можно сказать, что и здесь этот принцип не получает полной реализации. Совершеннолетие наступает с 21 года. В возрасте от 7 до 21 года кодекс устанавливает различные степени ограниченной дееспособности.

Отличительной чертой Германского гражданского уложения является признание в качестве субъекта гражданского права юридического лица. Институт юридического лица является удобной формой оформления концентрации капитала, получившей широкое распространение в конце XIX в.

В Германии возникли самые разнообразные виды юридических лиц. Эту правовую форму для своего существования использовали и политические партии, и различные общественные организации.

Германское гражданское уложение называет два вида юридических лиц: фереины (общества, союзы) и учреждения. Под фереинами понимаются союзы лиц, с которыми входящие в их состав лица связаны членскими правами и обязанностями. Эти союзы могут быть либо хозяйственными (такими, которые преследуют цели извлечения прибыли), либо нехозяйственными (такими, которые преследуют культурные, научные и т.п. цели). Учреждения образуются в силу волеизъявлений частных лиц, выделяющих для достижения определенной цели известное имущество. Вместе с тем важнейшие правовые формы концентрации капиталов: акционерные общества и общества с ограниченной ответственностью – нормами ГГУ не регулировались. Для них были созданы самостоятельные законы, которые, устанавливая явочный порядок возникновения указанных юридических лиц, благоприятствовали их распространению. Для фереин с нехозяйственными целями ГГУ был определен также явочный порядок образования. И лишь для незначительного числа хозяйственных союзов кодексом был установлен разрешительный порядок создания.

ГГУ не определяет содержания правоспособности юридических лиц. Она подразумевается, вытекает из самого факта их образования. Тем самым кодекс признает за юридическими лицами весьма широкую правоспособность. Вместе с тем государство сохраняет право контроля за деятельностью юридических лиц и может лишить их правоспособности, если эта деятельность угрожает общественным интересам.

Среди субъектов гражданских правоотношений ГГУ называет неправоеспособные

общества. Под ними понимались объединения, которые, обладая отдельными чертами юридических лиц, не отвечали всем установленным для них требованиям и не признавались таковыми. Это были, как правило, различные рабочие союзы, которые законодатель не мог игнорировать, но и не желал признать наравне с буржуазными объединениями. В результате был создан институт неспособного союза, который действовал по правилам для договора товарищества.

Вещное право. Институт вещного права наиболее ярко выражает сущность гражданского кодекса. ГГУ делит все вещи на земельные участки и движимые вещи. Движимостью считается все, что не является земельным участком и его принадлежностью, прочно связанной с почвой (§ 94). Кодекс строго различает правовой режим движимых и недвижимых вещей. ГГУ – первый гражданский кодекс, содержащий многочисленные положения о праве собственности на движимые вещи, в частности, ценные бумаги, что связано с возрастанием их роли в гражданском обороте.

Германское гражданское уложение называет целый ряд вещных прав: право собственности, владение, пользование чужими вещами (земельные сервитуты, личные сервитуты, узуфрукт, право застройки), право на получение известной ценности из чужой вещи (залог движимости, ипотека недвижимости и др.), право на приобретение какой-либо вещи (право преимущественной покупки, право охоты, рыбной ловли, другие подобные права).

Основным вещным правом является право собственности. ГГУ, как и Кодекс Наполеона, не дает определения этого вещного права, но в § 903 раскрывается его содержание следующим образом: “Собственник вещи может обращаться с вещью по своему усмотрению и исключать других от всякого воздействия на нее”. Эта формулировка по своей сути близка к понятию права собственности во французском праве. То же широкое господство лица над вещью, выражающееся в возможности обходиться с ней по своему усмотрению; та же абсолютная власть над вещью, дающая собственнику право устранять всех других лиц от воздействия на вещь. Таким образом, ГГУ, как и другие рыночные кодификации, подчеркивает начало свободы частной собственности.

Вместе с тем ГГУ содержит большее количество ограничений прав собственника, чем Кодекс Наполеона, что соответствует духу времени. В отношении права собственности на движимые вещи кодекс значительных ограничений не содержит. Основное внимание уделяется формулировке ограничений права собственности на недвижимость.

ГГУ, как и французский кодекс, признает собственника земельного участка также и собственником недр земли и воздушного пространства над участком. Однако при этом Германское гражданское уложение, во-первых, обязывает собственника земельного участка терпеть проникновение на его участок газа, пара, запаха, дыма, копоти, тепла и т.п. воздействий на участок, исходящих из другого участка, поскольку такое воздействие не превосходит пределов обычного в данной местности (§ 906 ГГУ). Во-вторых ограничиваются права земельного собственника на недра и воздушное пространство над участком пределами “интереса собственника”; собственник не имеет права воспретить воздействие на участок на такой высоте или на такой глубине, что собственник “не имеет интереса в устранении такого воздействия” (§ 905 ГГУ).

Что касается правила, сформулированного в § 905 ГГУ, то оно практического значения не имеет, поскольку речь идет о сферах, в которых прекращается власть человека, и собственность реальной ценности не имеет. При этом собственник земельного участка не теряет свое право на недра и воздушное пространство. Ограничения такого рода появляются лишь в начале XX века с развитием воздухоплавания и телеграфного сообщения.

Положение § 906 ГГУ реально ограничивает земельных собственников в интересах “хозяйственного использования” других земельных участков. Если учесть, что только крупное предприятие может выделять такие отходы промышленного производства, как дым, газ, копоть, то можно сделать вывод о том, что кодекс ущемляет интересы земельных собственников в угоду индустриального развития. Однако содержание следующего, 907, параграфа, который гласит, что “собственник земельного участка может требовать, чтобы на соседних участках не возводились или не сохранялись такие сооружения, относительно которых с достоверностью можно предвидеть, что существование их или пользование ими будут иметь своим последствием недопустимое воздействие на его участок ...”, – свидетельствует о явной защите собственника земельного участка. Содержание параграфов 906 и 907 является выражением компромисса с целью преодоления противоречий между помещиками и буржуазией.

Интересы юнкерства защищают и другие статьи кодекса, в частности те, которые определяют порядок перехода права собственности. Если речь идет о движимости, то право собственности возникает с момента передачи вещи. Отчуждение права собственности на недвижимость осуществляется публично, путем записи в поземельные книги. Это является отличительной чертой Германского уложения и свидетельствует не только о буржуазной, но и о помещичьей его направленности.

Среди других вещных прав, называемых ГГУ, следует отметить владение. По сравнению с Кодексом Наполеона германский кодекс значительное внимание уделяет этому вещному праву, посвящая ему множество статей. Кроме того, характерной для ГГУ чертой является само понятие владения, отличное от римского и французского.

Обязательственное право. Для Германского гражданского уложения в отличие от других кодексов характерно построение общих понятий, касающихся обязательств. В § 241 ГГУ дается довольно полное определение обязательства: “В силу обязательства кредитор управомочен требовать от должника предоставления. Предоставление может состоять также в воздержании”. Как видно из этой формулировки, она содержит основные элементы общего определения обязательства. В общей части ГГУ выделены положения о сделках вообще. Эти положения распространяются как на односторонние сделки, так и на договоры.

Договоры традиционно являются наиболее распространенным способом возникновения обязательственных правоотношений. В отличие от Кодекса Наполеона ГГУ не дает определения договора. Однако, исходя из положений §§ 145, 241, можно определить существенные черты договора, которые сводятся к следующему. Договор понимается как юридическая связь, установленная между несколькими лицами; содержанием договора может быть как положительное действие, так и воздержание от такового.

Договорные отношения по ГГУ строятся на принципе свободы договора. Предоставляя частным лицам большую свободу по установлению договорных обязательств, кодекс устанавливает немногочисленные законные условия их действительности. К таким относятся положения § 309, определяющего, что договоры, “прямо нарушающие какие-либо предписания закона”, являются недействительными. Ряд требований предъявляется к дееспособности лиц, заключающих сделку (§§ 104 - 115). При этом круг лиц, способных заключить договор, шире, чем по Кодексу Наполеона. Это объясняется вовлечением в сферу производства значительных слоев населения (детей, женщин). Полностью недееспособными кодекс Германии признает лишь лиц, не достигших 7-летнего возраста.

Характерной особенностью германского ГУ в вопросе об обязательных условиях действительности договоров является признание главного значения за волеизъявлением сторон (то есть внешним выражением воли). Это объясняется желанием придать договор-

ным связям стабильность. Поэтому оспаривание сделки, совершенной под влиянием обмана, насилия, допускается лишь в течение года, под влиянием заблуждения – немедленно. По истечении тридцати лет оспаривание сделки исключено во всяком случае.

Германское гражданское уложение допускает корректировку принципа свободы договора с помощью уже упомянутых выше социально-этических критериев “доброй совести”, “добрых нравов”. § 138 ГГУ прямо говорит о недействительности сделки, противоречащей “добрым нравам”. Судебным органам предоставлены широкие полномочия по толкованию договорных правоотношений, вплоть до признания их недействительности.

Определенные особенности, присущие ГГУ в вопросе регулирования договорных отношений, можно отметить и при рассмотрении отдельных видов договоров. Более двадцати конкретных договоров названо в кодексе.

Особенностью ГУ является существование абстрактных обязательств, не допускавшихся Кодексом Наполеона. Этот вид договора определен § 780 ГГУ как “договор, по которому должник обещает удовлетворение с тем, чтобы обещание послужило самостоятельным основанием обязательства”. Таким образом, предметом договора является само обещание, облеченное в письменную форму (например, вексель, чек). Абстрактный характер этих договоров заключается в том, что основание заключения такого договора и выдачи обязательства значения не имеет; обещание уплаты долга носит отвлеченный характер, что допускает возможность переуступки таких обязательств. Появление абстрактных обязательств в кодексе явилось уступкой законодателя крупной буржуазии.

В качестве основания возникновения обязательств ГГУ признает деликты (гражданские правонарушения), причем этому виду обязательств уделяется в кодексе значительное место. По общему правилу ответственность несет лицо, виновное в причинении вреда. ГГУ не признает имущественного возмещения неимущественного вреда. В соответствии с § 253 ГГУ возмещение в деньгах неимущественного вреда можно требовать только в случаях, прямо предусмотренных законом.

Особым видом обязательств ГГУ считает обязательство из неосновательного обогащения. Кодекс устанавливает общее понятие такого обязательства и подробно его регулирует.

Семейное право. ГГУ признает единственной законной формой брака гражданский брак. Брачный возраст для женщин – 16 лет, для мужчин – 21 год. Кроме достижения брачной правоспособности, необходимым условием вступления в брак является наличие обоюдного согласия на брак. Для несовершеннолетних требуется согласие родителей.

Препятствиями для действительности брака могут служить: факт близкого родства или свойства, не расторжение первого брака, не разрешалось вступать в новый брак женщине в течение 300 дней со дня прекращения предыдущего. Характерным только для германского законодательства является запрещение “вступать в брак разведенному по прелюбодеянию супругу с лицом, с которым разведенный супруг совершил прелюбодеяние, если по решению о разводе признано, что это прелюбодеяние послужило основанием к разводу” (§ 1312 ГГУ).

Заключению брака предшествует обручение – договор, из которого вытекает обоюдная обязанность сдержать свое слово и вступить в брак. Нарушение этого договора обязывает виновного к возмещению издержек, сделанных другой стороной ввиду предстоящего брака, и возмещения морального ущерба.

Развод допускается только в строго определенных, указанных случаях. Основаниями для развода ГГУ признает прелюбодеяние и некоторые другие “противные нравственности” проступки (§ 1565), посягательство на жизнь другого супруга (§ 1566), злонамеренное оставление (§ 1567), грубое нарушение брачных обязанностей или “бесчестное пове-

дение, глубоко расшатавшее супружеские отношения, так что стало невозможным требовать от другого супруга продолжения брака” (§1568), тяжелая, прервавшая духовное общение супругов, и безнадежная душевная болезнь (§1569).

Личные взаимоотношения супругов вытекают из § 1354, закрепляющего главенствующее положение в семье мужа: “Мужу предоставляется решать все вопросы, касающиеся совместной жизни, в частности, он избирает место жительства”. Жена может не повиноваться, если муж злоупотребляет супружеским правом. Таким образом, ГГУ не провозглашает власти мужа над личностью жены, предоставляя мужу лишь право имущественного решения общесемейных вопросов. Замужняя женщина дееспособна, хотя ее дееспособность и ограничена. Замужней женщине принадлежит право иметь профессиональные занятия или заниматься промыслом, вести хозяйственное предприятие, однако, на это требуется согласие мужа.

Имущественные отношения супругов определяются брачным договором. Если стороны своим брачным договором не установили иного режима, в качестве законного признается система управления и пользования, или система соединения имущества супругов. Эта система характеризуется тем, что сохраняется раздельность права собственности на имущество супругов; муж осуществляет единое управление и пользование семейным имуществом; в отношении своего отдельного имущества жена сохраняет самостоятельность.

Взаимоотношение между детьми и родителями строятся на принципе осуществления родительской власти отцом, если он не лишен ее. К матери родительская власть переходит лишь после смерти отца или лишения его родительской власти, но и тогда к матери может быть назначен советник, контролирующий ее действия. Родительская власть обширна по объему. Дети могут являться объектом эксплуатации со стороны родителей. Если родители содержат детей, то последние обязаны работать в хозяйстве родителей соответственно со своими силами и своим положением в жизни.

Внебрачные дети по отношению к матери и к ее родственникам занимают юридическое положение законных детей (§ 1705 ГГУ). Однако права матери несколько уже по сравнению с теми, какими пользуется мать по отношению к детям, рожденным в браке (§ 1707). Незаконный ребенок и его отец не признавались состоящими в родстве (§ 1589 ГГУ). Правда, внебрачный ребенок мог требовать от отца предоставления содержания соответственно общественному положению матери до достижения 16-летнего возраста (§ 1708). Однако такая обязанность отца отпадала, если мать в период зачатия находилась в близости с другим мужчиной. Такой связи не придавалось значения, когда по обстоятельствам дела невозможно было допустить, чтобы мать зачала ребенка от этой связи (§ 1717 ГГУ).

Наследование. Германский кодекс при наследовании по закону закреплял систему “парантелл” (линий), представляющих собой группу родственников, происходящих от общего предка. Первую парантеллу составляли нисходящие наследники, вторую парантеллу – родители и их нисходящие, третью – дед и бабушка и их нисходящие и т.д. Таким образом, наследниками являлись родственники любой степени, могущие доказать свое родство с наследодателем, сколь отдаленно оно бы ни было. В отличие от Кодекса Наполеона, переживший супруг занимал более привилегированное положение. Он частично наследовал вместе с наследниками первых двух парантелл, если таковых не было, то супруг получал все наследство полностью (§ 1931 ГГУ).

Более последовательно, чем Кодекс Наполеона, ГГУ проводит принцип свободы завещаний. Совершать завещание можно было с 16-летнего возраста, однако до достижения 21 года делалось это в публичной форме.

Охраняя интересы законных наследников, ГГУ установил некоторые ограничения завещательной свободы. Таким ограничением, в частности, является обязательная доля. Лица, имеющие право на обязательную долю в наследстве, вправе требовать ее предоставления в размере половины стоимости доли данного наследника при наследовании по закону. При этом лицо, имеющее право на обязательную долю, наследником не является.

Торговый кодекс 1897 г. Появление Германского гражданского уложения привело к необходимости пересмотра торгового кодекса, действовавшего с 1861 г. Новое Германское торговое уложение (ГТУ) было принято 10 мая 1897 г. и введено в действие с 1 января 1900 г.

Поскольку Германское гражданское уложение содержит общие правила о сделках, о договоре купли-продажи и некоторые другие положения, торговый кодекс, в известной мере, потерял свою самостоятельность. Являясь как бы дополнением к гражданскому кодексу, он содержит лишь специальные правила для торговцев.

Торговое уложение состоит из четырех книг. В первую книгу включены нормы о торговых деятелях (кто считается торговцем, о маклерах, о торговых служащих), о фирме, о торговых книгах. Во второй книге говорится о торговых товариществах. Здесь речь идет о тех видах товариществ, которые пользуются наибольшим распространением: об акционерных обществах, о коммандитном товариществе и других. Положения второй книги имеют особое значение, поскольку процессы концентрации и централизации капитала в конце XIX в. привели к появлению различных многочисленных объединений. В третьей книге кодекса содержатся правила о торговых сделках и в четвертой – о морском праве. В последующие годы положения торгового уложения неоднократно менялись. Кроме того, по вопросам торгового права было принято много законов, которые остались за его пределами.

Тенденции развития уголовного законодательства

Для борьбы с непрерывно растущей общеуголовной преступностью и политическим терроризмом используется усиление наказаний за рецидив, расширяется перечень деяний, которые законодатель объявляет преступными, усиливается жесткость в осуществлении наказания. Наиболее ярко это можно проследить на примере Уголовного кодекса Японии, принятого в 1907 г. и вступившего в силу с 1908 г.

Главное новшество – привнесена норма уголовного наказания как средства воспитания наряду с уголовно-досрочным освобождением, появились нормы об условном осуждении (отсрочке), идеи индивидуализированного подхода к преступнику и практика мер социальной защиты. Особенности нового УК 1907 г.:

- 1) Упрощен текст, количество статей уменьшилось в 2 раза.
- 2) Нет группировки уголовных деяний на тяжкие, нетяжкие и полицейские деликты.
- 3) Нет кар, затрагивающих честь, т.е. лишение и приостановление публичных прав, отменен надзор.
- 4) Установлено обеспечение широкого судебного усмотрения как при установлении размера санкций, так и при квалификации содеянного, т.е. суд имел право действовать в сторону увеличения или уменьшения как верхнего, так и нижнего предела санкции, установленного законом.

Выделялись преступления следующего вида:

- 1) государственные: против императорской фамилии и против внутренней и внешней безопасности, участие в волнениях;
- 2) против управления;
- 3) против собственности;
- 4) против личности, сюда отнесено мошенничество и вымогательство.

Таким образом, тенденции развития государства и права наиболее развитых зарубежных стран были крайне противоречивы и не смогли уберечь мир от разрушительных войн и кризисов.

И лишь во второй половине XX в. стало заметно стремление к решению всех противоречий с помощью права, а не силы.

Тест

1. В чьих руках концентрировалась основная полнота власти в Веймарской республике?
 - а) Парламента;
 - б) Правительства;
 - в) Канцлера;
 - г) Президента.
2. Как именовались верхняя и нижняя палаты германского парламента в Веймарской республике?
 - а) Бундесрат и Рейхстаг;
 - б) Бундесрат и Бундестаг;
 - в) Рейсрат и Рейхстаг;
 - г) Рейхсрат и Ландтол.
3. В какой стране мира первым пришел к власти фашизм
 - а) в Японии;
 - б) в Германии;
 - в) в Испании;
 - г) в Италии.
4. В каком качестве закреплялась национальная-социалистическая трудовая партия Германии в законе 1933 г. “Об обеспечении единства партии и государства”?
 - а) в качестве ведущей партии оппозиции;
 - б) в качестве лидирующей партии;
 - б) в качестве одной из правящих партий;
 - б) в качестве носительницы немецкой государственной мысли.
5. Какое название получило объединение антифашистских сил во Франции накануне Второй мировой войны?
 - а) Народный фронт;
 - б) Национальный совет;
 - в) Огненные кресты;
 - г) Сражающаяся Франция.
6. “Делегированное законодательство” Великобритании:
 - а) появилось в результате предоставления парламентом права исполнительной власти принимать нормативные акты, носящие силу закона без утверждения их парламентом;
 - б) появилось в результате предоставления королем права законодательной инициативы парламенту;
 - в) появилось в результате предоставления права законодательным органам английских колоний проводить самостоятельную правовую политику;
 - г) появилось в результате предоставления королем права премьер-министру издавать нормативные акты, носящие силу закона.

7. Какой вид собственности получил название смешанной собственности?
- а) собственность, где акционерами наряду с частными фирмами являются и физические лица;
 - б) собственность совместных предприятий отечественных и иностранных фирм;
 - в) собственность, при которой государство является акционером наряду с частными лицами (юридическими и физическими);
 - г) интеллектуальная собственность на результаты интеллектуальной деятельности человека.
8. Законодательный орган Германии по Конституции 1919 г.
- а) Президент;
 - б) Рейхсрат и Рейхстаг;
 - в) Национальное собрание;
 - г) Совет республики.
9. Укажите, в чем заключались основные мероприятия по выводу промышленности США из кризиса 1929-1933 гг. в рамках “Нового курса”.
- а) “Новым курсом” предусматривались мероприятия по денационализации государственных предприятий, предоставление полной свободы действий частному сектору на основе “кодексов честной конкуренции”;
 - б) “Новым курсом” осуществлялись мероприятия по стабилизации промышленности с помощью создания специального государственного органа - национальной администрации по восстановлению промышленности, а также введение предпринимательскими ассоциациями самоограничений различных отраслей промышленности, закрепляемых в разрабатываемых “кодексом честной конкуренции” и в установлении строго определенных норм производства и сбыта продукции, уровне цен, условий кредитования и т.п.;
 - в) “Новым курсом” предусматривалась широкая программа национализации крупных промышленных предприятий и банков, система государственного регулирования, планирования и распределения через специально созданную “национальную администрацию”, восстановления промышленности;
 - г) “Новым курсом” предусматривалось упразднение специального органа руководства промышленностью и предоставление полной свободы деятельности частному сектору на основе “кодексов честной конкуренции”.

10. В чем заключались основные направления аграрной политики “ Нового курса” США по выведению страны из кризиса 1929-1933 гг. ?

- а) упразднение специального государственного органа по руководству сельским хозяйством и предоставление фермерам свободы на установление цен на сельскохозяйственные продукты;
- б) создание специального государственного органа, осуществляющего мероприятия по поддержанию низких цен на продукты сельского хозяйства и расширению сельскохозяйственных площадей для увеличения производства продукции;
- в) создание специального государственного органа для осуществления задач по сбалансированному спросу и предложению на продукты сельского хозяйства, поднятию на них цен за счет сокращения посевных площадей;
- г) создание специального государственного органа для регулирования цен на сельскохозяйственную продукцию из расчета рыночного спроса и предложения.

10. Государство и право стран Запада и Японии во второй половине XX в.

10.1. Тенденции развития государственного строя

Послевоенный мир пережил очередные изменения в государственно-правовом развитии. Оккупация и раздел Германии на четыре зоны победителями способствовали: роспуску ее вооруженных сил и ликвидации генерального штаба германской армии; аресту и преданию суду военных преступников; уничтожению монополистических союзов капиталистов – опоры гитлеровского режима; чистке немецкого государственного аппарата от военных преступников; ликвидации военно-промышленного потенциала Германии. Управление Германией сосредоточилось в Союзном контрольном Совете. Однако в 1949 г. Германия из-за начавшейся холодной войны была разделена на Федеративную республику Германии и Германскую Демократическую Республику (оккупационная зона СССР).

Принятая в 1949 г. Конституция ФРГ была построена на началах федерализма: федерация в целом и каждая земля в отдельности “самостоятельны в своем бюджете и независимы друг от друга”. Был восстановлен статус главы государства в лице Президента, утвержден принцип разделения властей для всех органов власти и управления (см. схему 77).

Важнейшим вопросом для Франции после окончания второй мировой войны стала проблема будущего государственного строя и новой конституции, вокруг проекта которой развернулась острая политическая борьба.

Следует иметь в виду, что Конституция Четвертой республики 1946 г. была принята в условиях послевоенного демократического подъема в стране, когда левые силы имели возможность оказывать влияние на принятие как текущего законодательства, так и Основного закона государства. Свидетельство тому – закрепление в Конституции права рабочих на забастовку, государственную помощь в случае нетрудоспособности, профсоюзную деятельность и т.д.

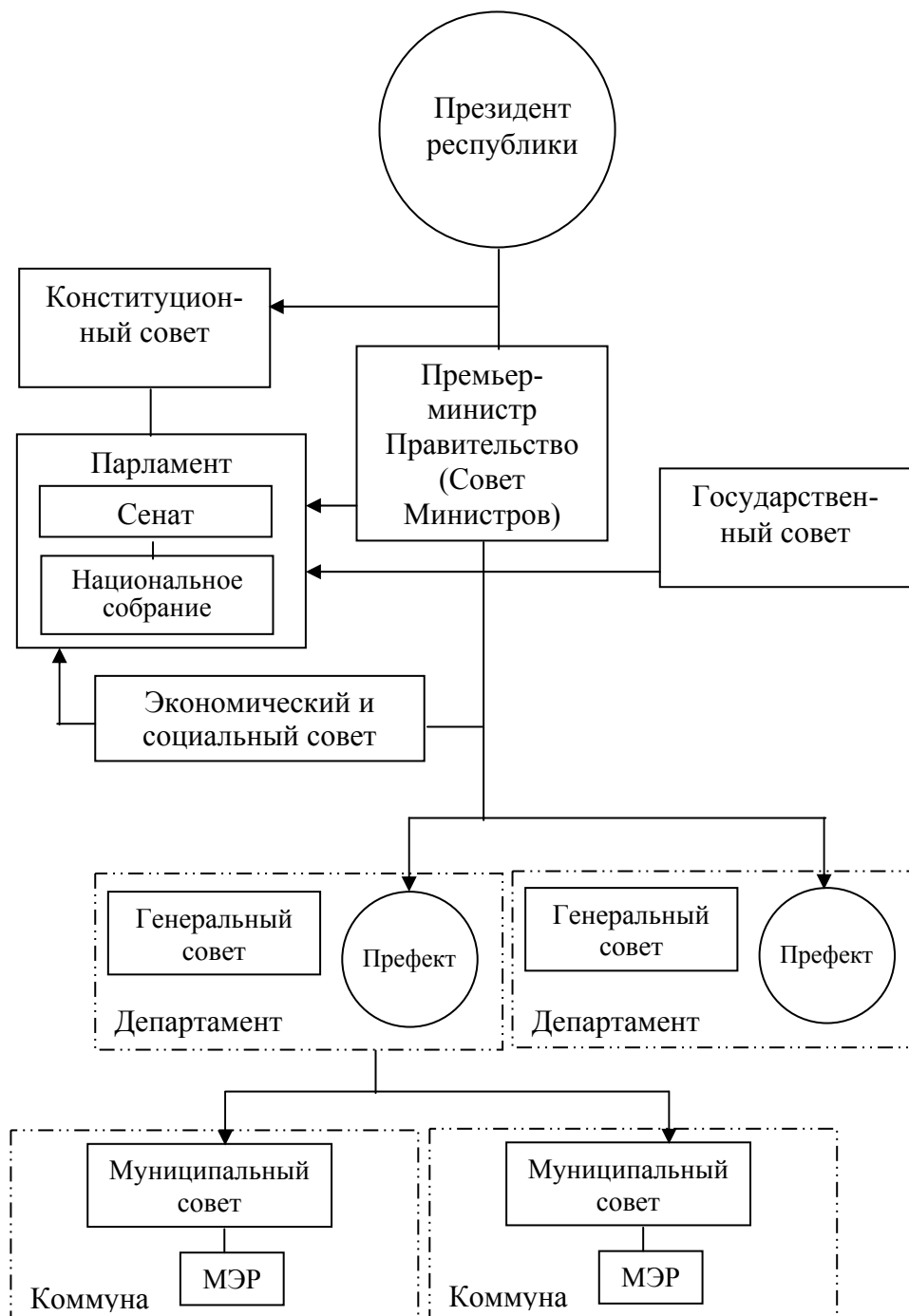
Несмотря на сравнительно демократический характер, новая Конституция не обеспечила Франции стабильности и не создала предпосылок, необходимых для ее возвращения в число великих держав. История Четвертой республики – это история нескончаемых правительственных кризисов, избирательных кампаний, распада французской колониальной империи. Один из политических кризисов конца 50-х гг. республика не пережила, и на смену Конституции Четвертой республики пришла Конституция Пятой республики. Главной особенностью Конституции Франции 1958 г. было усиление полномочий Президента и сужение прерогатив представительных учреждений (см. схему 78). Опыт парламентской республики во Франции оказался неудачным. Вся полнота исполнительной власти была передана генералу де Голлю. В сентябре 1958 г. референдум утвердил Конституцию Пятой республики.

Схема 77

**ПРИНЦИПЫ ВЗАИМООТНОШЕНИЙ ГЛАВЫ ГОСУДАРСТВА
ГЕРМАНИИ С ВЫСШИМИ ОРГАНАМИ ВЛАСТИ
И УПРАВЛЕНИЯ (ПАРЛАМЕНТАРНАЯ РЕСПУБЛИКА)**



ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СТРОЙ ФРАНЦИИ ПО КОНСТИТУЦИИ 1958 г.



Национальное собрание и Сенат – две палаты французского парламента находятся под неослабным контролем исполнительной власти. Законодательная деятельность разрешается парламенту в строго определенных случаях, по некоторым вопросам он мог устанавливать лишь “общие правила” и “основные принципы”. Все законопроекты вначале проходили через Государственный совет. Главной фигурой в механизме французского государства стал Президент. С 1962 г. он избирается на семь лет прямым всеобщим голосованием. Президент является “гарантом национальной безопасности”, назначает правительство, обнародует законы, может распустить Национальное собрание, располагает чрезвычайными полномочиями. Правительству принадлежит право законодательной инициативы, если парламент выходит за рамки своих полномочий, Правительство может изменить закон. Конституционный совет проверяет соответствие законов Конституции.

После окончания второй мировой войны в США были ликвидированы все виды чрезвычайного государственного контроля за экономикой, установленного в период “нового курса” и участия страны во второй мировой войне. Но развитие государственного регулирования экономики не прекратилось и в послевоенные годы, оно приняло более мягкие, утонченные формы, открывавшие широкие возможности для деловой активности. Сильные позиции правительство сохранило в оборонных отраслях, что привело к формированию военно-промышленного комплекса.

После войны произошли изменения в государственном строе США. Некоторые из них были закреплены в поправках к американской Конституции, текущем законодательстве, решениях Верховного суда, другие были результатом возросшей активности исполнительной власти как внутри страны, так и за ее пределами. Основные из этих изменений обозначены в схемах 79 и 80. В США нарастали центростремительные тенденции, усиливалась власть Президента, бюрократизировался государственный аппарат.

В современном конституционном устройстве США особое значение приобрел Совет национальной безопасности, подразделяющийся на два комитета – по анализу политики и по специальной координации. Кроме того, действуют еще два Совета – по внутренним делам и по международной политике. В распоряжении Президента находится также 13 министерств. Выделяются и такие учреждения, как Федеральное бюро расследований, Центральное разведывательное управление, полиция.

КАБИНЕТ ПРЕЗИДЕНТА США

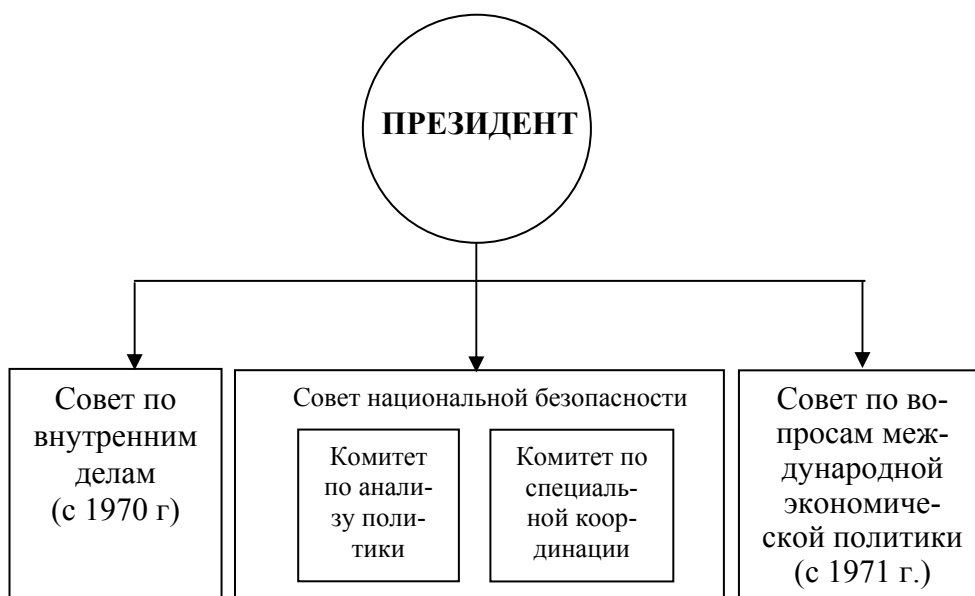


Схема 80

УПРАВЛЕНЧЕСКИЙ АППАРАТ БЕЛОГО ДОМА



ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ УПРАВЛЕНИЕ ПРЕЗИДЕНТА США



Японская Конституция (см. схему 81) была принята в пору политических преобразований. Она установила в Японии демократический государственный строй, существенно ограничила возможности для рецидивов экспансионистской внешней политики, которую японское правительство проводило ранее.

Конституция способствовала резкому росту социально-экономического благосостояния этой страны, которая в настоящее время по валовому национальному продукту занимает одно из ведущих мест в мире.

Определенные изменения произошли в государственном строе Великобритании (см. схемы 82 и 83). В частности, это касается Кабинета Министров. Как правило, в послевоенное время в него входят 20 членов кабинета, 30 некабинетных министров, около 30 младших министров. Но теперь важнейшие государственные дела решаются так называемым “внутренним кабинетом” из четырех-пяти доверенных министров. Исключительно велика роль премьер-министра. Одной из форм усиления роли правительства явилось издание “Актов о чрезвычайных полномочиях”. Они предоставляли правительству право издавать обязательные постановления.

Общей чертой, свойственной всем демократическим государствам, было дальнейшее развитие делегированного законодательства. Парламент все чаще передает правительству, отдельным министрам право издания актов, имеющих силу закона. Это становится постоянным явлением государственной жизни Англии, США. Конституция Франции 1958 г. прямо говорит, что правительство может просить парламент предоставить ему право законодательства по некоторым вопросам. Это связано с возросшей сложностью управления, необходимостью оказания помощи парламенту, перегруженному законодательной работой, парламент “делегирует” правительству право издавать акты по второстепенным вопросам, в ограниченном объеме, на небольшой срок.

1.10.2. Основные изменения в праве стран Запада и Японии

Общая характеристика современного права

Для новейшего периода истории характерны не только существенные изменения в политических системах, конституциях, конституционном праве демократического общества, но и заметная эволюция всей его правовой системы. Обновление, которое произошло в праве развитых стран во второй половине XX в., затронуло как его форму, так и содержание, придало ему новые возможности активно воздействовать на общественную жизнь. Это обновление связано прежде всего с глубинными процессами развития научно-технического прогресса, вступившего в постиндустриальную фазу, когда право используется для решения новых общественных задач, обусловленных ускоряющейся информационной и научно-технической революцией, усложнившейся и модернизирующейся экономикой.

Право стран Запада на современном этапе его развития отражает также углубляющиеся международные хозяйственные связи и набирающие силу интеграционные процессы в сфере экономики и политики.

КОНСТИТУЦИЯ ЯПОНИИ 1947 г.

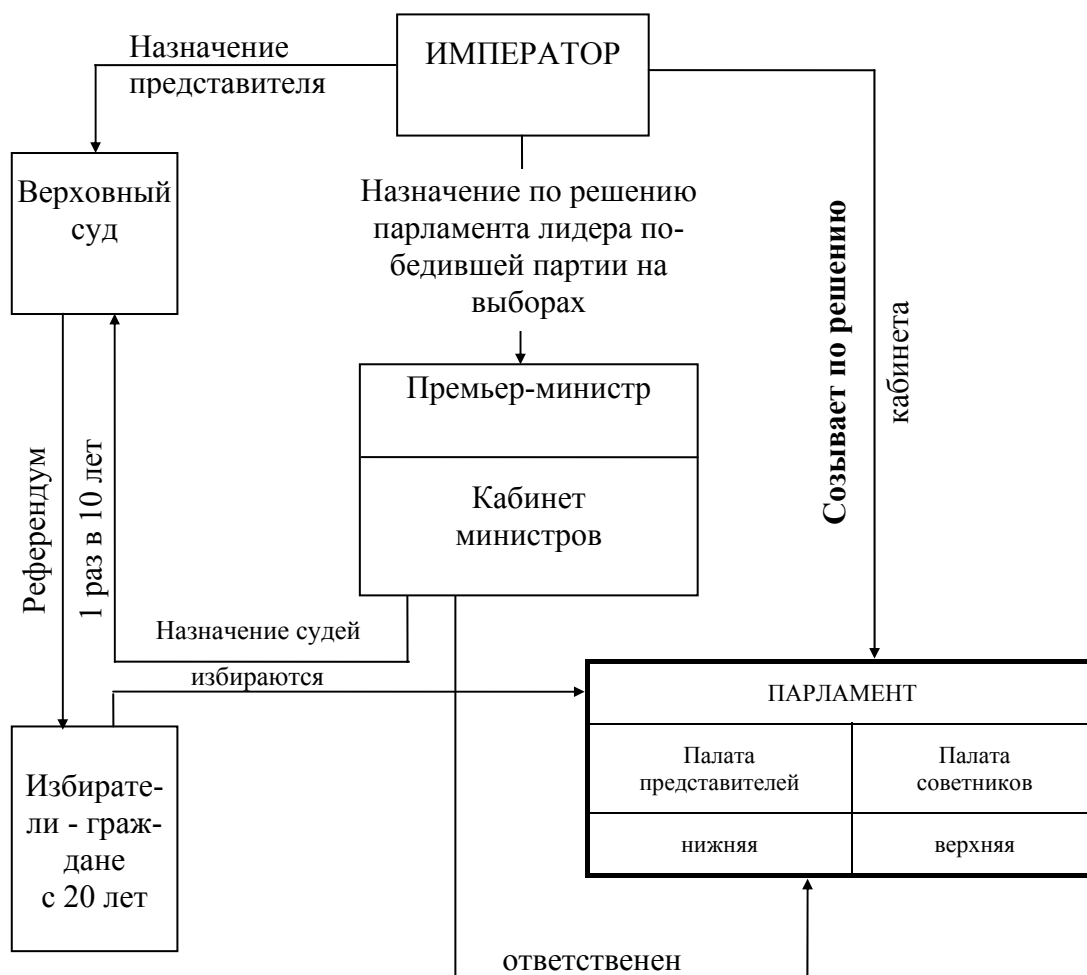


Схема 82

ЦЕНТРАЛЬНЫЕ ГОСУДАРСТВЕННЫЕ ОРГАНЫ ВЛАСТИ ВЕЛИКОБРИТАНИИ



Схема 83

СТРУКТУРА АНГЛИЙСКОЙ СУДЕБНОЙ СИСТЕМЫ



В современный период в праве демократических стран отчетливо проявился ряд новых черт, несвойственных ранним этапам развития. В то же время происходит постепенное видоизменение некоторых классических правовых принципов и постулатов, которые в XVIII—XIX вв. казались естественными и непоколебимыми, но в настоящее время не в полной мере удовлетворяют потребности общественной жизни, не соответствуют возникающим в ней новым явлениям.

Таким образом, основное назначение права в современных условиях состоит в том, чтобы сохраняя общество и сложившиеся в нем демократические традиции, трансформировать его, приспособить к новым общественным потребностям. Именно поэтому изменения в праве демократических стран в современный период проявляются в общерегулятивных функциях права, связаны с объективным отражением в нем более высоких форм общественного производства, с необходимостью охраны окружающей среды и борьбы с болезнями, с разумным осуществлением демографической политики и т. д. Обновляющееся (особенно во второй половине XX в.) право демократических стран демонстрирует большую, чем ранее, способность к сильной социальной политике, но сохраняет при этом приверженность к собственному опыту и достижениям мировой цивилизации, особенно в сфере отношений собственности и регулирования рыночной экономики.

Процесс развития права в одних странах характеризовался высокой степенью правовой преемственности, в других – крупными реформами законодательства. Но в целом всем правовым системам современного Запада присущи резкий рост правотворческой активности государственных органов, увеличение роли юридической формы регулирования общественных отношений, ориентация на право как на общепризнанную и самостоятельную ценность (идея правового государства и т.д.)

Демонстрируя более высокую (по сравнению с политическими системами и государством) степень стабильности и преемственности, право в западных странах в XX в. отличается большой приспособляемостью: регулировать общественные отношения при разных политических режимах и при крутых поворотах в политике государств.

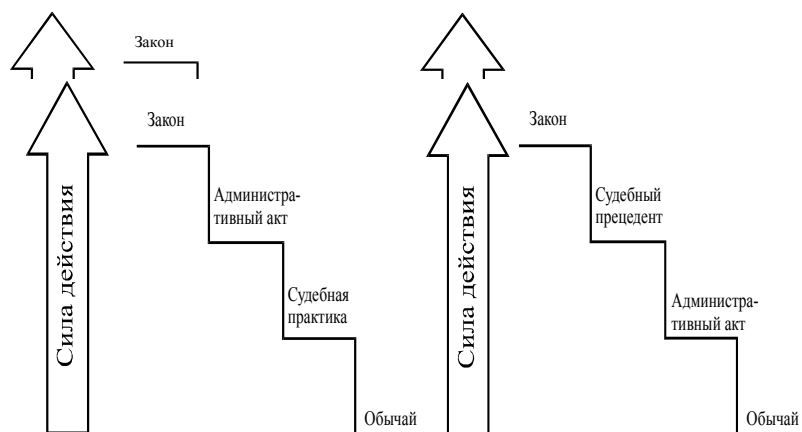
Источники права. Резкое увеличение нормативного правового материала, новые тенденции в развитии правовых систем привели к изменениям и в источниках права (см. схему 84). Старые кодексы, особенно принятые в XIX в., дополнились многочисленными поправками. В ряде стран им на смену пришли новые кодексы, которые в большей степени соответствовали потребностям современного общества. Даже во Франции, где в целом формально действует наполеоновская кодификация, УПК 1808 г. был заменен в 1958 г. новым уголовно-процессуальным кодексом, а в 1986 г. был принят новый гражданско-процессуальный кодекс.

ИЕРАРХИЧЕСКАЯ ЛЕСТНИЦА ИСТОЧНИКОВ ПРАВА

Все виды источников права в зависимости от их юридической силы можно расположить следующим образом

Романо-германское право

Англо-американское право



Значительный рост и усложнение законодательства, появление большого числа новых правовых актов потребовали проведения крупных кодификационных работ. Так, во Франции правительства Четвертой республики только с 1951 по 1956 г. ввели в действие 19 новых кодексов: трудовой, аграрный, избирательный, пенсионный, дорожный, публичного здравоохранения и т. д. Активизация кодификационной деятельности наблюдается с середины XX в. и в ряде других стран Европы и Латинской Америки. Тенденция к унификации и систематизации правового материала проявилась даже в странах англосаксонской системы, где право в целом остается не кодифицированным. Так, в США в 1926 г. был составлен, периодически обновляется и один раз в пять лет переиздается федеральный Свод законов. Этот свод содержит разделы, инкорпорирующие действующее законодательство, а также кодифицированные разделы, в которых осуществлены пересмотр и упорядочение отдельных отраслей законодательства. В штатах на основе так называемых единообразных или «примерных» кодексов (например, Единообразного торгового кодекса) происходит унификация права в тех сферах общественной жизни, к которым непосредственную заинтересованность проявляет, прежде всего, предпринимательский мир.

Даже в Англии, где в силу специфики становления статутного права законодательство оказалось особенно сложным и запутанным, в XX в. более широкое распространение получила практика составления **консолидированных законов**, объединявших в себе ранее изданные законодательные положения, с внесением в них отдельных изменений и усовершенствований. Хотя специальный парламентский Акт о процедуре консолидации законодательства 1949 г. подчеркнул принцип неизменности консолидируемых законодательных положений, в последние десятилетия в Англии при составлении целого ряда консолидированных актов было осуществлено значительное обновление содержания законо-

дательства (Акт об уголовном праве 1967 г., Акты о краже 1968 и 1978 гг., Акт о подлогах и фальшивомонетничестве 1981 г. и т. д.). Существенные изменения произошли в самой внутренней структуре источников права. В XX в., несмотря на значительный рост законодательства, в общей массе правового материала резко увеличился удельный вес актов исполнительной власти. Президентские и правительственные декреты, приказы и регламенты министерств, как и другие виды административных актов, во всех без исключения демократических государствах стали важным инструментом практического приспособления содержания права к быстро меняющимся общественным условиям. Процесс возрастания роли правительственных и иных административных актов (специализированных комиссий, “независимых” агентств и т.п.) ускорился в случаях ослабления парламентарной системы путем делегированного законодательства. В последние десятилетия в ряде стран в связи с возрастанием роли правительственной власти и бюрократии правотворческий характер наряду с нормативными административными актами приобретает и сама административная практика. Административные решения правительственных и иных исполнительных органов приводят в целом ряде случаев к выработке административных прецедентов, за которыми фактически признается нормативная сила.

В ряду других источников права возрастает также и значение судебной практики. Хотя в странах англосаксонской системы права (Англия, США, Канада и др.) резко сокращается сфера применения судебного прецедента и суды в большинстве случаев выносят решения на основе законодательства, число их по-прежнему достаточно велико (в Англии, например, около 800 тыс.). При сокращении удельного веса прецедентов возрастает правотворческая роль судебной практики. Так, в 1966 г. Палата лордов в Англии приняла решение, согласно которому не считает себя связанной ранее вынесенными собственными постановлениями (прецедентами), а оставляет за собой право решать правовые вопросы по своему усмотрению. Все большее воздействие судебная практика начинает оказывать на развитие отдельных правовых институтов и в тех странах (континентальной системы), где исторически прецедент не признавался источником права, но решения высших судов по своему фактическому значению все больше приобретали свойства прецедента.

Особенно ярко судебное правотворчество в XX в. проявилось в США, где оно затронуло не только гражданское, уголовное и другие отрасли законодательства, но и конституционное право. Особенно в 60-х гг. XX в. рост массовых движений социального протеста в США вызвал к жизни и ряд прогрессивных судебных доктрин (запрещение сегрегации негров, признание равного избирательного права и т.д.), которые вели к демократизации отдельных институтов американского права. Под влиянием США после второй мировой войны конституционные суды были созданы во многих демократических странах (Италии, Японии, ФРГ, Индии и т. д.). Институт судебного конституционного контроля способствовал укреплению демократических принципов политической жизни.

Система права (см. схему 85). Развитие государственного регулирования экономики, повлекшее за собой расширение государственного вмешательства в различные сферы общественной жизни, привело к дроблению традиционных отраслей права (гражданского, административного и др.) и к появлению новых отраслей законодательства: патентного, авторского, банковского, страхового и т.п. (см. схему 86).

Одновременно наметилась и другая тенденция: тесное переплетение гражданско-правовых (диспозитивных) и административных (императивных) методов правового регулирования. Это означало стирание четких граней между административным и гражданским правом, а следовательно, ослабление различий между публичным и частым правом.

В ряде стран исчезает и дуализм частного права, выражавшийся в самостоятельном развитии гражданского и торгового права (например, в Италии с 1942 г. действует единый гражданский кодекс, охватывающий все частное право). Необходимость единообразного регулирования всей совокупности сложных экономических отношений привела к появлению комплексных отраслей права: “делового права” (business law) в США, “хозяйственного права” в Германии и Австрии, “экономического права” во Франции и Бельгии и т. д.

Схема 85

СИСТЕМЫ ПРАВА

Романо-германская (континентальная, кодифицированная)	Англо-американская (английская, прецедентная, островная, “общего права”)
I. Историческая основа	
Материальные нормы римского права	Процессуальные нормы (способ создания, формирования) римского права
II. Современная основа	
Право Франции, право Германии	Право Англии, позднее – США
III. Основной источник	
Закон. Право кодифицировано. Гражданский кодекс. Торговый кодекс (не во всех странах)	Прецедентное право. Законы (играют вторичную роль, кодексов нет)
IV. Нормы права	
Общие, регулируют широкий круг отношений	Специальные, узкие по содержанию. Регулируют конкретные отношения
V. Отрасли права	
Частное – публичное. Гражданское – торговое	Не выделяет отраслей права
VI. Страны	
Франция, ФРГ, другие европейские страны, кроме Англии, в т.ч. и РФ. На других континентах: бывшие зависимые страны от европейских государств (за исключением Англии) территории (государства), Япония	Англия, США, бывшие (и существующие) зависимые территории (государства)

Схема 86



Активное развитие законодательства, связанного с регулированием хозяйственной жизни, имело своим последствием не только усложнение национальных правовых систем, но и усиление взаимодействия правовых систем различных государств, особенно в сфере экономического законодательства и отдельных его видов (инвестиционное, валютно-денежное, налоговое и т. д.). Эта тенденция к сближению разных правовых систем отражает, помимо прочего, рост транснациональных компаний (ТНК), ведущих свой бизнес во многих странах мира и заинтересованных в единых правовых подходах при регулировании аналогичных экономических отношений. Интеграционные процессы в экономике с неизбежностью влекут за собой усиление единообразия в праве разных стран, к ослаблению былых различий и контрастов между континентальной и англосаксонской правовыми системами.

Одной из характерных особенностей эволюции права после второй мировой войны является значительное возрастание (по сравнению с предшествующей эпохой) воздействия международно-правовых норм на внутреннее право отдельных развитых государств. Это воздействие охватывает как конституционное законодательство, так и всю правовую систему в целом. Реализация (имплементация) норм международного права через внутреннее законодательство демократических государств становится одним из инструментов правовой унификации, к которой стремятся прежде всего транснациональные компании (ТНК), а также крупные национальные корпорации, заинтересованные в ломке межгосударственных правовых барьеров. Особенно важную роль в этом процессе играют международные экономические группировки государств (“Европейский союз” и т. п.), в рамках которых вырабатываются многосторонние договоры (например, конвенции о взаимном признании компаний 1968 г., о патенте для Общего рынка 1975 г. и др.), на основе которых, в свою очередь, государства-участники принимают соответствующее национальное законодательство (акционерное, патентное, антитрестовское и иное). Учредительные нормы международных экономических сообществ нередко входят в национальное право государств-участников и без принятия соответствующих нормативных актов, в силу самой ратификации договора (например, Римского договора 1957 г. о создании ЕЭС).

Основные изменения в гражданском и торговом праве

Большинство понятий, принципов и институтов современного гражданского права романо-германской системы сложились на базе норм, понятий, выработанных римскими юристами: правоспособность, равенство, исковая давность, право собственности, права на чужие вещи, обязательства, договоры, способы обеспечения договорных обязательств, “как бы договоры”, деликты, наследование по закону, наследование по завещанию, легаты и пр.

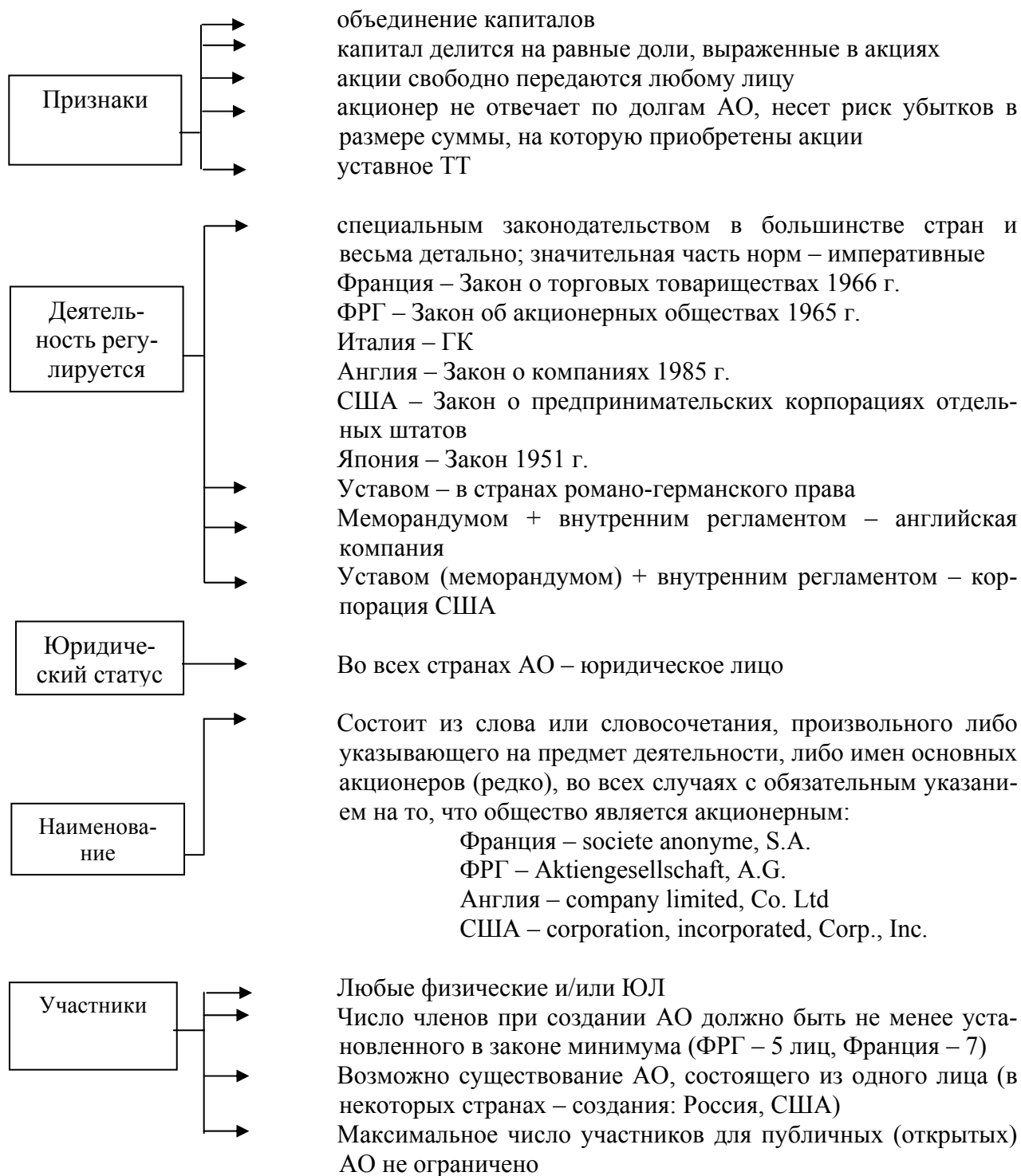
Субъекты права. Во второй половине XX в. с дальнейшим развитием рыночных отношений, требующих равенства участников гражданского оборота, и под влиянием борьбы национальных меньшинств за свои права были устранены сохранявшиеся в гражданском праве ряда стран ограничения для лиц определенных национальностей и рас. Так, в 60 – 70-х гг. в США были приняты законы о гражданских правах, направленные на ослабление расовой дискриминации негритянского населения, которая фактически сохранялась в ряде южных штатов. В США и ряде европейских стран остро стоит проблема гражданского неравноправия иностранных сезонных рабочих и иммигрантов из бывших колоний и других государств. Под влиянием общедемократического и женского движения в большинстве развитых стран ослаблены или отменены ограничения в гражданском статусе замужних женщин.

Характерный для современного общества быстрый рост производства, сопровождающийся его дальнейшей концентрацией и централизацией, не может осуществляться лишь в рамках индивидуального (малого) бизнеса, а требует объединения предпринимателей с аккумуляцией капиталов, технологий и т. п. Именно поэтому в центре гражданского и торгового оборота (а соответственно и законодательства) в последние десятилетия стали находиться не физические, а **юридические лица**. Особым покровительством законодателя в XX в. пользуются те виды юридических лиц, в частности торговых товариществ, которые на практике проявили свои преимущества в деле аккумуляции капиталов и проведения сложных операций в банковском, страховом, торговом и ином бизнесе. Поскольку в XX в. важнейшей организационной формой предпринимательства становится **акционерное общество** (см. схему 87), объединяющее в единый акционерный капитал индивидуальные капиталы с ограниченной ответственностью его участников (пайщиков, акционеров), законодательство об акционерных обществах во всех развитых странах в новейшее время постоянно обновляется и совершенствуется. Так, во Франции важные законы об акционерных торговых товариществах были приняты в 1930, 1940, 1965, 1985 гг., в Англии была проведена целая серия законов о компаниях в 1929, 1948, 1985 гг. и т.п. Это законодательство или предусматривало создание новых, более удобных форм объединения капиталов (компании с ограниченной ответственностью, держательские компании и т. д.), или же устанавливало дополнительные льготы при образовании и деятельности акционерных обществ. Акционерное законодательство позволяет инициативным и имеющим необходимые капиталы предпринимателям при заранее известных размерах финансового риска искать наиболее выгодные сферы бизнеса, добиваться большого производственного и коммерческого успеха, устанавливать контроль за целыми отраслями экономики.

АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО

Торговое товарищество (ТТ) типа **акционерного общества** (далее – АО) существует в странах романско-германского права.

В Англии ему соответствует – **компания с ограниченной ответственностью** (company limited)(далее – **английская компания**); в США – корпорация (corporation).



Наиболее благоприятные условия для деловых операций бизнесменов с акционерным капиталом были созданы в праве США, где нет общенационального законодательства о корпорациях (американская разновидность акционерной компании). Штаты же, стремясь привлечь капиталы (главным образом из фискальных соображений), буквально соревновались в изыскании новых правовых форм, дающих дополнительные возможности организаторам корпораций. Не случайно американское законодательство о корпорациях в существенных его моментах после второй мировой войны было заимствовано другими демократическими странами (например, в акционерном законе Японии 1951 г. и др.).

Новейшее законодательство об акционерных компаниях предусматривает более гибкие формы выпуска акций и иных ценных бумаг, что позволяет руководителям компаний контролировать весь акционерный капитал при обладании сравнительно небольшой частью акций. Именно к этому ведет демократизация акционерного капитала, при которой акции корпораций распространяются среди широкого круга лиц, множества мелких держателей.

Регламентируя внутренние отношения, складывающиеся в акционерных обществах, новейшее законодательство значительно расширяет полномочия правления (директоров). Законодательство США, Японии и ряда других стран предоставляет правлению право самостоятельно решать такой важный вопрос, как выпуск новых акций. Хотя в законодательстве США некоторые вопросы (об уставе корпорации, о ее реорганизации, о распределении прибылей и утверждении отчетов) отнесены к компетенции общего собрания, фактически решение их также предопределяется правлением (советом директоров).

Характерным для акционерного законодательства последних десятилетий является то, что, предоставляя директорам реальный контроль над деятельностью компаний и корпораций, оно передает повседневное управление делами этих компаний в руки наемных и профессионально подготовленных служащих – менеджеров. Эти новые формы управления акционерными обществами, рассматриваемые нередко в странах Запада как “корпоративная революция”, предполагают разделение в корпорациях функций собственника и функций оперативного руководства текущими делами. Первая функция осуществляется акционерами, прежде всего держателями контрольного пакета акций, которые руководствуются собственными интересами, прежде всего возможностью получения более высокой прибыли. Вторая функция связывается со специалистами в области управления и производства (“технократами”), наделенными правом принятия самостоятельных решений, в основе которых лежат не только размеры непосредственных доходов акционерного общества, но и планирование дальнейшего развития хозяйственной деятельности с учетом рыночной конъюнктуры, требований законодательства и т.д. Роль и значение менеджеров в управлении производством, в повышении его эффективности и способности быстро вбирать в себя достижения научно-технического прогресса, использовать передовые технологии в последние десятилетия быстро возрастают. Само акционерное законодательство последних десятилетий, отражая реальные тенденции развития современного рынка, существенно расширяет права органов текущего или производственного управления (президента–генерального директора во Франции, директора–распорядителя в Англии и США) и создает благоприятные условия для организации суперобъединений, участниками которых являются не только отдельные предприниматели, но и целые акционерные общества и корпорации, т.е. ассоциированные капиталисты, выступающие в виде самостоятельных юридических лиц. В Германии еще до второй мировой войны большое распространение получили картели и концерны, во Франции – синдикаты, в Англии и США – держательские (холдинговые) компании и т.д. За такими объединениями скрывались, как правило, могущественные монополии, которые устанавли-

ливали свое господство над целыми отраслями хозяйства и над экономикой страны в целом. После второй мировой войны в США и других развитых странах преобладающей формой монополистического объединения становятся концерны, холдинговые (держательские) компании, в которых с помощью финансового контроля связываются воедино в многоотраслевой комплекс самые разнородные предприятия (промышленные, сбытовые и т.д.). В рамках концерна обычно осуществляется горизонтальное и вертикальное комбинирование, создается самостоятельный научно-технический центр. В последние десятилетия (особенно в США) в рамках концернов развиваются процессы диверсификации и возникают монополистические объединения, в которых под единым руководством группируются предприятия, относящиеся к различным, не связанным между собой отраслям экономики (конгломераты).

Антитрестовское (антимонопольное) законодательство. Дальнейший рост и без того крупных и могущественных акционерных компаний, без труда добывающихся установления господствующего положения на рынках товаров и услуг, прямые соглашения между ведущими корпорациями о поддержании высоких цен и тарифов вызывают возрастающее недовольство широких кругов потребителей, а также мелких и средних собственников, не всегда выдерживающих конкуренцию с монополией. Развернувшееся во многих странах антимонополистическое движение и также необходимость поддержания свободного предпринимательства и нормальных рыночных структур с эффективной конкуренцией привели в большинстве демократических государств к принятию специального законодательства, предусматривающего установление государственного контроля за монополистической практикой. Такое законодательство о монополиях получило название антитрестовского, поскольку принятый в США еще в 1890 г. закон Шермана, направленный против монополии, в первую очередь, имел в виду тресты, ставшие в конце XIX в. наиболее удобной и распространенной формой для монополистических союзов. Широкое распространение антитрестовские законы получили только после окончания второй мировой войны. Так, в Англии законы о монополиях и ограничительной торговой практике приняты в 1948, 1956, 1965, 1976 гг., в Японии антитрестовские законы – в 1947 и 1953 гг., в ФРГ закон о картелях – в 1957 г., во Франции ордонансы о свободе цен и конкуренции – в 1945 и 1986 гг. Новые более жесткие антитрестовские законы приняты и в США: закон 1950 г., запрещающий слияние конкурирующих корпораций, закон 1955 г., повышающий санкции за нарушение антимонополистического законодательства. При всем их разнообразии сводятся к двум основным типам. Первый из них представлен антитрестовским правом США, где предусматривается запрещение трестов и иных сговоров предпринимателей с целью ограничения торговли, “неразумных монополий”, “нечестных методов конкуренции” и т.п. Долгое время влияние этих запретов на деловую практику в США было весьма ограниченным. Но в последние десятилетия крупный капитал, стремясь избежать возможных антитрестовских санкций, не прибегает к заключению открытых соглашений о разделе рынков или фиксировании цен, к вертикальным сбытовым схемам с монополистическим диктатом поставщика. Вместо запрещенных антитрестовскими законами горизонтальных и вертикальных поглощений конкурентов крупный капитал стал чаще применять конгломеративные слияния, организовывать совместные предприятия, создавать единые научно-технические центры. Но эти структурные изменения уже не ослабляли конкуренцию на большинстве рынков США.

Второй тип антитрестовских законов строится на принципе контроля за монополистическими объединениями и пресечения их злоупотреблений (законодательство об ограничении торговой практики). Такое законодательство характерно для большинства государств Европы, Канады, Австралии и др. В принципе в этом варианте законодательства о

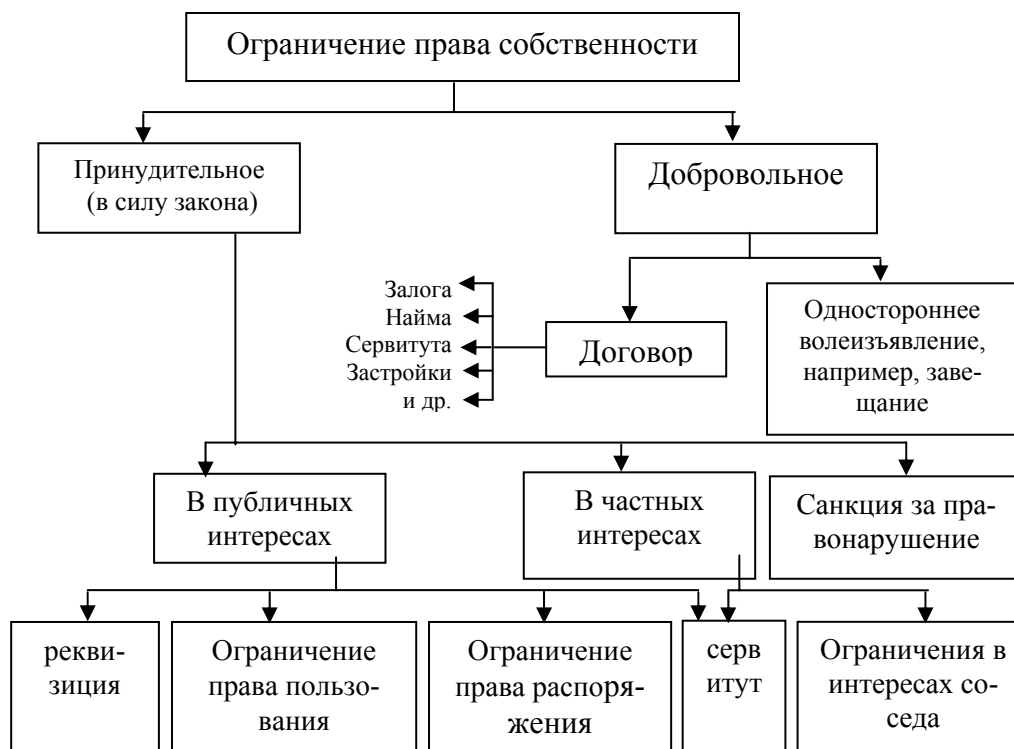
монополиях основное внимание уделяется объединениям картельного типа – “ограничительной торговой практике”, “неразумным рыночным условиям” и т.п. Но общее запрещение картелей (с рядом изъятий и оговорок) предусматривается только по закону ФРГ 1957 г. В остальных странах картельные соглашения подлежат лишь регистрации в специальных административных органах с последующим решением вопроса об их “разумности” с точки зрения общей политики государственного регулирования рыночных отношений и конкуренции.

Хотя антитрестовское законодательство не ставит своей целью запрещение монополии как таковой, а имеет дело с отдельными ее проявлениями, оно, как и другие меры государственного регулирования экономики, оказывает определенное воздействие на приемы конкурентной борьбы, на формы монополистических связей предпринимателей. Стимулируя перестройку рыночных структур, оно в известной мере влияет и на реорганизацию отдельных отраслей производства, на его приспособление к условиям научно-технической революции.

Право собственности (см. схему 88). Развитие современного демократического общества нашло свое отражение и в центральном институте гражданского права – праве собственности. Широкое распространение получили новые концепции, порывающие с открытым индивидуализмом XIX в., исходящие из необходимости “социализации” частной собственности, ее использования в “общественных интересах”. Такая концепция в современный период стала все шире воплощаться в законодательстве, регулирующем основания ограничения права собственности (см. схему 89).

Схема 88



ОГРАНИЧЕНИЕ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ

После второй мировой войны происходит все более активное вторжение государства в “священную” сферу прав частного собственника. Так, получает развитие государственная собственность, в том числе за счет национализации частных предприятий. Например, в Англии и Франции после войны доля государства в совокупной промышленной продукции страны составила около 20%. Увеличение размеров государственной собственности в ряде стран произошло в результате принятия специального законодательства о национализации отдельных частных предприятий (с выплатой компенсации частным собственникам).

В условиях послевоенной демократизации общественной жизни национализированные предприятия во Франции, Италии, Англии и в других странах сыграли положительную роль. Но в дальнейшем эти предприятия, организованные по типу публичных корпораций и вовлеченные в сферу рыночных отношений, нередко оказывались неконкурентоспособными. Поэтому для 70-90-х гг. стала характерна денационализация.

Во Франции в 50-е, в латиноамериканских странах в 60-70-е гг. получила большое распространение смешанная собственность, принадлежащая обществам смешанной экономики, в которых государство являлось акционером наряду с частными предпринимателями.

Начиная со второй мировой войны, заметное развитие государственной собственности идет также за счет роста государственных инвестиций в те отрасли промышленности, которые требовали особенно больших капиталовложений, связанных с риском (атомная энергетика, ракетостроение, электроника и т.п.)

Государственное вмешательство в права частных собственников осуществлялось и по другим направлениям. Еще после первой мировой войны широко распространилось законодательство, которое устанавливало контроль за распоряжением мелкой собственностью (особенно земельной), вводило новые сервитуты, изъятия из неограниченной свободы собственников.

Новые тенденции в **обязательственном праве** связаны с научно-технической революцией, ростом и интернационализацией хозяйства, усилением государственного вмешательства в рыночные отношения. Претерпевает изменения институт договора. Значительно усложняются договорные отношения появляются и получают правовое закрепление многочисленные новые виды договоров (договор лизинга, сочетающего в себе аренду и продажу товара, договоры о передаче разного рода научно-технической информации, обладающей коммерческой ценностью, – ноу-хау и т.д.). Дифференцируются и приобретают новые формы и традиционные договоры гражданского и торгового права, например, купля-продажа, получающая особую юридическую регламентацию в случаях продажи в кредит и с рассрочкой платежа, аукционов, публичных торгов и т.п.

Важные процессы происходят также в связи с интернационализацией договорного права, которая отражает рост взаимозависимости между различными странами в современном мире при углублении международного разделения труда. В результате возрастает тенденция к гармонизации и унификации норм договорного права разных стран, относящихся даже к различным правовым семьям (англосаксонской и т.д.). Внутреннее договорное право отдельных стран испытывает на себе все большее воздействие международного права, в частности формирующегося международного экономического права, регулирующего торговые и иные хозяйственно-коммерческие отношения. В последние десятилетия произошли значительные изменения в законодательстве о разных видах договоров. Они были приняты в государствах, подписавших международные конвенции, относящиеся к морским, воздушным, железнодорожным и автомобильным перевозкам, кредитно-расчетным отношениям, международной торговле и т.п.

В XX в. во многих странах были узаконены (с рядом антитрестовских условий и изъятий) некоторые виды картельных соглашений, ограничивающих договорную свободу их участников, которые лишаются права вести дела с третьими лицами без согласия организаторов картелем.

В США и ряде других стран крупные компании в XX в. использовали “связывающие” договоры, в которые включаются ограничивающие свободу контрагента условия (обязанность приобрести у продавца какие-либо другие товары или покупать у обладателя патента сырье для использования на машинах, созданных в соответствии с полученной от него лицензией и т.д.). Длительное время были распространены “исключительные” контракты, по которым контрагенты крупных компаний брали на себя обязательство не вступать в аналогичные договоры с другими компаниями. Такого рода контракты имеют место в торгово-промышленной практике США и сейчас, хотя некоторые их виды, ведущие к ослаблению конкуренции, запрещены антитрестовским законодательством.

Большое распространение получили типовые договоры (формуляры). Договоры-формуляры часто используются не только в сделках между предпринимателями, но и в массовой торговле, где покупателями выступают широкие слои населения. Например, в XX в. получили распространение (в виде формуляров) такие выгодные для частного капитала и удобные для населения формы торговли, как продажа товаров по почте, в кредит и т.п. Невыгодные условия для потребителей, лишенных возможности повлиять на содержание таких договоров, неприкрытый диктат со стороны поставщиков вызвал в 60-80-е гг. XX в. во многих странах широкое движение потребителей, имевшее своим результатом

принятие специального законодательства. В нем наряду с общим договорным правом вводятся особые правовые нормы, предусматривающие защиту потребителей и касающиеся формы и порядка заключения договоров с участием потребителя, конкретных видов ответственности поставщиков товаров и услуг и т.д.

Ограничение свободы сторон в договоре в последние десятилетия обусловлены также возрастающим в современных условиях государственно-административным вмешательством в сферу договорных отношений. В соответствии с законодательством о хозяйственном регулировании отдельные министерства или специализированные административные ведомства получали право нормировать цены и определять ряд других условий договоров, регламентировать общий объем сделок, совершаемых отдельными компаниями. Большое распространение получают сделки, заключаемые в связи с реализацией государственных заказов (военных и других), приобретающие, по сути дела, административно-императивный характер, поскольку одной из сторон в них выступают правительственные органы. В таких сделках, получивших название в США публичных контрактов, во Франции – административных договоров, отсутствует даже формальное равенство сторон, поскольку правительственный орган в определенных случаях может своим распоряжением менять договорные условия или даже их прекращать.

Общие представления о современном гражданском процессе дает схема 90.

Изменения в семейном праве. В XX в. относительно простые и стабильные нормы семейного права подвергаются значительному реформированию, вызванному новыми социальными явлениями. Прежде всего, это возрастание роли женщин в производстве и общественной жизни, усиливающийся распад семьи, увеличение числа внебрачных детей. Отдельные новации появляются в семейном законодательстве еще в период между первой и второй мировыми войнами. Так, в Англии в это время были расширены имущественные права замужней женщины, признано ее право на развод в случае измены мужа, предусмотрена возможность узаконения (последующим браком) внебрачных детей. Частичные улучшения в правовом положении внебрачных детей, признание полной правоспособности женщин имели место в 20-30-е гг. и во Франции.

Более радикальные реформы, связанные с ростом демократических движений и общественной активности женщин, нашли свое отражение во многих странах в послевоенных конституциях, а затем (особенно в 60–70-е гг.) в специальном законодательстве. Семейное право было существенно обновлено или систематизировано в 1964-1969 гг. в Англии, в 1970 г. во Франции, в 1976 г. в ФРГ. В США Единообразный закон о браке и разводе 1970 г. положил начало унификации семейного права штатов.

Хотя несколько расширился круг государств, где юридически значимым является только гражданский брак, семейное право ряда стран допускает одновременно гражданскую и религиозную формы его регистрации (Англия, Италия и др.) или признает лишь религиозный брак (некоторые мусульманские государства, Израиль и т.д.). В целом в развитии брачно-семейного права в последние десятилетия берут верх прогрессивные тенденции. Так, решениями Верховного суда США в 60-70-х гг. были признаны неконституционными законодательные запреты межрасовых браков и аборт. Законодательство других демократических стран (Франция и т.д.) предусмотрело уравнивание прав жены и мужа при выборе местожительства, фамилии, профессии и работы, а также улучшение имущественного положения замужней женщины (особенно ведущей домашнее хозяйство) и пережившего супруга. Расширился круг оснований для развода, признано равенство мужа и жены в праве на развод. Законодательство ряда стран установило более широкие возможности для узаконения и признания внебрачных детей, дало последним большие

права на получение алиментов. Родительская власть перестала быть прерогативой отца и в равной мере была предоставлена и матери.

Но с другой стороны рост прав женщин привел к резкому увеличению разводов, падению рождаемости, росту детской преступности, проституции, увеличению числа детей, оставшихся без родителей.

Схема 90



Развитие трудового и социального законодательства

Многочисленные трудовые и социальные законы последних десятилетий являются выражением нового уровня развития социального реформизма и свидетельствуют о стремлении власти смягчить остроту социальных противоречий путем государственного вмешательства в трудовые отношения. В законодательстве о труде, в том числе и в трудовых кодексах, принятых в последние десятилетия в большинстве стран, нашла отражение тактика социального маневрирования и уступок.

Особенности социальной политики проявляются в регулировании таких важных прав рабочего класса, как право на профессиональное объединение, право на заключение коллективных договоров, право на забастовку. В некоторых странах эти права были конституционно и законодательно признаны. Новые демократические положения по этим вопросам включались в принятые в послевоенный период конституции (Франция, Италия, Япония и др.) и в специальные законодательные акты о труде.

Основные изменения в уголовном праве

Обратная сторона цивилизации – рост преступности в современных развитых государствах. Эта тенденция находит свое выражение в резком увеличении общеуголовной преступности, в широком распространении организованной преступности (гангстеризм, рэкет), в наркобизнесе и преступности “белых воротничков”, в росте числа рецидивов и преступлений, совершаемых детьми и подростками.

В XX в. (особенно, во второй его половине) государственные органы власти в развитых странах все более отчетливо осознают, в том числе и под влиянием научных разработок, тесную связь преступности с кризисными явлениями в социальной и духовной жизни общества, с особенностями психобиологических характеристик правонарушителей и прилагают немалые усилия для того, чтобы изыскать более эффективные методы борьбы с преступлениями. С этой целью все большее внимание уделяется выработке новой и всеобъемлющей государственной уголовной политики. Естественно, такая политика формулируется и осуществляется в конкретных странах по-разному в зависимости от структуры и динамики самой преступности, от разработанности криминологических и пенитенциарных подходов, от степени активности демократических сил общества и их способности отстаивать гуманистическую линию в уголовном праве. Но в целом в развитых странах в послевоенный период уголовная политика все в меньшей степени сводится лишь к уголовно-правовому принуждению, она предусматривает также осуществление целого комплекса социально-экономических и воспитательных программ, преследующих криминологическо-профилактические цели.

Необходимость усовершенствования механизма борьбы с преступностью потребовала существенных изменений в самом уголовном законодательстве, в котором, с одной стороны, отразилась тенденция к усилению правового принуждения, а с другой – влияние общедемократических и гуманистических идей. Во многих странах законодательство берет на вооружение ряд новых концепций и школ, созданных в XX в. в уголовном праве и криминологии. Так, под влиянием социологического направления демократические государства в своей уголовной политике с помощью либеральных мер пытаются осуществить “реадаптацию” преступников. Более широкое распространение получают реформатории (исправительные тюрьмы), создаются специальные детские исправительные учреждения, запрещаются некоторые жестокие наказания, а в ряде стран (Европа и др.) отменяется смертная казнь.

В законодательстве предусматривается более широкое использование условного осуждения и условно-досрочного освобождения, устанавливаются за ряд преступлений лишь максимальные сроки тюремного наказания, что позволяет судам выносить более мягкие и гибкие приговоры.

Новые уголовно-правовые концепции находят свое отражение и в самой технике составления уголовных кодексов и законов, в совершенствовании их структуры, в устранении многих анахронизмов. Так, в Англии Закон об уголовном праве 1967 г. упразднил средневековую иерархию преступлений, реформа уголовного права в ФРГ, осуществленная в 1975 г., закрепила отказ от традиционной для континентальной системы трехчленной классификации преступных деяний, сохранив лишь их деление на “преступления” и “проступки”, и т.д. Происходит расширение круга действий, рассматриваемых в уголовном законодательстве в качестве преступлений и проступков. Так, появляются новые виды экономических и должностных преступлений, а также уголовных правонарушений, связанных с загрязнением окружающей среды, несоблюдением транспортных и дорожных правил, торговлей наркотиками и т.д. Законодательством ряда стран предусматривается

также и расширение состава субъектов уголовной ответственности: наказанию в некоторых случаях подлежат не только физические, но и юридические лица, например компании (корпорации и т.д.), которые как таковые (наряду с их должностными лицами) подвергаются уголовным штрафам за нарушение налогового, трудового, антитрестовского и другого законодательства.

В уголовном законодательстве некоторых стран в последние годы проявилась, хотя и в меньших масштабах, и обратная тенденция – к декриминализации, т.е. к исключению некоторых категорий незначительных преступлений (например, отмена законом 1975 г. во Франции уголовной ответственности за супружескую измену, в ФРГ законом 1973 г. – за сводничество, порнографию, проституцию и т.п.).

Более широкое распространение в демократических государствах получили законы, направленные против так называемых привычных преступников, которым суды могут назначать в дополнение к основному наказанию или помимо его превентивное тюремное заключение. Так, английский Закон об уголовном правосудии 1948 г. значительно расширил категорию дел, по которым к “привычным преступникам” может быть применено превентивное заключение. Этим законом, а затем законами 1967 и 1973 гг. была предусмотрена возможность продления сроков такого заключения. Такой же подход был закреплен ранее в УК Швейцарии 1937 г., который предусмотрел, что лица, проявляющие склонность к совершению преступлений и проступков, к беспутству или праздности, вновь совершающие деяния, наказуемые лишением свободы, могут быть по распоряжению суда интернированы на неопределенное время. Французское законодательство предусматривало возможность признания лица “пожизненным рецидивистом” с соответствующими юридическими последствиями.

Под влиянием социологических концепций уголовное право последних десятилетий во все большей степени допускает преследование не только преступных, противоправных с точки зрения уголовного закона действий, но и лиц, представляющих, по мнению карательных органов, опасность для общества. В законодательство вводится понятие опасного или предделиктного состояния, и к лицам, находящимся в таком состоянии (бродяги, проститутки, наркоманы и т.п.), могут быть применены особые, но, в сущности, репрессивные санкции – “меры безопасности”, “меры социальной защиты”. В США Закон о контроле над организованной преступностью 1970 г. связывает размеры наказания, в частности применения продленных сроков лишения свободы, не столько с характером деяния, сколько со “степенью опасности” осужденного.

Изменения в современном уголовно-процессуальном праве

Общее представление о нем дает схема 91.

В целом в послевоенный период суды, опирающиеся в важнейших делах на вердикт присяжных, и уголовное судопроизводство, основывающееся на принципе равенства сторон, состязательности, развиваются в либеральном направлении, являются важным элементом и гарантом демократических процедур. Усилился по ряду направлений и судебный контроль за деятельностью полицейских и следственных органов.

Однако сторонники жестких, полицейских методов укрепления правопорядка, обычно ссылаясь на необходимость усиления эффективности деятельности полиции в расследовании преступлений, стремятся установить неограниченную свободу действия следственных и иных правоохранительных органов. Расширение усмотрения полицейских властей происходит не только в связи с ростом общеуголовной преступности, но и экстремизма.

Схема 91

УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

Уголовный процесс – упорядоченная законом деятельность государственных органов по расследованию преступлений и назначению наказаний



Американские суды в 40-50-е гг. в целом ряде решений признали возможным использовать в качестве доказательств полицейские данные, полученные с помощью обысков, телефонных подслушиваний, специальных диктофонов и т.п., хотя это прямо противоречит смыслу IV-й поправки к Конституции. Верховный суд США под давлением демократической общественности в 50-60-х гг. (при председателе Э. Уоррене) в серии процессов осудил использование доказательств, полученных полицией неконституционным путем. Но уже в 70-80-х гг. (при председателе У. Бергере, а затем У. Ренквисте) Верховный суд поддержал ряд действий полицейских и других административных служб (обыски, облавы и т.п.) во имя порядка и законности.

В Англии и США ограничения пределов действий обычной, демократической судебной процедуры нашли свое выражение в последние десятилетия в развитии так называемого суммарного судопроизводства, при котором уголовные дела рассматриваются единоличным судьей без участия присяжных заседателей и в особом упрощенном процессуальном порядке. Так, по данным американской печати, в большинстве штатов без присяжных рассматривается 90% уголовных дел.

В последние десятилетия XX в. в странах с демократическими институтами и традициями благодаря высокому уровню правового сознания населения и острой реакции общественного мнения на случаи полицейского и судебного произвола конституционные гарантии правосудия, поддерживаемые в целом специальными конституционными судами, приобретают большую политическую и практическую значимость.

Тест

1. На каком принципе строилось антитрестовое (антимонопольное) законодательство США ?
 - а) на принципе прогрессивного налогообложения монополистических объединений;
 - б) на принципе контроля за деятельностью монополистических объединений и пресечения их злоупотреблений;
 - в) на принципе запрещения трестов и иных сговоров предпринимателей с целью ограничения торговли;
 - г) на принципе взимания штрафов за нарушения антитрестового законодательства.
2. В каких отраслях права (законодательства) в наибольшей степени идет процесс унификации?
 - а) патентном, гражданском, административном;
 - б) антимонопольном, гражданском, административном;
 - в) гражданском, торговом, банковском;
 - г) акционерном, патентном, антимонопольном.
3. Какое имущество в континентальной Европе характеризуется как бестелесное?
 - а) кино, телепродукция;
 - б) ценные бумаги, товарораспределительные документы;
 - в) энергоносители (газ, электроэнергия), патенты;
 - г) арендные договоры.
4. Какие две основные системы антимонопольного законодательства можно выделить:
 - а) англо-саксонская и континентальная;
 - б) американская и европейская;
 - в) американская и азиатская (японская);
 - г) европейская и азиатская (японская).
5. Под “публичной корпорацией” понимается:
 - а) частное предприятие (акционерное общество), публикующее открытую отчетность о своей деятельности;
 - б) предприятие, находящееся в полной государственной собственности, чей капитал не разделен на паи или акции, и имеющее право самостоятельной хозяйственно-коммерческой деятельности;
 - в) акционерное общество, чьи акции свободно обращаются на рынке;
 - г) предприятие находящееся в полной государственной собственности, чей капитал разделен на паи или акции, и имеющее право самостоятельной хозяйственно-коммерческой деятельности.
6. Каковы тенденции развития судебной системы промышленно развитых стран:
 - а) специализация существующих или создание специальных судов для рассмотрения новых категорий дел;
 - б) передача части полномочий судов административным органам;
 - в) сокращение компетенции судебных органов;
 - г) подчинение судебной системы органам исполнительной власти.

7. Какие виды новых преступлений расширяют круг уголовно наказуемых деяний:
- а) преступления, связанные с дачей и получением взяток, кражей государственного имущества, с торговлей наркотиками;
 - б) преступления, связанные с загрязнением окружающей среды, трансплантацией человеческих органов, использованием научно-технической информации;
 - в) неуплата налогов, торговля наркотиками, вымогательство;
 - г) преступления, связанные с кражей государственного имущества, неуплатой налогов, хулиганскими действиями.
8. Под декриминализацией понимается:
- а) исключение из числа уголовно наказуемых деяний, не представляющих общественной опасности;
 - б) система мер, направленных на перевоспитание преступника;
 - в) превентивное заключение под стражу лица, склонного к общественно опасной деятельности;
 - г) снижение уровня уголовной преступности в обществе.
9. Какие новые виды договоров получают закрепление в праве?
- а) договоры о передаче разного рода научно-технической информации, обладающей коммерческой ценностью;
 - б) договоры перевозки;
 - в) договоры подряда на капитальное строительство;
 - г) договор ипотеки.
10. Что явилось причиной появлений комплексных отраслей права: “делового права” в США, “хозяйственного права” в Германии и т.д. ?
- а) внесение в ранее известные законы изменений и усовершенствований;
 - б) процессы интеграции правоотношений между сторонами;
 - в) издание исполнительной властью делегированных законов;
 - г) необходимость единообразного регулирования всей совокупности экономических отношений.

Выводы

Учебно-практическое пособие “История государства и права зарубежных стран” написано в соответствии с учебным планом подготовки специалистов с высшим юридическим образованием и дает цельное представление о зарождении и основных этапах развития государства и права. Изучение этой дисциплины обусловлено тем, что профессия юриста в значительной мере предполагает, прежде всего, совершенное знание истории права, разнообразных видов его норм, особенностей их развития, изложения и выражения в актах законодательства, а также умение правильно подвести юридически значимые жизненные обстоятельства под соответствующие обязательные правила.

При работе с учебным пособием, имеющим преимущественно проблемный характер, студентам необходимо учитывать особенности отдельных общетеоретических и исторических понятий права и правовых явлений, научные основы их классификации, способы выражения и функционирования.

В учебной литературе высказываются различные точки зрения по вопросу о том, что в реальной действительности представляет собой право как относительно самостоятельное целостное социально-политическое образование.

Изучая курс “Истории государства и права зарубежных стран”, студенты должны понять научную и практическую ценность понятия права как системы исторически обусловленных норм, общеобязательных правил поведения, установленных либо санкционированных государством, раскрыть связь и взаимообусловленность такого понимания права с законностью, дисциплиной, правовым регулированием, правотворчеством, систематизацией законодательства, применением правовых норм.

В данном пособии студентам предлагается ответить на вопросы тестов в конце каждого из представленных десяти разделов, а также ответить на вопросы итогового теста в конце пособия для того, чтобы эти ответы и решения могли способствовать выработке у студентов навыков и умений на практике применять действующее законодательство.

Кроме того, данное пособие призвано сформировать у студентов и аспирантов самостоятельность и инициативу при принятии решений по конкретным судебным делам.

Вопросы для повторения

1. Укажите, что составляет предмет истории государства и права?
 - а) политическая система общества;
 - б) государство и право;
 - в) современные системы государства и права;
 - г) основные закономерности возникновения и развития государства и права;
 - д) государственное устройство и правовая основа общества.
2. Назовите систему методов познания, используемых в истории государства и права:
 - а) формально-логические;
 - б) общенаучные;
 - в) диалектика;
 - д) частнонаучные.
3. Назовите логическую структуру истории государства и права:
 - а) общая часть;
 - б) современное государство и право;
 - в) история государства;
 - г) история права;
 - д) история права и государства.
4. Какие из названных подразделений составляют систему юридических наук:
 - а) отраслевые юридические науки;
 - б) прикладные юридические науки;
 - в) государственного и хозяйственного права;
 - г) теоретико-исторические науки;
 - д) международного права, государства и права иностранных государств.
5. В родоплеменном обществе отношения регулировались нормами:
 - а) морали;
 - б) религии;
 - в) права.
6. Судебник Хаммурапи регулировал отношения:
 - а) имущественные;
 - б) семейные;
 - в) уголовные.
7. Институты Гая являлись:
 - а) судебником;
 - б) учебником;
 - в) сводом законов.

8. Юридическая конструкция ипотеки была создана древними:
 - а) греками;
 - б) римлянами;
 - в) евреями.
9. Уголовное право по Салической правде содержало понятия:
 - а) соучастия;
 - б) вменяемости;
 - в) вины;
 - г) понятий общей части не было.
10. Процессуальное право по Каролине в качестве доказательств признавало:
 - а) самопризнание обвиняемого;
 - б) показания свидетелей;
 - в) материальные доказательства.
11. Кутюмы Бовези являлись общенациональным сводом законов:
 - а) Франции;
 - б) Англии;
 - в) Германии.
 - г) все неправильно.
12. Английская конституция была принята в:
 - а) 1648г.;
 - б) 1735г.;
 - в) 1810г.;
 - г) все неправильно.
13. Кодекс является основным источником права в правовых системах:
 - а) англосаксонской;
 - б) мусульманской;
 - в) родоплеменной;
 - г) континентальной.
14. Билль о правах был принят в:
 - а) США;
 - б) Англии;
 - в) Германии;
 - г) Японии.
15. Вменяемость в феодальном уголовном праве признавалась с:
 - а) 18 лет;
 - б) 21 года;
 - в) 25 лет;
 - г) 7 лет.

16. Инквизиционный процесс был основан на принципе:
- а) презумпции виновности;
 - б) презумпции невиновности.
17. Понятие права собственности по Кодексу Наполеона признавало:
- а) владение;
 - б) распоряжение;
 - в) извлечение доходов;
 - г) отчуждение у третьих лиц;
 - д) господство лица над вещью.
18. Совесть является понятием:
- а) морали;
 - б) нравственности;
 - в) права.
19. Главой государства может быть:
- а) Король;
 - б) Император;
 - в) Царь;
 - г) Президент;
 - д) Фараон;
 - е) Великий князь.
20. Налоговое право содержит нормы:
- а) императивные;
 - б) диспозитивные;
 - в) императивные и диспозитивные.
21. Институции Гая состояли из следующих книг:
- а) о субъектах;
 - б) об объектах;
 - в) о лицах;
 - г) о гражданах;
 - д) о вещах;
 - е) об обязательствах;
 - ж) о деликтах;
 - з) об исках.
22. Судебник Хаммурапи являлся:
- а) учебником;
 - б) сводом законов;
 - в) практическим руководством для судей;
 - г) сводом моральных норм;
 - д) сводом религиозных норм.

23. «Свинной кодекс» – неофициальное название раннего законодательства:
- а) Украины;
 - б) Салических франков;
 - в) Турции;
 - г) Израйля.
24. К источникам феодального права относятся:
- а) правовой обычай;
 - б) нормативные акты;
 - в) судебные решения;
 - г) конституции;
 - д) каноническое право.
25. Партикуляризм феодального права был характерен для:
- а) Германии;
 - б) Франции;
 - в) Италии.
 - г) Англии.
26. В феодальном праве к категории недвижимых имуществ относились:
- а) боевой конь;
 - б) земля;
 - в) пчелы;
 - г) деньги;
 - д) пашенная лошадь;
 - е) оружие;
 - ж) ценные бумаги.
27. Какие формы правления были в Великобритании в XVII в.:
- а) абсолютная монархия;
 - б) республика;
 - в) парламентская монархия.
28. Какая форма правления установилась в Великобритании в XVIII - XIX вв.:
- а) парламентская республика;
 - б) президентская монархия;
 - в) президентская республика;
 - г) полупрезидентская республика;
 - д) абсолютная монархия;
 - е) парламентская монархия.
29. Способы смертной казни в Древнем Риме:
- а) сожжение;
 - б) повешение;
 - в) расстрел;
 - г) распятие на кресте;
 - д) гильотинирование.

30. Законами Римских императоров Феодосия II и Валентина III о цитировании была признана юридическая сила за сочинениями юристов:
- а) Сульпиция;
 - б) Павла;
 - в) Папиниана;
 - г) Павлина;
 - д) Модестина;
 - е) Гая;
 - ж) Флавия;
 - з) Трояна;
 - и) Ульпиана;
 - к) Цезаря.
31. Обязательства возникали из:
- а) договоров;
 - б) деликтов;
 - в) правонарушений;
 - г) соглашений;
 - д) отношений;
 - е) сомнений;
 - ж) мнений;
 - з) советов;
 - и) нарушений.
32. «Актом о престолонаследии» 1701г. в Англии была установлена:
- а) безответственность министров;
 - б) ответственность министров перед королем;
 - в) ответственность министров перед парламентом.
33. К числу квалифицированных способов смертной казни в рабовладельческом и феодальном праве относились:
- а) кастрация;
 - б) отрубание головы;
 - в) сожжение;
 - г) четвертование;
 - д) расстрел;
 - е) колесование;
 - ж) утопление;
 - з) вырывание внутренностей у живого человека.
34. В XVI в. в Германии процесс носил характер:
- а) состязательный;
 - б) обвинительный;
 - в) обвинительно-состязательный.

35. К двум главным системам права относятся:
- а) китайская;
 - б) римская;
 - в) континентальная;
 - г) мусульманская;
 - д) англосаксонская.
36. Во Франции в начале XIX в. в период правления Наполеона I были приняты следующие кодексы:
- а) административных правонарушений;
 - б) авторских прав;
 - в) уголовный;
 - г) уголовно-процессуальный;
 - д) пенсионный;
 - е) о браке и семье;
 - ж) гражданский;
 - з) торговый;
 - и) гражданский процессуальный.
37. Казуальным и фрагментарным было право:
- а) Древнего Востока;
 - б) Римское право древнейшего периода;
 - в) Древней Греции;
 - г) Римское классическое право;
 - д) феодальной Англии.
38. Систематизация и инкорпорация были характерны для права:
- а) Древней Греции;
 - б) Древнего Вавилона;
 - в) Древнего Рима.
39. Каролина 1532 г. была названа в честь:
- а) английского короля Карла II;
 - б) шведского короля Карла IV;
 - в) германского императора Карла V;
 - г) французского короля Карла VII;
 - д) одноименного штата США.
40. Общая часть уголовного права по Каролине 1532 г. определяла институты:
- а) вины;
 - б) рецидива;
 - в) соучастия;
 - г) умысла, неосторожности;
 - д) стадий совершения преступлений;
 - е) обстоятельств, отягчающих, смягчающих, исключаящих ответственность.

41. Сколько поправок было принято к Конституции США 1787 г. ?
- а) 10;
 - б) 30;
 - в) 26;
 - г) 15.
42. Рецепция означает:
- а) понимание;
 - б) обучение;
 - в) заимствование;
 - г) пояснение.
43. «Декрет о подозрительных», «Декрет о Революционном трибунале», «Декрет против спекуляции» были приняты в период революций:
- а) Англии в середине XVII в. ;
 - б) Франции в конце XVIII в. ;
 - в) России в 1917-1920 гг.
44. «Конституция» образована от латинского «constitutio», что означает:
- а) установление;
 - б) согласие;
 - в) договор.
45. Конституция какой страны является первой писаной конституцией в мире:
- а) Франции;
 - б) Ирландии;
 - в) США.
46. В какой развитой демократической стране в силу исторической традиции нет конституции, а есть конституционные (государственные) акты:
- а) Германии;
 - б) Великобритании;
 - в) Бельгии.
47. Сколько конституций было принято в США со времени объявления независимости:
- а) одна;
 - б) две;
 - в) три;
 - г) четыре;
 - д) пять.

48. Кто является носителем суверенитета и единственным источником власти в современных развитых государствах:
- а) Парламент;
 - б) Президент;
 - в) народ;
 - г) Правительство.
49. Какому понятию соответствует определение: «форма государственного устройства, при которой в составе государства... единицы (земли, штаты, республики, области и т.д.) имеют собственные конституции (или уставы), законодательные, исполнительные, судебные органы; при этом образуются единые для всех субъектов федерации органы государственной власти, устанавливается единое гражданство, денежная единица и т.д.»:
- а) конфедерация;
 - б) федерация;
 - в) унитарное государство.
50. Какому понятию соответствует определение: «форма государственного устройства, при котором государства ... полностью сохраняют свою независимость, имеют собственные органы государственной власти и управления, при этом они создают специальные объединенные органы для координации действий в определенных целях (военных, внешнеполитических и т.д.)»:
- а) конфедерация;
 - б) федерация;
 - в) унитарное государство.
51. Какое определение соответствует понятию «унитарное государство»:
- а) «это государство, состоящее из государственных территориальных единиц, не имеющих своей конституции, своих законов, правительства; в них назначаются управители, которые формируют местные органы управления»;
 - б) «это государство, части которого объединены одной религией»;
 - в) «это государство, в названии которого есть слово «союз».
52. Чем, с точки зрения государственного устройства, является Швейцария:
- а) конфедерацией;
 - б) федерацией;
 - в) унитарным государством.
53. Чем, с точки зрения государственного устройства, является Индия:
- а) конфедерацией;
 - б) федерацией;
 - в) унитарным государством.

54. Чем, с точки зрения государственного устройства, являются США:
- а) конфедерацией;
 - б) федерацией;
 - в) унитарным государством.
55. Как переводится слово «штат» (по-английски «state») на русский язык:
- а) государство;
 - б) губерния;
 - в) область.

Вопросы к экзамену

1. Предмет и метод истории государства и права. Источники и периодизация истории государства и права.
2. Первобытное общество и догосударственные формы социального регулирования.
3. Разложение родоплеменного строя и становление раннего государства и права.
4. Общая характеристика рабовладельческого государства.
5. Общая характеристика рабовладельческого права.
6. Общая характеристика древневавилонского государства.
7. Общая характеристика древневавилонского права и его источники.
8. Регулирование имущественных отношений по Законам Хаммурапи.
9. Регулирование брачно-семейных отношений по Законам Хаммурапи.
10. Преступление и наказание в Древнем Вавилоне.
11. Судостроительство и судебный процесс в Древнем Вавилоне.
12. Древнеафинская демократия.
13. Основные черты афинского права.
14. Возникновение государства в Древнем Риме.
15. Древнеримская республика.
16. Падение республики и переход к империи в Древнем Риме.
17. Римская империя.
18. Основные этапы развития римского права.
19. Развитие источников римского права.
20. Римское право древнейшего периода.
21. Общая характеристика римского частного права.
22. Вещное право в римском частном праве.
23. Обязательственное право в римском частном праве.
24. Брачно-семейное и наследственное право в Древнем Риме.
25. Уголовное право и процесс в Древнем Риме.
26. Общая характеристика феодального государства.
27. Общая характеристика феодального права.
28. Церковь и каноническое право в период феодализма.
29. Города и городское право в период феодализма.
30. Общая характеристика государства Древних Франков.
31. Общая характеристика и источники Салической правды.
32. Имущественные отношения по Салической правде.
33. Брак и семья по Салической правде.
34. Преступление и наказание по Салической правде.
35. Судебный процесс у Древних Франков.
36. Общественный и государственный строй феодальной Франции.
37. Общественный и государственный строй феодальной Англии.
38. Общественный и государственный строй феодальной Германии.
39. Сословно-представительная монархия в Западной Европе.
40. Абсолютная монархия в Западной Европе.
41. Общая характеристика и источники феодального права Франции.
42. Гражданское право феодальной Франции.
43. Семейное и наследственное право феодальной Франции.
44. Уголовное право и процесс феодальной Франции.
45. Общая характеристика и источники права феодальной Германии.

46. Регулирование гражданско-правовых отношений в феодальной Германии.
47. Семенное и наследственное право феодальной Германии.
48. Уголовное право и процесс феодальной Германии.
49. Общая характеристика и источники феодального права Англии.
50. Гражданское и семейное право феодальной Англии.
51. Уголовное право и процесс феодальной Англии.
52. Общая характеристика буржуазного государства XVII - XIX вв.
53. Общая характеристика буржуазного права XVII-XIX вв.
54. Изменения в государстве и праве Англии в период революции XVII в.
55. Основные тенденции развития государственного строя Великобритании в XVIII-XIX вв.
56. Формирование парламентской системы в Великобритании в XVII-XIX вв.
57. Основные черты развития английского права в XVIII - XIX вв.
58. Война за независимость и образование США.
59. Конституционное оформление американского государства.
60. Особенности президентской системы правления в США в конце XVIII - XIX вв.
61. Законодательная власть в США в конце XVIII - XIX вв.
62. Президент и исполнительная власть в США в конце XVIII - XIX вв.
63. Судебная власть в США в конце XVIII - XIX вв.
64. Основные черты права США в XVIII - XIX вв.
65. Государственно-правовые предпосылки Французской революции конца XVIII в.
66. Декларация прав человека и гражданина 1789 г. во Франции.
67. Государственно-правовое развитие Франции в период революции конца XVIII в.
68. Государственно-правовой механизм якобинской диктатуры.
69. Общая характеристика конституционного права в Западной Европе и США в XIX - начале XX вв.
70. Писанные конституции в Западной Европе и США в XIX в.
71. Возрастание роли государственного аппарата в Западной Европе и США в XIX в.
72. Избирательное право в Западной Европе и США в XIX в.
73. Общая характеристика континентальной системы права в XIX в.
74. Общая характеристика англо-саксонской системы права в XIX в.
75. Общая характеристика гражданского и торгового права Франции в XIX в.
76. Австрийское гражданское уложение XIX в.
77. Германское гражданское уложение 1900 г.
78. Право собственности в Западной Европе и США в XIX в.
79. Правовое положение юридических лиц и акционерных компаний в западной Европе и США в XIX в.
80. Обязательственное право в Западной Европе и США в XIX в.
81. Семейное право в Западной Европе и США в XIX в.
82. Наследственное право в Западной Европе в XIX в.
83. Уголовное право XIX в. во Франции.
84. Уголовное право Англии в XIX в.
85. Рецидивная преступность и наказание в Западной Европе в США в XIX в.
86. Общая характеристика судебной организации в Западной Европе и США в XIX в.
87. Принцип несменяемости судей и суд присяжных заседателей в Западной Европе и США в XIX в.
88. Предварительное расследование и судебное следствие в Западной Европе и США в XIX в.

89. Свободная оценка доказательств и презумпция невиновности в Западной Европе и США в XIX в.
90. Общая характеристика современного права Западной Европы и США.
91. Источники современного права Западной Европы и США.
92. Комплексные отрасли права в Западной Европе и США в XX в.
93. Субъекты гражданского права в Западной Европе и США в XX в.
94. Современное антимонопольное законодательство Западной Европы и США.
95. Право собственности в Западной Европе и США во второй половине XX в.
96. Изменения в современном обязательственном праве в Западной Европе и США.
97. Современное семейное и наследственное право в Западной Европе и США.
98. Современное трудовое и социальное законодательство в Западной Европе и США.
99. Общая характеристика современного уголовного права Западной Европы и США.
100. Общая характеристика современного уголовно-процессуального права Западной Европы и США.

Толковый словарь

Авторитарный	– 1) основанный на самовластии, на диктаторской власти; 2) стремящийся утвердить свою власть.
Акты реализации норм права	– действия субъектов, которыми воплощаются в жизнь требования правовых норм
Аналогия права	– решение конкретного дела (спора) на основании общих принципов правового регулирования
Аналогия закона	– решение конкретного дела (спора) на основании сходной, наиболее близкой по содержанию нормы, которая предусматривает аналогичный случай
Аннексия	– захват территории чужого государства вопреки воле его населения
Апелляция	– форма обжалования судебных решений в уголовном и гражданском процессах
Билль	– законопроект, вносимый на рассмотрение законодательных органов (Англия, США, Канада и др.)
Вотум	– решение, мнение, выраженное в форме голосования; вотум доверия или недоверия – выражение парламентом путем голосования или неодобрения деятельности правительства, министра
Вердикт	– в демократическом суде решение присяжных заседателей о виновности подсудимого
Государство	– территориальная организация политической власти
Государственная власть	– важнейший элемент, признак государства. Ей свойственны всеобщий принудительный характер, суверенность, универсальность и возможность властно-принудительного воздействия в правовой форме на поведение всех граждан
Конституционное (государственное) право	– отрасль права, которую образуют совокупность государственно-правовых норм, закрепляющих основы общественного строя и политики, права, свободы и обязанности граждан, форму государственного устройства и систему государственных органов
Государственность	– находящиеся в системной связи наиболее существенные признаки государства одного и того же исторического типа (государственность рабовладельческая, феодальная, демократическая)
Государственный аппарат	– (механизм государства) – совокупность исполнительных органов государства, практически осуществляющих государственную власть и функции государства, т.е. выполняющих повседневную текущую работу по управлению государством

Гарантии законности	– система материальных и нематериальных условий и средств, обеспечивающих реальность законности. Гарантии бывают экономические, политические, идеологические, правовые.
Гражданин	– личность, наделенная государством юридическими правами и обязанностями
Государственное принуждение в праве	– совокупность специфических методов (средств), при помощи которых обеспечивается подавление неправомерного поведения и подчинение личности велениям государства в виде системы общеобязательных правил поведения (правовых норм)
Дееспособность	– способность лица своими действиями осуществлять права и нести соответствующие обязанности.
Демократия	– в переводе с греческого – “народовластие”.
Закон	– принятый в особом порядке, обладающий высшей юридической силой нормативно-правовой акт высшего органа государственной власти
Законодательная инициатива	– право внесения определенными субъектами проекта закона на рассмотрение законодательного органа
Избирательная система	– совокупность общественных отношений, возникающих в связи и по поводу выборов
Избирательное право	– совокупность государственно-правовых норм, регулирующих общественные отношения, возникающие в связи с выборами
Импичмент	– порядок судопроизводства по делам о преступлениях высших должностных лиц государства
Инкорпорация	– объединение в едином сборнике различных законодательных и других нормативных актов в хронологическом или алфавитном порядке
Кодификация	– форма систематизации действующего законодательства, которая завершается созданием единого правового акта, проникнутого внутренним единством
Конфедерация	– в переводе с латинского – “связывать договором, соединять”, союз государств, сохраняющих независимое существование и объединяющихся лишь для решения определенных государственных задач внешнеполитического и военного характера
Конвенция	– вид международного договора
Личность	– человек, выступающий носителем (субъектом) различных общественных отношений (экономических, политических и т.п.)

Юридическая наука	– непрерывно развивающаяся на основе общественной практики система знаний об объективных закономерностях (общих и специфических) возникновения, развития и функционирования государства и права, о месте и значении их в общественной жизни. Юридические науки подразделяются на следующие виды: 1. Общетеоретические и исторические науки (теория и история государства и права, история политических и правовых учений). 2. Отраслевые науки (конституционное право, гражданское право, уголовное право, гражданское процессуальное право и др.). 3. Межотраслевые науки (прокурорский надзор, организация суда и прокуратуры, жилищное право, транспортное право и др.). 4. Науки, изучающие зарубежное и международное право 5. Специальные прикладные науки (криминалистика, судебная психиатрия, судебная статистика и др.).
Метод правового регулирования	– совокупность приемов и методов, с помощью которых регулируются общественные отношения определенного вида
Механизм государства	– система органов, при помощи которых практически осуществляются государственные задачи и функции.
Международное (публичное) право	– совокупность юридических принципов и норм, регулирующих отношения между государствами и другими участниками (субъектами) международного общения
Международные организации	– объединения государств или национальных обществ (ассоциаций) неправительственного характера и индивидуальных членов для достижения общих целей в области политической, экономической, социальной и т.п.; одна из важнейших форм многостороннего сотрудничества между государствами
Монархия	– в переводе с греческого “единовластие” – форма правления, при которой верховная государственная власть сосредоточена (полностью или частично в зависимости от наличия конституции, парламента, правительства) в руках единоличного главы государства, монарха (короля, императора, шаха и т.д.), получившего и передающего власть по наследству членам своей семьи (царствующей династии)
Мораль	– социальные правила поведения, сложившиеся в обществе в соответствии с представлениями людей о добре, зле, долге, справедливости, чести и т.д. и обеспечиваемые в своем действии внутренним убеждением, силой общественного мнения
Норма права	– общеобязательное правило поведения общего характера, установленное или санкционированное государством

Нормативный акт – акт правотворческой деятельности компетентных государственных органов, содержащий нормы права и являющийся формой (источником) права

Отрасль права – совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения определенного вида

Внешние функции государства – основные направления государственной деятельности, затрагивающие другие государства, международную жизнь: защита страны от нападения извне, организация сотрудничества с другими странами и т.д.

Правовая деятельность – социальная активность индивида, направленная на достижение опосредованного правом результата. Посредством правовой деятельности личность адаптируется (приспосабливается) к правовой среде, осваивает ее и изменяет сообразно своим потребностям. Правовая деятельность характеризует способ жизнедеятельности личности в политико-правовой сфере общества, а следовательно, выступает одной из важнейших форм ее (личности) образа жизни.

Различают правовоспитательную, правотворческую и правореализующую деятельность. Последняя включает деятельность граждан по реализации адресованных им правовых предписаний и деятельность служащих государственного аппарата по осуществлению их полномочий. Она выступает в форме правоприменительной, правоохранительной и правопредупредительной деятельности

Правовая сфера общества (сфера правового регулирования) – совокупность отношений, складывающихся между людьми, сопровождающих их жизненных факторов и обстоятельств, которые объективно могут с точки зрения современных задач государства, должны быть или уже подвергнуты правовой регламентации. От правовой сферы следует отличать понятие правовой среды. Если правовая сфера очерчивает круг тех явлений общественных отношений, на которые распространяется (или может и должно распространяться) воздействие права, то правовая среда связывает все эти явления в единый развивающийся и функционирующий организм (представляя их с качественной стороны в отличие от правовой сферы, которая “высвечивает” их количественную сторону)

Применение права – властно-организующая деятельность компетентных государственных органов и должностных лиц по реализации права

Правовая активность личности – сформировавшееся в процессе взаимодействия с правовой средой личностное правовое качество, представленное единством правовых свойств (информативных, ценностно-ориентирующих

и поведенческих), выражающих совокупную правовую способность личности к осуществлению правовой деятельности, качество которой характеризуется интенсивностью воздействия на правовую среду

Правовая реальность

– всеохватывающее понятие, впитывающее все из “мира” юридических явлений, функционирование и развитие которых осуществляется как по социологическим, так и по специфическим правовым закономерностям. Понятие правовой реальности (действительности) характеризует реальное бытие правовой материи, наличную действительность всех правовых явлений, осуществляющихся в пространстве и во времени, включая явления как объективного, так и субъективного порядка

Правовая среда общества

среда – относительно устойчивое множество взаимосвязанных между собой и опосредуемых правом личностных и духовно-предметных элементов, с которыми осуществляющий правовую деятельность субъект (личность, юридическое лицо) находится во взаимодействии – связи, которая характеризуется их непрерывным воздействием и взаимовлиянием друг на друга, вследствие чего обе из взаимодействующих сторон определенным образом изменяются.

Правовую среду можно представить на различных уровнях: правовая среда общества, правовая среда социальной общности (организации, например, правовая среда функционирования госаппарата), личностная правовая среда (микросреда)

Профессиональная правовая активность служащего государственного аппарата

– сформировавшееся в процессе правовой подготовки личностное профессионально-правовое качество, представленное единством профессионально-правовых свойств, выражающих совокупную правовую способность служащего к осуществлению заданной ему профессиональной роли. Качество этой роли, объективируясь в профессионально-правовой деятельности, характеризует ее со стороны эффективности воздействия на правовую среду в плане поведения управляемых компонентов (как объектов управляющих воздействий носителя профессиональной правовой активности) этой среды, характера (уровня и направленности) проявления ими социально-правовой активности

Правоспособность

– способность лица иметь права и обязанности

Правовой личности статус

– правовое положение личности по отношению к обществу и государству, определяемое тем кругом юридических прав и обязанностей, которыми государство наделяет личность

Предмет правового регулирования

– совокупность общественных отношений, регулируемых определенной отраслью права

Прецедент	– решение суда или органа государства по конкретному делу, которое в дальнейшем принимается за правило при разрешении аналогичных дел (один из способов образования права)
Подзаконный акт	– изданный на основе и во исполнение закона нормативно-правовой акт органов государства (обычно исполнительно-распорядительных)
Принцип права	– основополагающее начало, идея, лежащая в основе права (всей системы или отдельной отрасли)
Правонарушения в обществе	– виновное противоправное деяние (действие или бездействие), имеющее общественно опасный характер, наносящее вред правопорядку и влекущее за собой юридическую ответственность
Правовые отношения	– специфические общественные отношения, участники которых выступают как носители прав и обязанностей, установленных нормами права
Пробел в праве	– полное отсутствие или неполнота правовых норм в отношении факторов, находящихся в сфере правового регулирования
Правоохранительная деятельность	– государственно-властная деятельность компетентных государственных органов, содержанием которой является предупреждение и предотвращение правонарушений, контроль за правомерностью поведения субъектов правоотношений, разрешение возникающих юридических споров между субъектами права, возложение юридической ответственности на лиц, совершивших правонарушения, и обеспечение их реализации
Применение норм права	– одна из форм реализации права, состоящая в властно-организующей деятельности компетентных государственных органов и должностных лиц по практическому претворению в жизнь предписаний норм права. В процессе применения государственных органы выносят акты применения норм права, которые являются индивидуальными актами, порождающими конкретные правовые отношения. Эти акты представляют собой одностороннее волеизъявление полномочного органа и носят категоричный характер. Процесс применения норм права включает следующие основные стадии, под которыми понимаются имеющие самостоятельное значение этапы рассмотрения дела: – анализ фактических обстоятельств дела; – правовая квалификация обстоятельств дела; – толкование правовой нормы;

–вынесение решения по существу дела.

Право	– система общеобязательных, формально-определенных гарантированных государством норм, выступающих в качестве регулятора общественных отношений
Правовая культура личности	– хорошее знание права, глубокое уяснение сущности назначения и принципов права, законности, правосудия, юридической ответственности и др. правовых явлений, понимание необходимости неуклонной реализации права и укрепления законности, наличие правильной оценки качества и свойства права и законности, характеризующих их как важнейшие социально-политические и духовные ценности
Правовая основа государственной и общественной жизни	– система взаимосвязанных правовых явлений (право, законность, правопорядок), присущая обществу и обеспечивающая нормальное функционирование государственной и общественной жизни
Политический режим	– совокупность средств и способов осуществления политической власти, выражающих ее содержание и характер (демократические, антидемократические, военно-полицейские, фашистские)
Правомерное поведение	– нормальное поведение членов общества, которое соответствует нормам права и носит общественно полезный характер. Правомерное поведение, допустимое и одобряемое правом, – средство удовлетворения экономических, политических, культурных и др. интересов членов общества. В силу того, что нормы права имеют глубоко нравственную основу, правомерное поведение отвечает и требованиям норм и принципов морали, т.е. является морально одобряемым поведением
Правотворчество	– особый вид деятельности государственных органов по созданию нормативно-правовых актов. Различаются: 1. Правотворчество государственных органов 2. Непосредственное правотворчество народа
Политическое сознание	– форма общественного сознания, воплощающая оценочные взгляды, представления, убеждения, установки, настроения, чувства, привычки людей (классов, групп, общества) относительно государства, политической системы общества, политических партий, системы демократии
Правовое регулирование	– осуществляемое при помощи права воздействие на общественную жизнь, на общественные отношения
Протекторат	– форма международной зависимости государства, устанавливаемая неравноправным соглашением

Реализация права	– претворение (воплощение) в жизнь предписаний правовых норм в деятельности субъектов права
Республика	– в переводе с латинского “дело народа” – форма государственного правления, в котором государственная власть осуществляется выборными органами
Субъективное право	– право конкретного субъекта общественных отношений, возникающее на основе правовых норм. Субъективное право – вид и мера возможного поведения субъекта, подлежащего охране со стороны государства. Оно включает во-первых, возможность обладателя субъективного права действовать определенным образом; во-вторых, возможность требовать соответствующего поведения от обязанных лиц; в-третьих, возможность пользоваться определенным социальным благом; в-четвертых, возможность обладателя субъективного права обращаться в компетентные государственные органы (суд, арбитраж и др.) в случае нарушения его субъективного права и невыполнения обязанностей, вытекающих из его прав
Субъект права	– граждане и организации, которые могут быть носителями субъективных прав и юридических обязанностей
Социальная норма	– выработанное обществом или установленное государством правило поведения, регулирующее отношения между людьми
Структура правовой нормы	– внутреннее строение правовой нормы. Состоит из гипотезы, диспозиции и санкции
Система права	– внутреннее строение (структура) права, характеризующееся единством и согласованностью правовых норм с одновременным подразделением их на отрасли и институты права
Систематизация правовых норм	– целенаправленное упорядочение правовых норм с целью выявления устаревших норм, совершенствования имеющихся, обеспечения удобного пользования ими. Различают два вида: инкорпорация и кодификация
Суверенитет	– верховенство власти государства внутри страны и его независимость от власти какого-либо иностранного государства. Это право государства на самостоятельную внутреннюю и внешнюю политику, право по собственному усмотрению решать свои внутренние и внешние дела
Толкование правовых норм	– уяснение и разъяснение смысла правовых норм

Официальное толкование	– имеет обязательную силу, дается уполномоченными на то органами государства, а также теми общественными организациями, которым это право делегировано
Аутентическое толкование	– толкование, даваемое тем органом, который сам издал разъясняемый нормативный акт
Казуальное толкование	– дается тем органом, который рассматривает конкретное дело, применяя право, и имеет силу только для данного случая
Неофициальное толкование	– разъяснение смысла правовых норм, не носящее обязательного характера, оно может даваться любым гражданином или общественной организацией в форме рекомендаций или советов
Техническая норма	– основанное на познании законов природы, отражающее достигнутую степень материально-культурного развития общества правило, регулирующее наиболее целесообразные способы производства материальных благ.
Унитарное государство	– цельное, единое государство, части которого не обладают признаками государственности, суверенитета (Франция, Польша и др.)
Форма государства	– структура и организация государственных органов, находящая свое выражение в форме правления, форме государственного устройства и политическом режиме
Форма государственного устройства	– территориально-организационная структура государства (унитарное государство, федерация)
Форма правления	– организация высшей (верховой) власти в государстве (монархия, республика)
Функции юридической науки	– констатационная функция – познание государства и права, их отдельных учреждений и институтов, так, как они есть; интерпретационная функция – познание объективной государственно-правовой деятельности; эвристическая функция – открытие новых закономерностей, возникающих в процессе развития предмета исследования, например, государства и права; методологическая функция основывается на том общем положении, что метод – это теория, обращенная к практике исследования; политическая функция юридической науки – разработка принципов преобразования государства и права, их учреждений и институтов в интересах народа;

практически организаторская функция юридической науки – разработка конкретных средств и методов преобразования государственно-правовых институтов, практического функционирования государственного аппарата, применения норм права и укрепления законности, повышения их эффективности;

идеологическая функция юридической науки состоит в мировоззренческой стороне науки, в диалектико-материалистическом истолковании государства и права;

прогностическая функция юридической науки определяет тенденции в развитии изучаемых явлений в соответствии с объективными законами их развития

- Федерация** – союзное государство, состоящее из образований, которые в той или иной мере обладают государственным суверенитетом, признаками государственности
- Формы (источники) права** – способы выражения и закрепления его норм, придания им общеобязательного, юридического значения (правовые обычаи, прецеденты - судебные или административные, нормативно-правовые акты)
- Функции права** – основные направления юридического воздействия на общественные отношения, определяемые сущностью и социальным назначением права в жизни общества (регулятивная, охранительная, идеологическая)
- Юридический факт** – конкретное жизненное обстоятельство, предусмотренное нормой права и влекущее за собой возникновение, изменение и прекращение правовых отношений
- Юридическая ответственность** – государственно-правовая реакция на совершенное правонарушение, выражающаяся:
- а) в обязанности правонарушителя дать ответ перед компетентным государственным органом о содеянном;
 - б) в правовом упреке правонарушителю, который одновременно является и нравственным упреком;
 - в) в применении к правонарушителю мер государственного принуждения
- Юридические лица** – организации, которые обладают обособленным имуществом, от своего имени приобретают имущественные права и обязанности, могут быть истцами и ответчиками в суде, арбитраже или в третейском суде.

Юридические лица обладают следующими признаками:

- организационное единство;
- имущественная обособленность;
- самостоятельная имущественная ответственность;
- выступление в гражданском обороте от своего имени

Юридическая техника

- совокупность средств и приемов разработки, оформления, публикации и систематизации нормативно-правовых актов

Юридическая политика

- деятельность, основанная на общих и специфических закономерностях развития государственно-правовых явлений в целях дальнейшего осуществления задач строительства государства по выработке стратегических направлений функционирования и совершенствования юридической надстройки общества.

Юридическая политика имеет свои разновидности – политика в области правотворчества, охраны правопорядка; по отраслям права – уголовно-правовая политика, исправительно-трудовая и др.

Юрисдикция

- полномочие давать правовую оценку фактам, назначать санкции, разрешать споры о праве, решать какие-либо правовые вопросы

Юридическая обязанность

- установленная нормами права необходимость действий (поведения) лица, на которое эта обязанность возложена

Краткая хронологическая таблица

Древний мир

V тыс. до Р.Х.	– Образование первых государств
1792-1750 гг. до Р.Х.	– Создание централизованного Древневавилонского государства, просуществовавшего до конца XVI в. до Р.Х. Создание Законов царя Хаммурапи
XII-VIII вв. до Р.Х.	– Гомеровский период в Древней Греции: разложение первобытнообщинных отношений, появление патриархальных государственных образований
VIII в. до Р.Х.	– Реформы Тезея в Древних Афинах
753 г. до Р.Х.	– Основание Рима (по Варрону)
621 г. до Р.Х.	– Законы архонта Драконта в Древних Афинах
VI в. до Р.Х.	– Реформы Сервия Туллия в Древнем Риме
594 г. до Р.Х.	– Реформы архонта Солона в Афинском государстве
509 г. до Р.Х.	– Реформы Клизфена – завершение образования Афинского государства
509 г. до Р.Х.	– Ликвидация царской власти в Риме и установление республиканского строя
509-27 гг. до Р.Х.	– Существование Римской республики
451-450 гг. до Р.Х.	– Составление в Риме Законов XII таблиц
443-429 гг. до Р.Х.	– Реформы стратега Перикла в Афинах
326 г. до Р.Х.	– В Древнем Риме принят Закон Петелия о запрещении долгового рабства
302 г. до Р.Х.	– В Древнем Риме впервые преданы гласности формулы исков и календарь присутственных и неприсутственных дней в судах (недостоверная традиция)
III в. до Р.Х.	– В Древнем Риме принят Закон Тория, санкционировавший переход земли в частную собственность ее владельцев
254 г. до Р.Х.	– Римская юриспруденция приобретает светский характер. Правовые консультации стали носить публичный характер
30-20-е гг. II в. до Р.Х.	– В Древнем Риме проведены реформы братьев Гракхов
27 г. до Р.Х.	– В Древнем Риме установлен принципат Августа. Начало императорского периода

- | | |
|-----------------------|---|
| I-II вв. | – Возникновение сабиньянской (основатель Капитон) и прокуль-
янской (основатель Лабейон) школ римского права |
| Середина II в. | – В Древнем Риме созданы Институции Гая |
| 212 г. | – В Римской империи эдиктом императора Каракаллы право гра-
жданства было предоставлено всем свободным жителям |
| 337 г. | – Христианство становится государственной религией Римской
империи |
| 476 г. | – Падение Западной Римской империи |

Средние Века

- | | |
|------------------------------------|---|
| Середина V-VI вв. | – Завоевание Британии англосаксами и ютами. Создание англо-
саксонских королевств |
| 481-511 гг. | – Правление короля франков Хлодвиг, который завоевал рим-
скую провинцию Галлию |
| Конец V - начало
VI вв. | – Составление судебника “Салическая правда” |
| 528-534 гг. | – В Византии при императоре Юстиниане проведена системати-
зация римского права. Составлены Дигесты или Пандекты, Ин-
ституции, Кодекс Юстиниана |
| Около 600 г. | – В Кельтском королевстве (Британия) издана “Правда Этельберта” |
| Около 690 г. | – Издание в Англии “Правды Инэ” – свода обычного права |
| 768-814 гг. | – Завоевательные походы франкского короля Карла Великого.
Создание в Европе гигантского государства – империи Карла
Великого |
| 802 г. | – Король франков Карл Великий приказал собрать “Правды” всех
племен, входивших в состав его империи |
| Около 890 г. | – В Англии создан Судебник Альфреда Великого |
| 1066 г. | – Завоевание Англии нормандцами |
| 1086 г. | – В Англии составлена “Книга страшного суда”, которая явилась
самой ранней в период средневековья земельной переписью.
Было оформлено крепостное положение английской деревни |

XI-XII вв.	– Во Франции оформлен правовой статус горожан
XII в.	– Составленные при Юстиниане Дигесты или Пандекты, Институции и Кодекс, а также созданные позднее Новеллы получили в совокупности название “Свод гражданского права”
1166 г.	– В Англии издана Кларедонская ассиза Генриха II, согласно которой учрежден институт разъездных судей и установлен розыск преступников через присяжных
1215 г., 15 июня	– В Англии принята Великая хартия вольностей
XIII в., 20-е гг.	– В Германии издано “Саксонское зеркало”
1226-1270 гг.	– Правление во Франции Людовика IX Святого. Проведены реформы: военная, судебная, денежная
Вторая половина XIII в.	– В Германии принято “Швабское зеркало”
1265 г.	– Открылся первый английский парламент
1279 г.	– В Англии принят статут “О мертвой руке”, согласно которому феодалам запрещалось отчуждать землю в пользу духовенства
1297 г.	– В Англии Эдуардом I подтверждена в парламенте Великая хартия вольностей. Издан статут о “неразрешении налога”. Установлено право парламента вотивовать налоги
XIV в.	– В Германии образован Рейхстаг – общеимперский сословно-представительный орган
1302 г.	– Во Франции королем Филиппом IV Красивым созваны первые Генеральные штаты, начало становления сословно-представительной монархии
1349 г.	– В Англии принят королевский ордонанс “О рабочих и слугах” – первый акт рабочего законодательства
1350-1351 гг.	– В Англии принят “Статут о рабочих”
1356 г.	– В Германии принята “Золотая Булла”
1357 г.	– Во Франции принят “Великий мартовский ордонанс”
1389 г.	– Балльи Жак де Аблейг составил “Большой сборник обычаев” Франции
1390 г.	– В Англии принят статут о назначении в каждое графство восьми мировых судей

- 1453 г.** – Столица Византии, Константинополь, захвачена турками, “Второй Рим” пал
- 1453 г.** – Французский король Карл VII предписал собрать кутюмы, обыкновения, различные судебные формулы и записать обычаи, которые следовало отредактировать парламенту
- 1495 г.** – Вормский рейхстаг в Германии установил “Вечный земский мир” (запрещение частных войн). Учрежден имперский Верховный суд. Формально отменено “кулачное право”
- 1495 г.** – В Англии принят первый акт по борьбе с бродяжничеством, положивший начало “Кровавому законодательству”
- 1498 г.** – Во Франции принят ордонанс Людовика XII “О суде и охране порядков в королевстве”
- 1507 г.** – в Германии принято Бамбергское уложение – свод уголовного и уголовно-процессуального права
- 1560 г.** – Во Франции Орлеанским и в 1566 г. Мулинским ордонасами устанавливалась подсудность королевскому суду большинства уголовных и гражданских дел
- Начало XVII в.** – Издание в Англии институций Э. Кока (толкование старинных английских законов, считавшихся ранее бесспорными)
- 1628 г.** – В Англии издана петиция о праве
- 1629-1640 гг.** – Правление английского короля Карла I без парламента

НОВОЕ ВРЕМЯ

- 1640 г. 3 ноября** – Открытие долгого парламента в Англии
- 1649 г. 30 января** – В Англии казнен король Карл I
- 1651 г.** – В Англии принят парламентом “Навигационный акт”
- 1653 г.** – В Англии принято “Орудие управления”
- 1653-1658 гг.** – Протекторат Кромвеля в Англии
- 1660-1685 гг.** – Реставрация династии Стюартов в Англии
- 1670 г.** – Во Франции издан “Большой уголовный ордонанс”, окончательно оформивший инквизиционный (следственно-розыскной) процесс в уголовном судопроизводстве

1670-е гг.	– В Англии формируются партии “тори” и “виги”
1679 г.	– В Англии принят “Хабедас корпус акт” (“Акт о лучшем обеспечении свободы подданного и о предупреждении заточений за морями”)
1688 г.	– В Англии произошел государственный переворот – “Славная революция”
1689 г.	– В Англии принят Билль о правах
1701 г.	– В Англии принят “Акт о престолонаследии” (“Акт об устройении”)
1720 г.	– В Англии принят Закон о запрещении создания акционерных обществ без разрешения правительства
1775-1783 гг.	– Война североамериканских колоний Англии за независимость
1776 г., 4 июля	– Принята Декларация независимости США
1781 г., 1 марта	– Приняты Статьи Конфедерации США
1787г.	– Принята Конституция США (вторая)
1788 г.	– Во Франции прошли выборы в Генеральные штаты
1789 г., 5 мая	– Во Франции открылись заседания Генеральных штатов
1789 г., 17 июня	– Во Франции провозглашено Национальное собрание
1789 г., 9 июля – 1791 г., 30 сентября	– Во Франции работало Учредительное собрание
1789 г., 14 июля	– Взятие Бастилии, начало Великой французской революции
1789 г., 26 августа	– Во Франции принята Декларация прав человека и гражданина
1791 г.	– В США принят Билль о правах – первые десять поправок к американской Конституции
1791 г.	– Во Франции принята первая Конституция
1791 г., 16 февраля	– Во Франции упразднены цеховая организация производства и корпорации
1791 г., 21 сентября	– Провозглашение первой республики во Франции
1793 г., 21 января	– Казнь французского короля Людовика XVI

1793 г., 2 июня – 1794 г., 27 июля	– Во Франции – Якобинская диктатура
1793 г., 17 сентября	– Во Франции принят “Декрет о подозрительных”
1794 г.	– В Германии введено в действие Земское уложение
1799 г., 9-10 ноября	– Во Франции произошел государственный переворот, приход к власти Наполеона Бонапарта
1803 г.	– Начало введения в практику проверки конституционности законов Верховным судом США
1804 г., 21 марта	– Принят Французский гражданский кодекс (с 1807 г. – “Кодекс Наполеона”)
1808 г.	– Во Франции принят уголовно-процессуальный кодекс
1810 г.	– Во Франции принят Уголовный кодекс
1814 г., 4 июня	– Принятие Конституционной Хартии во Франции
1828 г.	– В США образована Демократическая партия
1830 г., 14 августа	– Опубликование новой Конституционной Хартии во Франции
1832 г.	– В Англии принят первый избирательный закон и проведена первая парламентская реформа
1842 г.	– В Англии создано сыскное отделение в Скотленд-Ярде
1844 г.	– В Англии принят Закон об обязательной регистрации компаний
1847 г.	– В Англии принят Закон о 10-часовом рабочем дне для женщин и подростков
1848 г.	– Во Франции принят Закон о максимальной продолжительности рабочего дня
1854 г.	– В США основана Республиканская партия
1856 г.	– В Англии принят Акт о компаниях
1858 г.	– В Англии разрешен развод
1861 г.	– Образована Конфедерация Южных штатов Америки, начало гражданской войны в США
1861-1865 гг.	– Гражданская война в США

КРАТКАЯ ХРОНОЛОГИЧЕСКАЯ ТАБЛИЦА

1862 г., 20 мая	– В США принят Акт о гомстедах
1863 г., 1 января	– В США провозглашена прокламация Президента А. Линкольна об освобождении негров-рабов
1865-1870 гг.	– В США – второй цикл поправок к Конституции, отмена рабства негров и уравнивание их в гражданских правах
1867-1877 гг.	– “Реконструкция Юга” США
1867 г.	– В Англии принят второй избирательный закон и проведена вторая парламентская реформа
1867-1868 гг.	– Гражданская война и революция в Японии
1871 г., 19 января	– Провозглашение Германской империи
1871 г.	– Принято Германское уголовное уложение
1872 г.	– В Англии введено тайное голосование на выборах
1880 г.	– В Англии принят Акт об ответственности нанимателя за физический вред или смерть, причиненные рабочему в результате травмы на производстве
1881 г., 29 июля	– Во Франции принят закон о свободе печати
1882 г.	– В Японии принят новый Уголовный кодекс и Закон о прессе и публичных собраниях
1884-1885 гг.	– В Великобритании проведена третья парламентская реформа
1890 г., 2 июня	– В США принят закон Шермана (антитрестовский)
1897 г.	– В Германии введено в действие Торговое уложение
1898 г.	– Принят Гражданский кодекс Японии

XX ВЕК

1900 г., 1 января	– Вступило в силу Германское гражданское уложение (утверждено Рейхстагом в 1896 г.)
1906 г.	– В Великобритании принят Закон о трудовых конфликтах
1908 г., 1 января	– В Японии вступает в силу новый Уголовный кодекс
1908 г.	– В США создается Бюро уголовных расследований (в дальнейшем ФБР)

1911 г.	– В Великобритании принят Акт о парламенте
1916 г.	– В Великобритании принят закон “О воровстве”
1918 г.	– В Великобритании проведена избирательная реформа. Принят Акт о народном представительстве, которым провозглашалось всеобщее избирательное право для британских подданных
1918 г., 3-4 ноября	– Революция в Германии
1919 г.	– Во Франции учреждена Всеобщая конфедерация промышленников; приняты Законы о восьмичасовом рабочем дне, о юридическом статусе коллективных договоров. Проведена избирательная реформа
1919 г., 31 июня	– В Германии Учредительным собранием принята так называемая “Веймарская Конституция”
1919 г.	– В США принята XVIII поправка к Конституции, согласно которой был введен “сухой” закон
1919 г.	– В Италии создаются отряды чернорубашечников фашистской партии
1919 г.	– В Японии осуществлена избирательная реформа (понижен имущественный ценз)
1922 г.	– Принят Уголовно-процессуальный кодекс Японии
1922 г., 28 октября	– В Италии король назначил лидера фашистской партии Б. Муссолини премьер-министром
1923 г.	– В Италии принят новый избирательный закон (отдававший заранее абсолютное большинство депутатских мест фашистской партии)
1925 г.	– В Японии принят закон “Об охране общественного спокойствия”
1925 г., 24 декабря	– В Италии издан закон “О полномочиях и прерогативах главы правительства”, в соответствии с которым в руках Б. Муссолини была сосредоточена вся полнота исполнительной власти
1928 г.	– В Великобритании проведена избирательная реформа, которая уравнивала в правах женщин с мужчинами
1930 г., март	– В Германии издан закон “Для защиты республики и умиротворения страны”

1933 г.	– Приход к власти национал-социалистов в Германии; учрежден “Генеральный совет германского хозяйства”; приняты законы “Об опасных привычных преступниках и о мерах безопасности и исправления”; декрет “Против измены германскому народу” и др.
1933 г.	– В США принят закон “Об улучшении положения в сельском хозяйстве”
1933 г., 16 июля	– В США принят закон “О восстановлении национальной экономики”
1934 г.	– Вступила в силу XXI поправка к Конституции США, отменившая “сухой закон”
1935 г., 5 июля	– В США принят Закон Вагнера о регулировании трудовых отношений
1945 г., 7 июля 2 августа	– Проходила работа Потсдамской конференции держав-победительниц во Второй мировой войне
1946 г., 3 октября	– Во Франции референдумом утверждена Конституция (парламентская)
1946 г., октябрь	– В Японии принята Конституция (парламентская, вступила в силу 3 мая 1947 г.)
1947 г.	– В США принят закон “О национальной безопасности”, созданы Совет национальной безопасности и Центральное разведывательное управление
1947 г. 22 декабря	– В Италии Учредительным собранием принята Конституция республики
1948 г.	– В Великобритании принят “Закон об уголовном правосудии”, проведена избирательная реформа
1949 г.	– В Великобритании принят Закон о парламенте; парламент принял “Акт о консолидации законодательства”
1949 г.	– Провозглашено образование Федеративной Республики Германия
1949 г., 23 мая	– Вступила в силу Конституция ФРГ
1950 г., 23 сентября	– В США принят Закон “О внутренней безопасности” (Закон Маккарена-Вуда)

- | | |
|-----------------------------|---|
| 1951 г. | – В США вступила в силу XXII поправка к Конституции, согласно которой ограничено пребывание на посту Президента двумя сроками |
| 1954 г. | – Во Франции проведена Конституционная реформа |
| 1954 г., август | – Конгресс США принял Закон “О контроле над коммунистической деятельностью” |
| 1956 г. | – В ФРГ запрещена Коммунистическая партия |
| 1958 г. | – Во Франции приняты Уголовно-процессуальный кодекс, орджанс “Об организации суда” |
| 1958 г., 28 сентября | – Во Франции референдумом утверждена Конституция Пятой республики (полупрезидентская) |
| 1962 г. | – Во Франции проведен референдум по вопросу о реформе Конституции (избрание Президента республики путем прямых всеобщих выборов) |
| 1962 г. | – Принят Примерный Уголовный кодекс США |
| 1964 г. | – Вступила в силу XXIV поправка к Конституции США, отменившая имущественные ограничения при выборах в высшие органы власти; принят Закон о гражданских правах в США |
| 1967 г. | – Вступила в силу XXV поправка к Конституции США, регулирующая вопросы, связанные с замещением поста Президента страны, в случае невозможности им исполнять свои полномочия |
| 1967 г. | – Во Франции принят Декрет “Об участии лиц наемного труда в плодах развития предприятия” |
| 1967 г. | – В Англии принят Закон “Об уголовном праве” |
| 1970 г., 12 августа | – Подписан “Московский договор”; ФРГ признала послевоенные границы в Европе |
| 1971 г. | – Вступила в силу XXVI поправка к Конституции США, снизившая возрастной ценз для лиц, участвующих в выборах, до 18 лет |
| 1975 г. | – Пересмотрен Уголовный кодекс Франции |
| 1975 г. | – Реформа уголовного права в ФРГ. Расширен состав субъектов уголовной ответственности, сужен круг деяний, квалифицирующихся как преступления |
| 1981 г. | – Во Франции отменена смертная казнь |

КРАТКАЯ ХРОНОЛОГИЧЕСКАЯ ТАБЛИЦА

- | | |
|---------------------------|--|
| 1984 г. | – В США принят Закон “О контроле над преступностью” |
| 1988 г. | – Принят новый Уголовно-процессуальный кодекс Италии |
| 1989 г. | – В Польше на выборах победило движение “Солидарность”; произошло изменение государственного строя |
| 1989-1990 гг. | – Падение коммунистических режимов в Восточной Европе, распад Югославии (9 октября 1990 г.), объединение Германии |
| 1991 г., 8 декабря | – Распад СССР, образование новых государств – бывших союзных республик |
| 1992 г. | – Принят новый Уголовный кодекс Франции (вступил в силу в 1994 г.). расширен круг особо опасных преступлений (терроризм, геноцид, рэкет, незаконный оборот наркотиков, компьютерное мошенничество) |
| 1993 г. | – Распад Чехословакии |

Список рекомендуемой литературы

1. Хрестоматия по всеобщей истории государства и права / Под ред. З.М. Черниловского. – М., 1994 .
2. Хрестоматия по всеобщей истории государства и права. –Т. 1, 2 / Под ред. К.И. Батыра и Е.В. Поликарповой. - М., 1996.
3. Конституционное право: Учебное пособие. –Ч. II. Конституционно-правовая мысль XIX – начала XX в. Хрестоматия. - М., 1994.
4. Конституции и законодательные акты буржуазных государств XVII – XIX вв. - М., 1957.
5. Авдиев Б.А. История Древнего Востока. - М., 1953.
6. Алексеев А.С. К учению о юридической природе государства и государственной власти. - М., 1895.
7. Аннерс Э. История европейского права. - М., 1994.
8. Ардан Ф. Франция: государственная система. - М., 1994.
9. Барг М.А. Великая английская революция в портретах ее деятелей. - М., 1991.
10. Бартожек М. Римское право: понятия, термины, определения. - М., 1989.
11. Бартьер К.И. История феодального государства Франции. - М., 1975.
12. Бельсон Я.М., Ливанцев К.Е. История государства и права США. – Л., 1982.
13. Белявский В.Д. Вавилон легендарный и Вавилон исторический. - М., 1972.
14. Берман Г.Дж. Западная традиция права: эпоха формирования. - М., 1994.
15. Графский В.Г. Всеобщая история государства и права. - М., 2000.
16. Гуревич А.Я. Проблемы генезиса феодализма в Западной Европе. - М., 1970.
17. Давид Р. Основные правовые системы современности. - М., 1988.
18. Дебидур А. Дипломатическая история Европы. В 2 т.:– Ростов-на-Дону, 1995.
19. Дженкс Э. Английское право. - М., 1947.
20. Джонсон П. Современность с 20 по 90-е годы. - М., 1995.
21. Джиел Бурстик. Американцы. Колониальный опыт. Национальный опыт. Демократический опыт. –Т. 1-3. - М., 1993.
22. Дьяконов И.М. Общественный и государственный строй Древнего Двуречья. - М., 1959.
23. Дюрант В. Цезарь и Христос. - М., 1995.
24. Еллинек Г. Конституции, их история и значение в современном праве. СПб., 1908.
25. Ефимов В.В. Догма римского права: Учебный курс. – СПб., 1908.
26. Жидков О.А. История государства и права Древнего Востока. - М., 1963.
27. Загурский Л.Н. Элементарный учебник римского права. Особенная часть. – Харьков, 1899.
28. Зом Р. Иституции: Учебник истории и системы римского гражданского права. – СПб., 1908.
29. Иванов М.М. США: правовое регулирование иммиграционного процесса. - М., 1998.
30. Игнатенко А.В. Древний Рим: от военной демократии к военной диктатуре (историко-правовые исследования). – Свердловск, 1988.
31. История буржуазного конституционализма / Под ред. В.С. Нерсисянца. - М., 1981.
32. История государства и права зарубежных стран (рабовладельческое и феодальное государство и право): Учебник / Под ред. П.Н. Голанзы и Б.С. Громакова. - М., 1980.
33. История государства и права зарубежных стран. – Учебник / Под ред. О.А. Жидкова и Н.А. Крашенинниковой. –Ч. I, II. - М., 1996.

34. История государства и права: Словарь-справочник / Под ред. М.И. Сизикова. - М., 1997.
35. История государства и права стран Азии и Африки. Очерки / Под ред. Н.А. Селезнева. - М., 1964.
36. История государства и права: Хронология: Учебное пособие / Под ред. М.И. Сизикова. - М., 1996.
37. Капустин М.Н. История права у древних народов. – Ярославль, 1882.
38. Капустин М.Н. Очерк истории права в Европе. - М., 1866.
39. Карлейль Т. Французская революция. - М., 1991.
40. Колесницкий Н.Ф. Феодалное государство. - М., 1967.
41. Конрад Н.И. Запад и Восток (о рабовладельческой формации, о смысле истории). - М., 1972.
42. Конституционное (государственное) право зарубежных стран / Отв. ред. Б.А. Страшун. –Т. 1-4. - М., 1996.
43. Косарев А.И. Римское право. - М., 1986.
44. Крылов Н.С. Английское государство. - М., 1981.
45. Кудинов О.А. Социально-экономическое и политическое развитие мира на рубеже XIX – XX веков // Очерки истории XX века. –Ч. I. - М., 1991.
46. Лабутина Т.А. У истоков современной демократии. - М., 1994.
47. Лазар Ян. Собственность в буржуазной правовой теории. - М., 1985.
48. Лебен С., Тейс Л. Происхождение франков. Наследие Каролингов. –Т 1-2 . - М., 1993.
49. Левандовский А. Карл Великий. - М., 1995.
50. Ливанцев К.Е. История буржуазного государства и права. –Л., 1986.
51. Липшиц Е.Э. Законодательство и юриспруденция в Византии в IX –XI вв. –Л., 1981.
52. Манфред А.З. Великая французская революция XVIII века. - М., 1983.
53. Манфред А.З. Три портрета эпохи Великой французской революции. - М., 1988.
54. Матвеев К.П., Сазонов А.А. Земля Древнего Двуречья: История, мифы, легенды, находки и открытия. - М., 1986.
55. Матьез А. Французская революция. –Ростов-на-Дону, 1995.
56. Морандьер Ж. де ла. Гражданское право Франции.: В 2 т. - М., 1958.
57. Нерсисянц В.С. Право в системе социальной регуляции. (История и современность). - М., 1986.
58. Оппенгейм А. Древняя Месопотамия. - М., 1990.
59. Палиенко Н.И. Суверенитет. Историческое развитие идеи суверенитета и ее правовое значение. –Ярославль, 1902.
60. Подопригора А.А. Основы римского гражданского права. – Киев, 1990.
61. Покровский И.А. История римского права. – СПб, 1915.
62. Преступление и наказание в Англии, США, Франции, ФРГ и Японии: общая часть уголовного права. - М., 1991.
63. Разумович Н.Н. Политическая и правовая культура. Идеи и институты Древней Греции. - М., 1989.
64. Ревуненков В.Г. Якобинская республика и ее крушение. –Л., 1983.
65. Решетников Ф.М. Правовые системы стран мира: Справочник. - М., 1993.
66. Савельев В.А. Римское частное право. - М., 1995.
67. Селезнев Н.А. Феодалное государство и право Англии. - М., 1963.
68. Согрин В.В. Идеология в американской истории. - М., 1995.
69. Согрин В.В. Основатели США: исторические портреты. - М., 1983.

70. Суворов Л.К. Государственно-правовая доктрина В. Ульянова (Ленина): Учеб. пособие. - М., 1994.
71. Тихомиров Ю.А. Курс сравнительного правоведения. - М., 1996.
72. Торквиль Алекс де. О демократии в Америке. - М., 1897; М., 1995.
73. Утевский Б.С. История уголовного права буржуазных государств. - М., 1950.
74. Фридман Л. Введение в американское право. - М., 1993.
75. Хвостов М.В. Теория исторического процесса. Очерки по философии и методологии истории. - М., 1914.
76. Ципко А. Насилие лжи, или как заблудился призрак. - М., 1990.
77. Черниловский З.М. Всеобщая история государства и права: Учебник. - М., 1995.
78. Чичерин Б.Н. История политических учений. - М., 1869-1902, – Т. 1 5.
79. Шишова И.А. Раннее законодательство и становление рабства в античной Греции. – Л., 1991.
80. Энциклопедический словарь. Брокгауз и Эфрон. Биографич. – Ч. 2. - М., 1993.
81. Яковлев Н.Н. Избранные произведения. – М., 1988.