

История государства и права зарубежных стран

СКИФ



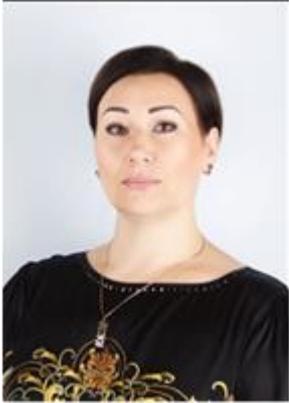
Кафедра «Теория и история государства и
права»

Лекционный курс

Автор

Рыбак С.В.

Аннотация



Автор

Лекционный курс предназначен для студентов, обучающихся по направлению подготовки 40.03.01. «Юриспруденция»

Раскрывает процессы возникновения, становления и развития институтов государства и права в их основных исторических формах, анализирует содержание государственно-правовых процессов, развивающихся во времени и пространстве.

Рыбак Светлана Викторовна –

доцент, кандидат юридических наук

Сфера научных интересов – права и свободы человека и гражданина в России: проблема обеспечения

ОГЛАВЛЕНИЕ

ЛЕКЦИЯ №1.....	6
Предмет и задачи курса истории государства и права зарубежных стран.....	4
ЛЕКЦИЯ №2.....	6
Государство и право стран Древнего Востока.....	4
ЛЕКЦИЯ №3.....	6
Античная Греция.....	4
ЛЕКЦИЯ №4.....	6
Государство и право в Древнем Риме	4
ЛЕКЦИЯ №5.....	6
Пути развития средневековых цивилизаций Запада и Востока	4
ЛЕКЦИЯ №6.....	6
Государство и право средневековой Франции.....	4
ЛЕКЦИЯ №7.....	6
Государство и право средневековой Германии.....	4
ЛЕКЦИЯ №8.....	6
Государство и право средневековой Англии	4
ЛЕКЦИЯ №9.....	6
Государство и право средневекового Востока.....	4
ЛЕКЦИЯ №10.....	6
Британское государство в XVII-XIX столетиях.....	4
ЛЕКЦИЯ №11.....	6
Создание Соединенных штатов Америки и эволюция государства в XVIII-XIX столетиях	4
ЛЕКЦИЯ №12.....	6
Развитие государства во Франции в конце XVIII-XIX столетии	4

ЛЕКЦИЯ №13.....	6
Австрийская империя. Австро-Венгерская монархия. Германские государства.....	4
ЛЕКЦИЯ №14.....	6
Государства Латинской Америки.....	4
ЛЕКЦИЯ №15.....	6
Китайская империя в XIX веке.....	4
ЛЕКЦИЯ №16.....	6
Развитие государственного строя Японии в XIX столетии	4
ЛЕКЦИЯ №17.....	6
Формирование правовых систем современности в XIX столетии	4
ЛЕКЦИЯ №18.....	6
Последствия Первой мировой войны.....	4
ЛЕКЦИЯ №19.....	6
Эволюция государства в Германии в XX веке	4
ЛЕКЦИЯ №20.....	6
Государство и право Великобритании в XX веке	4
ЛЕКЦИЯ №21.....	6
Французская республика в XX веке.....	4
ЛЕКЦИЯ №22.....	6
Эволюция государства и права Соединенных Штатов Америки в XX веке	4
ЛЕКЦИЯ №23.....	6
Государство и право Италии в XX веке.....	4
ЛЕКЦИЯ №24.....	6
Японское государство в XX веке	4
ЛЕКЦИЯ №25.....	6

История государства и права зарубежных стран

Государство и право в Китае4

ЛЕКЦИЯ №26.....6

Законодательство стран "социалистического лагеря". Государство и право в странах Центральной и Восточной Европы после упразднения социалистических режимов.....4

ЛЕКЦИЯ №1

Предмет и задачи курса истории государства и права зарубежных стран

Жизнь современного человека невозможно представить без государства и права. Государство и право стали настолько чем-то само собой разумеющимся, важнейшей приметой цивилизованного существования человеческого общества, отделяющего его от состояния дикости и варварства, что мы уже не задумываемся об их назначении, природе и назначении.

Осязаемость таких полиструктурных и полифункциональных социальных институтов, как государство и право, становится очевидной лишь в контексте выявления их происхождения, эволюции, внешней конфигурации, правовых и государственных учреждений на протяжении человеческой истории, изменения их роли в жизни людей на различных этапах прогресса. Как справедливо заметил французский философ и историк Ж.Ренан (1823-1892), «во всех человеческих делах, прежде всего, достойны изучения истоки».

1. Предмет и метод истории государства и права зарубежных стран

При всей кажущейся простоте и очевидности предмет всеобщей истории государства и права относится к сущностно оспариваемым явлениям. В современной юриспруденции можно выделить две точки зрения на предмет историко-правовой науки.

Первая точка зрения распространена в западной юриспруденции. Ее сторонники определяют границы предметной сферы историко-правовой науки анализом процессов возникновения и эволюции права, его институтов, форм законодательства. В российской правовой науке подобная позиция разделяется рядом авторов. Так, *В.Г. Графский* полагает, что «всеобщая история права и государства... изучает в избранных образцах возникновение, оформление и функционирование правовых обычаев и законов, а также их последующие изменения у разных народов мира в отдельные периоды от древности и средних веков до современной эпохи. Данная позиция основана на предположении о том, что право возникло раньше государства, оно существовало до государства и обусловило его развитие. Следовательно, политико-правовая история есть история правовых правил и процедур, составляющих правовой порядок на каждом историческом этапе развития конкретного общества. Слабость подобной интерпретации предмета историко-правовой науки, которая ограничивается историей возникновения и развития правовых учреждений и институтов, состоит в односторонности. Несмотря на то, что первобытное право возникло до образования государства, общеобязательность и принудительность исполнения правовых норм были гарантированы только государством. Более того, создание права и его отличительные признаки как особой разновидности социальной нормы обусловлены его связью с государством.

История государства и права зарубежных стран

Вторая точка зрения при определении круга проблем, составляющих предмет историко-правовой науки, включает в него процессы государствообразования и правообразования в их взаимосвязи, протекавшие у различных народов в хронологической последовательности и оказавшие наибольшее влияние на историю государственно-правовых институтов. Взгляды этой группы авторов носят более комплексный и сбалансированный характер.

Исходя из вышесказанного - всеобщая история государства и права - это наука, изучающая конкретно-исторические закономерности возникновения, развития и функционирования государственных и правовых учреждений и институтов в хронологической последовательности в рамках отдельных цивилизаций и у определенных народов, оказавших наибольшее влияние на политико-правовую эволюцию человечества. Однако государство и право как социальные институты выступают объектом изучения множества юридических и гуманитарных дисциплин. При этом каждая из них вычленяет из государственно-правовой сферы жизни общества те стороны, отношения и причинно-следственные связи, которые включаются исследователем (философом, социологом, правоведом, психологом, политологом и т.д.) в процесс познания с целью выявления их сущности, закономерностей развития. Эти связи и отношения и составляют предмет науки, который определяет ее особенности. *Предмет* всеобщей истории государства и права *специфичен* в нескольких смыслах.

1. Его *содержание* составляют относительно *развитые модели государственного и правового порядка, политические институты и правовые системы*, существовавшие у разных народов мира в различные исторические эпохи (от древности до современности) и определившие магистральные пути мирового политического и правового прогресса человечества. Если в границах всемирной политико-правовой истории существуют разнообразные незрелые формы государственной и правовой организации общества (просто государство, традиционалистские системы права), то они выступают лишь культурным фоном, позволяющим уяснить важнейшие тенденции политико-правового прогресса.

2. Предмет историко-правовой науки является *комплексным*, т.е. историко-юридическим. С одной стороны, государство и право рассматриваются в историческом контексте как исторически сменяющие друг друга модели организации человеческого общества, смена которых объективно обусловлена существующими в конкретную эпоху экономическими, социальными, политическими и культурными условиями. С другой, сменяющие друг друга модели политического и правового порядка анализируются в целях выявления их действительного правового содержания в контексте исторических условий, места и времени. Это правовое содержание, как правило, закреплено в нормативно-правовых актах той эпохи, материализовано в политической структуре конкретного общества, полномочиях властных институтов, политическом режиме, т.е. способах властвования.

3. Всемирная история государства и права по форме знания представляет собой *историко-теоретическую дисциплину*. Знания о правовой и политической организации конкретного общества в определенную историческую эпоху представлены в единстве исторического и логического (теоретического) уровней

История государства и права зарубежных стран

познания. В силу конкретно-исторического подхода к государственно-правовым явлениям и процессам, присущим тому или иному обществу на том или ином этапе его развития, история государства и права зарубежных стран оперирует множеством исторических фактов, конкретных событий политической жизни, деятельности государств, правительств, классов, партий и пр. Однако всеобщая история государства и права не представляет собой хаотичного набора знаний о прошлом государства и права. Статус историко-правовой науки в качестве самостоятельной отрасли юридического знания обусловлен ее способностью выявлять и формулировать конкретно-исторические закономерности политического и правового развития.

2. Методология науки «История государства и права зарубежных стран»

Знания о процессах возникновения и развития государства и права в историко-правовой науке добываются с помощью различных методов (от греч. *methodos* - путь следования). В данном случае под методом понимается совокупность познавательных принципов, приемов и средств, позволяющих выявить содержание знаний об эволюции государственных и правовых учреждений у различных народов в конкретный исторический период. По универсальности применения и характеру получаемых результатов можно выделить несколько групп методов: 1) общенаучные методы; 2) общелогические методы; 3) специально-юридические методы.

I группа ОБЩЕНАУЧНЫЕ МЕТОДЫ (ПОДХОДЫ) – системный, статистический, исторический, социологический, структурно-функциональный, культурологический;

II группа ОБЩЕЛОГИЧЕСКИЕ МЕТОДЫ и ПРИНЦИПЫ - общелогические приемы познания и наиболее общие принципы познания – анализ, синтез, индукция, дедукция, принцип историзма, принцип объективности, принцип плюрализма, принцип конкретности;

III группа СПЕЦИАЛЬНО-ЮРИДИЧЕСКИЕ МЕТОДЫ -приемы и средства познания - ориентированы на непосредственное получение знания и применяются преимущественно в юриспруденции - метод правового моделирования, метода сравнительно-правового анализа; формально-юридический метод; метод правового эксперимента.

Первую группу познавательных средств составляют *общенаучные методы* (их иногда именуют подходами), носящие универсальный характер и используемые преимущественно в гуманитарных науках. Их особенность состоит как в их непосредственной направленности на предмет исследования, так и в особом подходе к нему. Центральное место в историко-правовой науке занимает *исторический метод*. Его специфика обусловлена ориентированностью на особый подход к объяснению процесса возникновения и развития государственных и правовых институтов. Во-первых, эволюция государства и права рассматриваются в контексте причинно-следственных связей, обуславливающих

История государства и права зарубежных стран

их генезис и последующее развитие. Во-вторых, он способствует выявлению совокупности социальных факторов, которые детерминируют их содержание в конкретно-исторический период. В-третьих, позволяет проследить динамику изменений государственных и правовых учреждений с момента возникновения, обнаружить элементы повторяемости, а следовательно, сформулировать закономерности их развития.

Все более распространенным в историко-правовой науке становится *компаративный (сравнительный) метод*. Его доминирование среди познавательных средств связано с возможностью типологизации однопорядковых фактов, которая позволяет выявить сходство и различия в политико-правовом развитии тех или иных государств. Это способствует более глубокому пониманию логики развития государственных и правовых институтов. Сопоставлять можно правовые институты в разных странах в одну историческую эпоху (это называется синхронным анализом), либо группу правовых институтов в одной или нескольких странах одновременно в нескольких исторических эпохах (это называется диахронным анализом).

Для понимания целостности политико-правовой истории применяется *системный метод*. Он наиболее эффективен при анализе сложных, самоуправляющихся, динамических образований, состоящих из множества взаимодействующих элементов. Системный метод рассматривает государственно-правовую сферу как систему, т.е. целое, состоящее из взаимосвязанных элементов, обращая внимание на характер ее обратных связей с внешней средой. Реагируя на импульсы и раздражения извне и изнутри, государство и право развиваются, адаптируя общество к изменяющимся условиям существования. Системный метод включает в себя *структурно-функциональный*, который исходит из того, что государственно-правовые явления имеют структуру, состоят из элементов и каждый из них выполняет определенную функцию, а все вместе они обеспечивают жизнедеятельность системы в целом. Если какой-то элемент не справляется со своими функциями, тогда вся система плохо функционирует. Для историко-правовой оценки очень важно знать, каким образом достигаются законность и правопорядок на каждом качественно новом этапе развития общества. Если рассмотреть механизм правового регулирования как систему взаимосвязанных элементов, состоящую из норм права, юридических фактов, актов применения норм права, правовых отношений, актов реализации прав и обязанностей, и в этом механизме неэффективна деятельность правоохранительных органов или развит правовой нигилизм населения, тогда в целом механизм не будет в состоянии обеспечивать законность и правопорядок.

При исследовании количественных сторон исторического процесса, когда объекту изучения присущи массовые цифровые показатели, используется *статистический метод*. Он позволяет: 1) выявить важные стороны политико-правовых изменений: размеры, протяженность, распространенность, темпы развития и т.д.; 2) отделить необходимое от случайного, выявить закономерность определенных процессов, связанных с массовыми явлениями, именуемыми «статистическими ансамблями». Количественный анализ историко-юридической проблематики осуществляется при помощи особых категорий, показателей,

История государства и права зарубежных стран

обработки материалов и приемов изучения, разработанных статистической наукой. Среди них: получение обобщающих, абсолютных, средних и относительных показателей, индексов, построение таблиц, графиков, динамических рядов и др. Прежде всего изучаемые исторические факты должны быть подвергнуты предварительной группировке с тем, чтобы выявленные цифровые показатели относились к содержательно однопорядковым элементам, составляющим в своей совокупности определенное целостное явление. Затем осуществляются подсчет и обобщение полученных данных, обычно проводимые в историко-юридической науке на базе научной гипотезы. Разумеется, после завершения работы гипотеза подвергается соответствующей корректировке или даже отвергается целиком. Известные ограничения по применению статистического метода связаны с тем, что юридическая догматика, изменения в государственном и общественном строе, субъективные устремления правителей, законодателей не укладываются в рамки математических формул.

Вторую группу методов - *общелогических* - составляют универсальные принципы и логические приемы познания. Так, всеобщая история государства и права как наука должна стремиться к постижению истины, объективному отражению государственно-правовой действительности, закономерностей ее возникновения, тенденций развития, которые составляют содержание *принципа объективности*. При этом сложность процессов, происходящих в государственно-правовой сфере, не должна преодолеваться путем сведения всего многообразия к раз и навсегда заданным значениям. Многозначность и многоликость государства и права в конкретно-исторический период развития предполагают возможность их исследования с разных сторон, уважение иной точки зрения. В этом находит свое выражение принцип плюрализма. *Принцип плюрализма* позволяет формировать всестороннее представление о государственно-правовых явлениях, создавать наиболее оптимальную систему суждений, в которой бы соединились достоинства различных школ и подходов. Будучи историко-теоретической наукой, всеобщая история государства и права свои выводы строит на основе точного учета тех факторов и условий, в которых находятся государство и право в конкретный момент. В этом находит свое проявление *принцип конкретности*, благодаря которому достигается единство теории и практики.

Процесс реконструкции исторического знания и формулирования закономерностей развития государства и права предполагает использование различных логических приемов, с помощью которых общенаучные принципы применяются к исследованию реального объекта. Поскольку государственно-правовые явления достаточно сложны, многофункциональны, используется *принцип анализа*, позволяющий мысленно раскладывать явления на составные части и определять характер взаимосвязи между ними. Так, государство можно представить в качестве взаимосвязанных элементов территории, населения, публичной власти. Если идти дальше, то можно выделить внутри государства его органы, их функции, принципы формирования и функционирования. Противоположный анализу прием — *синтез*, который представляет собой объединение элементов и свойств в единое целое. Например, на основе разрозненных формальных признаков права, таких, например, как нормативность,

История государства и права зарубежных стран

формальная определенность, общеобязательность и т.д., создается общее представление о праве.

В историко-правовой науке используются *индукция и дедукция*. Они основаны на различных принципах мыслительной деятельности. *Индукция* предполагает при исследовании движение от частного к общему, когда на основе характеристики единичного элемента его признаки переносятся на всю систему. Например, на основе характеристики нормы права можно сделать более обобщенный вывод о системе права. *Дедукция*, наоборот, предполагает исследование объекта в направлении от общего к частному. Например, если известно определение и признаки правоотношения, то можно вывести и его структурные элементы: субъект, объект, субъективные права и юридические обязанности.

Наконец, *третья группа методов - специально-юридические*, выражающие особенности познания правовых явлений. Среди них метод правового моделирования, формально-юридический метод правового эксперимента и т.д., ориентированные на получение конкретного знания.

Чрезвычайно важное место среди специально-юридических методов занимает *формально-юридический*. Он акцентирует внимание на юридической форме, внешних признаках правовых процессов. Понимание и объяснение логики правовых явлений, истолкование юридических фактов, правоотношений, норм осуществляются с использованием специальных категорий (например, фикция), конструкций (например, состав преступления), определений, принципов, которые называются юридической догматикой. Выявление действительного правового содержания нормативных актов, их систематизация предполагают строгое следование определенным правилам, приемам, направленное на позиционирование правовых норм от иных социальных установлений (моральных, религиозных). Так, доктрина формальной оценки доказательств в состязательном судебном процессе основывала вынесение приговора на достоверности, «качестве» свидетеля, применении разного рода испытаний. В центре внимания формально-юридического метода оказываются как внешняя форма (структура нормативного акта, его внешние реквизиты, время издания, субъект правотворчества), так и юридическая техника, логика изложения, язык изложения правил. Этот метод незаменим при сравнительном анализе, обобщении законодательных актов различных стран и эпох. Однако его действие ограничено существованием письменных правовых документов. В случае их отсутствия формально-юридический метод дополняют другие. Например, *метод правового моделирования* ориентирован на идеальную реконструкцию отсутствующих элементов правоотношений и признание их юридической значимости.

Содержание полученных знаний выражается с помощью *категорий* историко-правовой науки, т.е. наиболее общих понятий, отражающих устойчивые внутренние и внешние взаимосвязи. Среди категорий всеобщей истории государства и права следует отметить наиболее значимые: «общественный строй», «государственный строй», «правовой статус», «политический институт», «правовой институт», «источники права», «правовая система», «кодификация права» и т.д. Во многом от того, насколько профессионально используются понятия историко-правовой науки для выражения правового содержания

История государства и права зарубежных стран

нормативного акта или типа политического режима, зависят не только адекватность отражения их действительного состояния, но и доступность в изложении самого учебного курса. Язык историко-правовой науки в известной степени отличается от теоретических юридических дисциплин (например, теории государства и права) и отраслевых юридических наук (например, конституционного права) тем, что включает систему категорий, позволяющую описывать исторически изменяющуюся политическую и правовую действительность в определенной стране в конкретный период.

3. Основные парадигмы (школы) историко-правовой науки

Однако последовательное описание трех групп методов, используемых в большинстве юридических и общественных наук, не позволяет выявить специфику методологического инструментария всеобщей истории государства и права как науки. Дело в том, что концептуальное объяснение изменений в развитии государственных и правовых институтов в конкретных странах в определенный исторический период задается не вышеназванными методами. В каждый исторический период одновременно существуют различные концептуальные объяснения политико-правовой действительности, характера законодательства у тех или иных народов, цивилизаций. Всякий раз возникает потребность ранжировать модели теоретического истолкования историко-правовой эволюции, выделить среди них доминирующую интерпретацию. Эта преобладающая модель теоретической интерпретации рассматривается как стандарт, образец постановки и логического решения познавательной проблемы. Данный образец научной разработки называется парадигмой (в историко-правовой науке часто используется термин «школы»).

Термин «парадигма» ввел в научный оборот американский исследователь *Т. Кун* в 20-х годах XX в. Конкретная парадигма формирует у исследователя, который ее избрал, изначальные критерии и установки на определенное понимание государственно-правовых явлений, соответствующий подбор и интерпретацию фактов, обобщение и систематизацию информации. Следовательно, парадигма определяет направленность исследования политико-правовой действительности, задает логику организации знаний, полученных с использованием определенных познавательных принципов и приемов, доминирующих в конкретную историческую эпоху. По этой причине всеобщую историю государства и права целесообразнее рассматривать как процесс смены парадигм, т.е. чередования теорий и концепций, которые выдвигались разными авторами в конкретную эпоху. Однако смена парадигм представляет собой нечто большее, чем просто замену одной концепции другой. Каждая новая парадигма, предполагающая смену исследовательских методов, целей, угла зрения на предмет, несет с собой изменение отношения мыслителя к объекту исследования, а иногда и изменение самого предмета исследования. Это происходит тогда, когда возникающая проблема не может быть разрешена в рамках прежней парадигмы и необходима новая модель теоретического объяснения исследуемых социальных фактов.

История государства и права зарубежных стран

В историко-правовой науке можно выделить несколько основополагающих парадигм, в рамках которых формировались различные теории и концепции государственно-правовой истории. Их различия связаны со стремлением объяснить логику политико-правовой истории, основываясь на разных детерминирующих факторах: природных, социальных или сверхъестественных. Очевидно, что сами парадигмы не существовали изолированно друг от друга, а были взаимосвязаны между собой. Исторически первой была *теологическая* парадигма. Она объясняла государственно-правовую историю как результат божественного промысла, который движет всеми изменениями в установленном им самим политическом и правовом порядке. Классический вариант теологической интерпретации истории развития государственных и правовых учреждений был изложен *Аврелием Августином* (353-430). Вершиной провиденциализма в историко-правовой науке является учение *Фомы Аквинского* (1225-1274 гг.), который соединил божественный характер происхождения государства и права с человеческим аспектом их использования. Современным продолжателем подобной интерпретации всемирной государственно-правовой истории является неотомизм.

Иная интерпретация всемирной истории государства и права представлена *географической школой*, объясняющей процесс возникновения и эволюции государственных и правовых институтов влиянием географической среды (климата, плодородия почв, численностью населения и т.д.). Так, один из основателей данной парадигмы французский юрист *Жан Боден* (1530-1596 гг.) заметил, что «народы умеренных областей более сильны и менее хитры, чем народы Юга; они более умны и менее сильны, чем народы Севера, и более подходят для управления государством. Поэтому великие армии пришли с севера, тогда как оккультизм, философия, математика и прочие созерцательные науки пришли от южных народов. Политические науки, законы, юриспруденция, искусство красноречия и спора взяли свое начало у срединных народов, и у них же возникли все великие пятэрии ассирийцев, мидийцев, персов, парфян, греков, римлян, кельтов». Зависимость государства и права от характера географической среды развивали представители различных школ: *Ш.Л. Монтескье*, *Г. Маккиндер*, теоретики фашизма, а в настоящее время - большинство современных авторов, среди которых особое место занимает *С. Хантингтон*. Несмотря на известные различия в интерпретации, смысл их теорий сводится к выводу английского историка *Арнольда Тойнби* (1889-1975 гг.) стимулы к развитию цивилизации и ее политико-культурных институтов возрастают пропорционально враждебности окружающей среды, их способности реагировать на ее вызовы.

Политическая интерпретация истории государства и права была сформулирована итальянским мыслителем *Н. Макиавелли* (1469-1527 гг.). Смысл его установок сводился к тому, что государство и право имеют собственную логику развития и обусловлены внутренними причинами. Среди них он выделял стремление человека к власти, которое движет его поступками. Именно власть обеспечивает возможность получения различных благ. Эту школу называют элитологической, поскольку именно элиты (правители, их советники) представляют наиболее ценный элемент общества, поскольку принимают

История государства и права зарубежных стран

наиболее важные политические решения и тем самым направляют развитие государств и права.

Юридическая парадигма, достигшая расцвета в период Нового времени и основанная на идее естественных прав, рассматривает политическую историю как развертывание идеи права и закона. Они выступают в качестве всеобщего и равного масштаба поведения, соблюдение которого обеспечивает политический и правовой порядок. При этом правом признается все, что соответствует естественной природе вещей и отношений, все, что существует объективно и является своего рода объективным разумом. Закон же - это юридическая форма существования права, закрепленная в правовых нормах, являющихся продуктом человеческого волеустановления. По этой причине государство рассматривается одним из родоначальников юридической парадигмы римским мыслителем *Цицероном* (106-43 гг.) как «соединение многих людей, связанных между собой согласием в вопросах права и общностью интересов». Современная версия юридической парадигмы сформулирована в теории нормативизма австрийского правоведа *Г. Кельзена* (1881-1973 гг.), являющейся крайней формой позитивизма. Всемирная правовая история интерпретируется как эволюция принудительного порядка, установленного государством. Само право рассматривается как «специфический порядок или организация власти». Отличительный признак права - использование принуждения, которое осуществляется государственными органами. Само же государство как централизованный правопорядок только и существует в нормативных актах, которые оно создает и применяет.

Историческая школа права (*Г. Пухта, Ф. Савиньи, Г. Гуго*) рассматривала всемирную историю государства и права как развертывание «народного духа» в пространстве и времени. *Культурологическая школа* (*М. Вебер*) выводит государство и право из культурно закрепленных мотиваций и форм поведения человека. Смыслы политического и правового участия, как и формы восприятия поведения окружающих, обусловлены доминирующей системой ценностей, которая обычно закреплена в религии. *Школа коллективной психологии* (ментальное) связана с деятельностью исторической школы «*Annales*» («*Анналы*») во главе с *Л. Февром* и *М. Блоком*. Они рассматривали государство и право как формы реализации человеческого сознания и культуры. Любое социальное явление жизни людей, мыслящих и чувствующих существ, по их мнению, должно неизбежно пройти через их сознание. По этой причине предмет истории «в точном и последнем смысле - сознание людей» (*М. Блок*). *Экономическая школа* (*К. Маркс*) объясняет происхождение и природу государства и права решающим влиянием производственных отношений (базиса), главными среди которых признаются отношения собственности.

Существуют и другие школы и направления в историко-правовой науке. Хотелось бы отметить, что их выделение в известной степени носит условный характер, поскольку они взаимосвязаны друг с другом. Кроме того, наряду со структурированием историко-правового знания, определенным пониманием политико-правовой эволюции, что, несомненно, позитивно, естественным недостатком парадигм являются известное упрощение, огрубление многоликой истории государственных и правовых учреждений.

4. Место истории государства и права зарубежных стран в системе юридических наук

Исследование государства и права не составляет монополию историко-правовой науки. Одновременно как реальность и как понятия государство и право относятся ко многим гуманитарным и юридическим дисциплинам: всеобщей истории, теории государства и права, истории политических и правовых учений, социальной философии, социологии, политической науке и т.д. Понимание специфики, отличительных признаков, а вместе с этим определение места и назначения всеобщей истории государства и права как особой юридической науки, может быть выявлено через соотношение ее с другими правовыми и гуманитарными дисциплинами.

В системе юридических наук всеобщая история государства и права занимает вполне определенное место благодаря наличию отличительных *свойств*.

Во-первых, всеобщая история государства и права является наукой, имеющей *комплексный характер* - историко-юридический. Исторический аспект юридической науки выражается в обусловленности политической и правовой организации общества сложившимися на тот момент экономическими, социальными, духовными, религиозными факторами, которые доминировали в определенной стране. Однако акцент всеобщая история государства и права делает на юридическое содержание правовых документов, закрепляющих властные полномочия, компетенцию политических институтов, правовое положение основных групп населения, наличие институциональных и нормативных гарантий их прав и свобод.

Во-вторых, всеобщая история государства и права по форме знания является *историко-теоретической* наукой. В ней общие закономерности (теоретическое) политико-правового развития органично сочетаются с конкретно-историческими формами их реализации в государственно-правовом развитии определенной страны в рамках отдельной исторической эпохи.

В-третьих, ключевым, определяющим в выявлении специфики *историко-правовой* науки является понятие «конкретность», через которое формируется неповторимый образ национального права и государства у разных народов. Именно конкретность позволяет отличать собственно политико-правовую историю от общественного процесса. В историко-правовой науке анализ отдельного конкретного события выступает лишь средством постижения общих свойств политического и правового порядка определенного исторического времени.

Комплексный характер науки всеобщей истории государства и права обуславливает ее особое место среди юридических дисциплин. Статус историко-теоретической науки в известной мере дистанцирует ее как от *теоретико-правовых дисциплин* (например, теории государства и права), смешанных историко-правовых (истории политических и правовых учений, истории отечественного государства и права), так и от отраслевых юридических наук (например, теории уголовного права, административного права и т.д.). При этом

История государства и права зарубежных стран

не следует забывать об их органической взаимосвязи и взаимозависимости. Так, теория государства и права является фундаментальной, общетеоретической, юридической наукой, стремящейся к выявлению наиболее общих закономерностей развития государства и права, проникновению в сущность государственно-правовых явлений, и поэтому призвана вырабатывать принципы их познания, объяснения и отражения в системе общеправовых категорий. Формулируя наиболее общие закономерности возникновения и функционирования государственно-правовой сферы жизни общества, теория государства и права выступает в качестве методологии познания государственно-правовых явлений, на которой основывается всеобщая история государства и права. Теория государства и права если и касается исторического процесса эволюции государства и права, то отражает его в абстрактной форме, освобожденной от исторических случайностей. Напротив, всеобщая история государства и права изучает конкретно-исторические формы реализации наиболее общих закономерностей развития государственных и правовых учреждений в их пространственно-временной обусловленности. По сравнению с теорией государства и права уровень знаний всеобщей историко-правовой науки носит более частный и прикладной характер.

В отличие от всеобщей истории государства и права, которая изучает конкретные системы власти, способы управления, правовые нормы и формы законодательства, существовавшие в определенное историческое время, *история политических и правовых учений* рассматривает эволюцию теоретических форм познания политики, государства и права, выраженных в доктринах, концепциях, категориях, представлениях о власти и государстве, которые трансформируются в идеалы и цели, становящиеся мотивами политического поведения. Конечно, политико-правовая действительность, т.е. политические учреждения, система законодательства (что является предметом всеобщей историко-правовой науки), и представления о ней тесно взаимосвязаны. Возникновение тех или иных политических и правовых институтов в конкретных странах в значительной мере обусловлено типом культуры, мировоззрения, идеологии, политического сознания.

Наконец, если *отраслевые юридические науки* (например, теории конституционного права, гражданского права, административного права) рассматривают частно-правовые проблемы отраслевого профиля, как, например, правовой механизм разделения властей и юридическая форма его закрепления в науке конституционного права, форма вины в теории уголовного права или понятие «юридическое лицо» в теории гражданского права, то всеобщая история государства и права акцентирует внимание на условиях, месте и времени возникновения и развития этих правовых институтов, стремясь сформулировать конкретно-исторические закономерности их эволюции. Особо следует коснуться различий историко-правовой науки с всеобщей историей и политической наукой, поскольку в них наиболее часто осуществляется подмена предметных сфер в практике преподавания. Всеобщая (гражданская) история, из которой вышла историко-правовая наука, изучает событийную жизнь людей во времени и пространстве, стремясь обнаружить общие законы исторического поведения

История государства и права зарубежных стран

людей. Сферой ее интереса выступает область единичных событий, реальная жизнь людей, их совместная деятельность, которая проявляется во множестве взаимосвязанных поступков, действий. История государства и права зарубежных стран рассматривает лишь один сегмент этих взаимодействий - государственно-правовую сферу жизни, эволюцию государственных и правовых институтов, обладающих относительной самостоятельностью.

Предметом *политической науки* выступает политика как сфера реализации общезначимых интересов посредством политической власти, все ее проявления, осуществляемые в процессе взаимодействия государства, общества и индивида. В той мере, в какой государство и право являются институтами публичной власти, возможно известное «пересечение» предметов политической науки и историко-правовой науки. Однако круг проблем, определяющих содержание политической науки, существенно отличается от историко-правовой дисциплины. Политическая наука изучает политическую теорию, публично-административную деятельность, политические институты, публичное право, политическое поведение, мировую политику и международные отношения. В этой связи современная политическая наука включает в себя целый спектр отраслей знания о политике: политическую философию, политическую антропологию, политическую социологию, политическую психологию, теорию политических институтов и т.д. В отличие от политической науки, всеобщая историко-правовая наука рассматривает исторические аспекты возникновения и развития государственных и правовых институтов, а не их современное состояние.

5. Функции историко-правовой науки

Востребованность любой науки определяется той ролью, которую она играет в обществе. Социальное назначение науки реализуется через ее *функции* (от лат. *functio* - осуществление, исполнение) - главные направления ее деятельности по оказанию социальных услуг обществу. История государства и права зарубежных стран занимает важное место в системе подготовки современного юриста и осуществляет ряд *функций*.

Гносеологическая (познавательная) функция историко-правовой науки состоит в адекватном отражении и объяснении процессов возникновения и развития государственных и правовых институтов у конкретных народов в определенный исторический период. Всеобщая история государства и права выступает хранительницей совокупного опыта политического и правового развития, к которому постоянно обращаются современные политики. Аккумулируя обширные знания о мировом развитии государственных и правовых институтов, конкретно-исторических моделях политического порядка, историко-правовая наука выступает действенным инструментом формирования и воспитания исторического сознания, мировоззрения, политической культуры. В этом выявляется *идеологическая функция* историко-правовой науки, поскольку она может по-разному интерпретировать прошлое. Так, подавленное национальное самосознание у современных немцев, по мнению немецкого философа *Карла Ясперса* (1883—1969), связано с «имплантированностью» институтов

История государства и права зарубежных стран

послевоенной демократии, ставшей не результатом длительного самостоятельного развития, естественной эволюции немецкого общества, а искусственного насаждения странами-победительницами. В работе «Куда движется ФРГ?» он подчеркивал: «Мы обрели свою свободу не в результате самостоятельного, сознательного, связанного с большими жертвами акта самоутверждения, а в виде подарка, который столь же мало заслужили, как и восточные немцы свою противоположную нашей судьбу».

Всеобщая история государства и права не ограничивается познанием исторического контекста эволюции политических и правовых институтов, она выполняет и *прогностическую функцию*. Знание государственно-правовой истории прошлого позволяет не только глубже понять современную государственность, тенденции развития права, но и прогнозировать возможные варианты политико-правового прогресса. Обращение к мировому опыту государственно-правовой эволюции особенно актуально для России на рубеже XX-XXI вв. Поиск наиболее оптимальных моделей политического и правового порядка, способных гарантировать права и свободы личности, обеспечить условия материального благополучия, эффективно реагировать на глобальные вызовы и риски XXI в. - приоритетная стратегическая задача современной России.

Не менее актуальна и *прикладная функция* всеобщей истории государства и права. Знакомство с мировым опытом государственно-правового развития позволит будущим юристам использовать его в профессиональной деятельности, например, при разработке законопроектов, компетентном осуществлении своих прав и обязанностей. Современные государственность и законодательство связаны с прошлым, поскольку они лишь ступень, веха в историческом прогрессе. Воплощая в себе совокупный опыт политико-правового развития, историко-правовая наука воздействует на современную теорию и практику государственно-правового развития и, таким образом, на поведение носителей этого опыта - граждан, политиков, масс, формируя у них мотивы законопослушного и толерантного поведения. Этому способствует *функция рационализации* государственно-правовых отношений, состоящая в поиске наиболее эффективных политических и правовых институтов, способных адекватно реагировать и выражать постоянно изменяющиеся интересы индивида, групп и общества. Однако часто наличие идеальной политической системы и совершенного законодательства не оберегает общество от социальных потрясений и политических катастроф вследствие правового нигилизма, политического радикализма и экстремизма. Компетентное участие граждан в собственном политическом выборе, активное отношение к праву, понимание его ценности, знание своих прав и обязанностей и реализация их в форме правомерного поведения осуществляются благодаря *функции политической и правовой социализации*. Ее смысл состоит в том, чтобы через знания об истории государства и права, усвоение демократической политической культуры и традиций включить каждого индивида в политическую жизнь, сформировать у него позитивную установку на активное и компетентное участие в создании институтов правового, социального государства, ценности неукоснительного соблюдения правовых норм и предписаний.

6. Периодизация всеобщей истории государства и права

Потребность в выделении качественно различающихся этапов в развитии государственных и правовых учреждений связана с необходимостью понимания логики развития политико-правовых институтов, объяснения их меняющейся роли в жизни общества и индивида в разные исторические эпохи.

Длительное время в российской историко-правовой науке доминировала *формационная периодизация всемирной государственно-правовой истории*, введенная в науку *Карлом Марксом* (1818-1883 гг.). Согласно ей, всемирная история государства и права есть процесс линейного прогрессивного развития от простых политико-правовых форм организации общества к более сложным, в основе которого лежит эволюция способа производства материальной жизни. По Марксу, «способ производства материальной жизни обуславливает социальный, политический и духовный процессы жизни вообще». Способ производства как единство производительных сил и производственных отношений составляет базис, на котором возвышается надстройка: политические институты (государство, партии), право, мораль, религия, искусство и т.д. В этой связи государство и право не являются самостоятельными социальными институтами, они отражают существующий способ производства. Поскольку каждой системе производства, согласно К. Марксу, соответствует свой тип государства и права, всемирная политико-правовая история включает четыре этапа: 1) рабовладельческое государство и право; 2) феодальное государство и право; 3) буржуазное государство и право; 4) социалистическое государство и право.

Подобная периодизация ориентирована на унификацию историко-правового развития и поэтому имеет ряд недостатков.

Во-первых, как показывает опыт, эволюция государства и права не обусловлена исключительно влиянием экономических отношений, а испытывает воздействие культурных, религиозных, политических, географических и иных факторов. В этой связи в рамках одной системы производства, например, натурального хозяйства рабовладельческого общества, одновременно существовали различные формы государства и законодательства, в частности, восточная деспотия, опирающаяся на религиозное право, и афинская демократия с развитым светским законодательством.

Во-вторых, государство и право имеют собственную логику развития и не являются зеркальным отражением изменений в способе производства материальной жизни, но, более того, обладают самостоятельностью, которая позволяет им оказывать заметное влияние на все стороны жизни, включая экономику, социальную структуру, общественное сознание. Государственные и правовые учреждения могут стимулировать общественный прогресс, а могут превращаться в его тормоз. Так, буржуазные революции XVII-XVIII вв. в Западной Европе и Северной Америке, установившие конституционные монархии и республики, открыли простор для быстрого развития капиталистических отношений. Напротив, усиление самодержавного абсолютизма в России в XVIII-XIX вв. заметно увеличивало ее отставание от передовых стран Запада.

История государства и права зарубежных стран

Другая классификация - *цивилизационная*, распространенная в западной юриспруденции, ориентирована на плюрализм политических и правовых моделей развития, обнаружение сходства и различий в политическом и правовом опыте разных народов. В соответствии с теорией локальных цивилизаций А. Тойнби у человечества существует множество сценариев развития, и каждая страна реализует свой. Когда один или несколько народов, объединенных общей культурой, достигают высшей стадии, они находят свой путь развития, свой образ жизни. А. Тойнби выделяет 21 локальную цивилизацию на основе типа религиозного мировосприятия: западная, византийско-ортодоксальная, русско-ортодоксальная, арабская, индийская, китайская, дальневосточная, японо-корейская и т.д. В соответствии с господствующей в границах конкретной цивилизации системой ценностей формируются специфическое мировосприятие, понимание смысла жизни, судьбы, справедливости и соответствующие им государство и правовой порядок.

Развивая теорию *локальных цивилизаций*, С. Хантингтон рассматривает государство и право в качестве универсальных механизмов адаптации общества к меняющимся условиям существования. В зависимости от типа мировосприятия (набора ценностей, типа религии, идеологии) и уровня технологии всемирная история государства и права распадается на три периода: *аграрный, индустриальный и постиндустриальный*. В трех типах общества - традиционном, гражданском и постсовременном (информационном) существуют различные формы самоидентификации в зависимости от степени институционализации политических организаций и процессов. Чем выше специализация и разделение политических ролей и функций в конкретном обществе, тем выше его адаптивные возможности и стабильнее политический и правовой порядок. Однако классификация С. Хантингтона страдает идеологической ангажированностью, прозападной ориентацией. Эгоцентризм его периодизации связан с восхвалением индустриальной западной цивилизации и соответствующих ей государства и права.

Наиболее предпочтительной для целостного понимания логики государственно-правовой истории и идеологически нейтральной, на наш взгляд, является *историко-хронологическая* периодизация. Она позволяет как учитывать влияние на эволюцию государственных и правовых институтов в разных странах в различные исторические периоды культуры, религии, экономики, психологии, социальных отношений, так и проследить эволюцию государств и права в контексте изменения их социального назначения на определенных этапах исторического развития. Всеобщая история государства и права подразделяется на четыре этапа.

1. *Государство и право Древнего мира*, куда включается государственно-правовая история, как стран Древнего Востока, так и античности (IV тыс. до н.э. - V в. н.э.).

2. *Государство и право Средневековья* (V в. – XVII-XVIII вв.).

3. *Государство и право Нового времени* (XVII-XVIII вв. - XX в.).

4. *Государство и право Новейшего времени* (XX-XXI вв.).

История государства и права зарубежных стран

Историко-правовая наука отличается от учебной дисциплины, которая преподается в вузе. Во-первых, различия между наукой и учебным курсом обнаруживаются на уровне анализа процессов государствообразования и правообразования. Если всеобщая история государства и права рассматривает проблемы генезиса государственно-правовых учреждений в контексте научных дискуссий, выдвинутых гипотез, то в учебной дисциплине излагается то, что является общепризнанным, устоявшимся. Во-вторых, историко-правовая наука отличается от учебной дисциплины задачами, которые решаются в их рамках. Наука истории государства и права России и зарубежных стран призвана формулировать конкретно-исторические закономерности и формы их реализации в определенных странах в виде теорий, концепций, в то время как учебная дисциплина акцентирует внимание на способах изложения теоретического материала в доступной для студентов форме. В-третьих, историко-правовая наука и учебная дисциплина различаются по объему. Учебный курс предполагает вооружение курсантов основами историко-правовой науки, базовыми понятиями, концепциями, объясняющими процессы эволюции государственных и правовых институтов в конкретных обществах. В-четвертых, содержание знания, которое излагается в рамках историко-правовой науки и учебного курса, также различается.

Новеллы последнего времени, связанные с тем, чтобы под всеобщей историей государства и права понимать и читать лишь правовую историю, т.е. историю законодательства, не вносят конструктивного начала, поскольку трудно предоставить процессы правообразования и правоприменения без государства. По этой причине, на наш взгляд, речь должна идти лишь о том, как сделать этот информативный курс одинаково привлекательным, доступным и научно обоснованным.

ЛЕКЦИЯ №2

Государство и право стран Древнего Востока

С конца IV тыс. до н.э. в истории человечества начинается новый этап – появляются первые цивилизации, резко отличающиеся от первобытных обществ. Важнейшей характерной чертой новой ступени развития стало создание государств, которые в IV – II тыс. до н.э. возникают на обширной территории от Средиземного моря до Тихого океана.

Древнейшие цивилизации Востока – египетская, месопотамская (ассирийско-вавилонская), индийская и китайская – создали уникальный механизм адаптации человека к окружающей среде и безотказный инструмент выживания в лице государства восточной деспотии и традиционного права.

Во-первых, особая роль государства и права в жизни древневосточных обществ была обусловлена их доминирующим положением в процессе организации и регуляции ирригационного земледелия, обеспечивающего физическое выживание человека.

Во-вторых, при всем этом восточные деспотии не были настолько

История государства и права зарубежных стран

централизованными империями, где власть правителя распространялась бы на все группы населения. Значительная часть населения речных долин продолжала жить большими родами или сельскими общинами, сохранявшими власть выборных общинных старост и право самоуправления. Например, в Древнем Китае основой социальной жизни в течение длительного времени были патронимии (цзун), которые объединяли несколько сотен семей, принадлежащих к одной родственной группе. Структура замкнутых сельских общин с натуральным характером производства, с сочетанием ремесла и земледелия в рамках каждой общины, слабым развитием товарно-денежных отношений составляли основу социальной жизни и в Древней Индии.

В-третьих, власть в восточных деспотиях не носила четко выраженного классового характера, поскольку на Востоке отсутствовала четкая социально-классовая дифференциация населения. Скорее она была структурно-функциональной: место каждой группы определялось функциями, которые она осуществляла в обществе, и было обусловлено тем, что, во-первых, само государство определяло количественный состав тех или иных социальных групп (например, ремесленников, ювелиров и т.д.), необходимых для выполнения конкретных функций в хозяйстве, а во-вторых, многоукладностью ирригационной экономики.

В-четвертых, природу и назначение государства и права на Востоке можно понять в контексте религиозно-философского мирозерцания, опосредованного глубинной связью с традицией. Если на Западе философия и религия противостоят друг другу, то на Востоке существует неразрывная функциональная связь религиозно-философской картины мира и представлений об идеальной организации жизни общества.

Государство и право наделялись духовными сущностями, рассматривались в качестве механизмов поддержания универсального порядка, созданного богом.

Однако наличие общих черт в развитии государства и права Древнего Востока не исключает их специфики и конкретно-исторических форм в конкретных странах.

1. Государственный строй стран Древнего Востока

Самые первые государства на земле появляются в долинах крупных рек Нила, Тигра, Евфрата, там, где возможно было создать оросительные (ирригационные) системы - основу поливного земледелия. В долинах этих рек люди гораздо меньше, чем в других местах, зависели от природных условий, получали стабильные урожаи. Именно поэтому древние цивилизации часто называют «гидравлическими цивилизациями». На это обстоятельство первым обратил внимание русский географ и историк Л.И. Мечников. Великие реки (Нил, Тигр, Евфрат и т.д.) служили удобными транспортными путями и позволяли развивать ирригационное земледелие. Строительство ирригационных комплексов требовало совместной работы большого числа людей, ее четкой организации и являлось одной из важнейших функций первых государств, начальной формой которых были так называемые номы.

История государства и права зарубежных стран

Ном представлял собой земли нескольких территориальных общин, административным, религиозным, культурным центром которых являлся город. Такие города - государства впервые возникали в конце IV тыс. до н.э. в Египте и Южной Месопотамии (нижние течения Тигра и Евфрата). Со временем номы превратились в объединения какого-либо речного бассейна или объединились под властью более сильного нома, собирающего дань с более слабых.

Таким образом, в процессе становления древневосточных государств наблюдается определенная закономерность.

Первые государственные структуры обычно возникали на основе и в территориальных границах отдельных племен или племенных союзов, сохраняя многие пережитки первобытно-общинного строя. Эти небольшие по территории так называемые **номовые государства** возглавлялись правителями, нередко потомками племенных вождей, власть которых ограничивали совет знати и народное собрание. Такие государства, поначалу не всегда монархические, постепенно путем заключения союзов с другими государственными образованиями, племенами и их объединениями, но чаще в результате завоеваний складывались в большие относительно централизованные государства. Это в немалой степени обуславливалось необходимостью поддержания в должном порядке единой на определенной территории ирригационной системы. По мере усложнения классовых и общенациональных задач государства, в условиях сохранения политической самоизоляции сельских общин монархия в ряде стран, не встречая серьезного противодействия в народе, постепенно приобретала форму деспотии.

Итак, в своем политическом развитии страны Древнего Востока прошли в целом общий путь - от небольших племенных образований, номовых городов-государств к гегемониям-царствам, а затем к относительно централизованным империям, создаваемым за счет завоеваний своих соседей и аннексий.

Древние государства в неизменном виде существовали тысячелетиями и в глазах народа были незыблемыми. Например, Египетское царство возникло в VI тыс. до н.э. и прекратило свое существование только в 525 г. до н.э., после завоевания персами. В 30-е годы до н.э. Египет вошел в состав Римской империи.

Возникновение новой управленческой функции, ее институционализация, по мнению И.Л. Честнова, сопровождается изменением территориальной организации общества. В этой связи важно отметить появление первых городов (урбанистической цивилизации). Город – это, прежде всего, не стены, за которыми можно укрыться от неприятеля, а площадь, на которой решаются общие дела, то есть территориальная форма управления. Происходит постепенное разделение власти, изменение политико-правового статуса отдельных территорий, в результате чего достаточно четко выделяется центр (город и прилегающая территория) и периферия. Все это свидетельствует о перерастании пространства в раннее государство.

Становление ранней государственности характеризуется появлением письменности, урбанизации, развитием ремесла и торговли, крупным монументальным строительством. Значительно увеличивается население и

История государства и права зарубежных стран

территория ранних государств по сравнению с вождеством. Этническая гомогенность заменяется, как правило, гетерогенностью (многоэтничностью).

Для всех восточных цивилизаций «доминантной формой интеграции» выступала религия, которая создавала единое нормативно ценностное пространство в них и формировала специфические культурные архетипы. Социальным генотипом был эволюционный путь развития, не требовавший активного вмешательства ни государств, ни людей в общественные процессы.

Определяющими чертами восточных цивилизаций было: 1) отсутствие полноценной частной собственности; 2) неразделенность собственности и административной власти при несомненном доминировании последней; 3) наличие властных отношений как всеобщего эквивалента, как меры любых социальных отношений; 4) экономическое и политическое господство – часто деспотическое – бюрократии; 5) подчинение общества государству; 6) отсутствие гарантий частной собственности и человеческих прав; 7) действенных стимулов для производственной, экономической деятельности; 8) перманентные переделы собственности, поскольку собственность в определенном смысле была лишь атрибутом власти.

Большую роль на Востоке всегда играло государство, но оно не выступало доминантной формой цивилизационной интеграции. Государство на Востоке было не объединяющим, а умиряющим началом. Интеграционные функции выполняла религия. Поэтому государственность и нормативно-ценностный порядок (религии) на Востоке были автономными. Государственность являлась, часто искусственной, формой национальной интеграции, а религия задавала нормативно-ценностный порядок для всего цивилизационного ареала.

В связи с этим в цивилизационном отношении Восток никогда не был единым. Там в древности возникло несколько религиозно-культурных цивилизационных регионов, не только весьма своеобразных, но и в различной степени открытых вовне. Это – исламская, индо-буддистская и конфуцианская цивилизации.

С появлением в III тыс. до н.э. крупных государств начинает складываться особая форма социально-политического устройства - **деспотия**, характерная для большинства древневосточных стран на протяжении всей их истории.

Государство восточной деспотии прокладывало каналы, строило храмы и приносило жертвы богам, собирало урожай с полей и раздавало его общинникам в виде пайков, держало в страхе соседей-кочевников. Как точно заметил Л.И. Мечников, «власть абсолютного повелителя, бюрократическая в стране фараонов, грозная и величественная в Месопотамии, мрачно-величественная и мистическая в Индии, наконец, патриархальная и тщательно уравновешенная в Китае – она, и только она, глядит отовсюду из-под обломков древних культур, среди которых лишь с трудом можно различить зачатки общественных подразделений и классовых оттенков, залитых общей массой всеобщего рабства». Правитель государства в развитой деспотии обладал всей полнотой власти, считался богом или, в крайнем случае, потомком богов. Положение правителя становится наследственным и сакральным (практически повсеместно), то есть узаконенным ссылками на божественное происхождение. Большую роль в управлении страной

История государства и права зарубежных стран

играл бюрократический аппарат, где существовали четкая система рангов, субординация. Специализированный бюрократический аппарат, основывался на внеклановых связях и состоял из многочисленных профессиональных чиновников, характеризующихся значительно более дробной функциональной специализацией. Эмпирически важным показателем формирования раннего государства является институт налогов, свидетельствующий о регулярности этой государственной функции и появлении группы людей, профессионально занимающейся ее реализацией.

В древневосточных государствах существуют **три основных административных ведомства**: финансовое (изыскивает средства, необходимые для содержания разветвленного управленческого аппарата, пропитания людей, занятых на работах государственного значения, и т.п.), военное (поставляет в страну рабов-иностранцев) и строительное (обеспечивает строительство, поддержание оросительных систем, прокладку дорог, возведение храмов и пр.). Все три ведомства составляют государственный бюрократически организованный аппарат власти.

Главной характеристикой деспотии является обожествление правителя в массовом сознании. Монарх считался носителем воли богов, их ставленником на земле. Соответственно он обладал полномочиями, данными ему богами.

В Египте фараон считался прямым избранником верховного бога Ра (Ра - бог Солнца). В III тыс. до н.э. рождается ритуал торжественного погребения фараонов. Строились знаменитые пирамиды, символизировавшие величие фараонов, внушавшие людям священный страх перед тронем. В Вавилоне лугаль (царь) принимал власть якобы прямо «из рук» верховного бога Мардука. В Китае ван (царь) считался сыном Неба. В Индии Брахма (создатель Вселенной) над другими людьми превознес варну (социальный слой) кшатриев, из которых происходили раджи (цари). Божественное начало власти делало деспота сверхъестественным существом, подчинение ему носило абсолютный характер.

Функция массового устрашения была основной в государстве. Египтяне, например, по словам Геродота, будучи самыми набожными из людей, верили, что все на свете принадлежит богам. Вечный страх перед голодом, врагами, силами природы. Так, если Нил не разливался и весенние воды не заливали долины, народу грозил голод. Куда бы ни обращал свои взоры египтянин, всюду он видел творения бога. Сама жизнь казалась ему божественной тайной. Небесные тела с их загадочным движением, плодородная земля, дающая урожай, благословенный Нил воспринимались египтянином как творение могущественных божеств.

Деспотия в древневосточных государствах усиливается в процессе борьбы скорее не с народом, а с аристократией, жречеством. Этот процесс часто сопровождается активным правотворчеством, созданием писаных правовых судебных кодексов (например, законы Хаммурапи в XVIII в. до н.э. в Вавилоне и др.).

Система государственного управления выглядела следующим образом: во главе стоял царь: фараон в Египте; энси («возглавляющий род»,

История государства и права зарубежных стран

«закладывающий храм») или лугаль («большой человек», «хозяин», «господин») в Вавилоне; государь (раджа) в Индии; царь (ван) в Китае.

Центральный аппарат управления состоит из чиновников: визиря, казначея, начальника царских работ и др. - в Египте; управителя царского дворца, «управителя реки», верховных жрецов, визира — в Вавилоне; пурохиты (главного советника и жреца царя), верховного судебного чиновника, командующего армией - в Индии; министров, сборщиков налогов, главного судьи, командующего войском - в Китае.

Важную роль в государственном управлении Индии играл совет при царе - *паршиад*, совещательный орган, созданный для решения важных вопросов внутренней и внешней политики. В него входила военная и жреческая знать, а также главные администраторы. Аппаратом подавления служили армия и полиция.

Судебная система состояла из царских судов, общинных, храмовых судов в Египте, Вавилоне; царских судов, общинных судов в Индии, Китае.

Местное управление было сосредоточено в руках номархов и их чиновников в Египте; царских наместников в Вавилоне; провинциальных чиновников в Индии; оно осуществлялось под контролем государственных инспекторов в Китае.

Фараон (от греч. Pharaon - «большой дом») был главным законодателем и судьей: назначал всех высших чиновников. Его указы неукоснительно соблюдались. Он регулировал управленческую деятельность госаппарата (сам не управлял), назначал главных администраторов, вел религиозные церемонии. Фараону в Египте как носителю высшей государственной власти принадлежало верховное право на земельный фонд. Он мог жаловать землю вместе с государственными рабами знати, чиновникам, жрецам, мастерам. Жаловал он и титулы. Традиционно власть считалась наследственной, при этом допускалось наследование престола женщиной (тот, кто становился затем мужем, принимал от нее звание правителя). Преимущественно фараоны передавали престол братьям; чтобы престол унаследовал сын, нужно было обосновать такое решение политически; как правило, еще царствующий фараон проводил коронацию своего наследника.

Раджи - правители первых государственных образований (прото-государств) выполняли простейшие функции управления, обеспечивали внешнюю безопасность, вершили суд, распоряжались как военачальники фондом земель, наделяя ими храмы, брахманов, знать, собирали ренту - налог.

Центральное управление в Египте, как правило, возглавлялось сановником, которого принято называть «визирь» (по-арабски; древнеегипетское наименование - «джати»). Один из визирей Древнего царства перечислял свои обязанности: он должен был издавать законы, повышать в чинах, устанавливать пограничные знаки (размежевывать владения), творить суд и осуществлять высшие полицейские функции. Особо упоминалось о том, что визирь являлся председателем шести судебных палат.

Важное место в иерархии государственных должностей занимал жрец. Он выполнял религиозные обряды, руководил храмовыми хозяйствами с санкции

История государства и права зарубежных стран

правителя; вероятно, осуществлял и судебные полномочия.

Деспотический режим строился по принципу пирамиды. На ее вершине находился избранник богов - правитель, в основании - народ (рабы и свободные общинники). Между фараоном и народом стояли жрецы (носители священного знания) и знать, выполнявшая в основном судебные функции. Глава государства считался олицетворением правосудия, он вводил свои законы и толковал старые традиции по своему усмотрению.

Профессиональная армия в руках деспота использовалась как полицейская сила, но в первую очередь для захвата чужих территорий. Завоевания играли важную роль в процессе образования государств. Так, в период Раннего царства Южный Египет окончательно подчинил Северный, в результате возникла единая страна; около 2000 г. до н.э. Междуречье заняли кочевники-амореи, которые захватили Шумеро-Аккадское царство и расселились на его территории. Одним из опорных пунктов кочевников был Вавилон. Его возвышению способствовало удобное географическое положение, и при царе Хаммурапи (1792-1750 гг. до н.э.). Вавилон стал столицей огромного государства, которое подчинило себе земли, простирающиеся от Персидского залива на юге вплоть до старой Ниневии на севере, т.е. верхнего течения реки Тигр. Формированию государства в Индии способствовало вторжение индоарийских племен (из нагорий Ирана и Прикаспия). Образование древнекитайского государства было связано с завоеванием племенем шан соседних племен.

Таким образом, завоевание, не будучи решающим фактором возникновения государства, активизирует процесс его появления и укрепления. Но главным образом это результат развития и разложения родового строя.

С помощью жрецов и армии деспот держал народ в страхе, что являлось залогом законопослушания и социального мира. В Египте, например, даже была традиционной ежедневная молитва богу закона Тоту. Все социальные слои общества подчинялись общественному порядку, боясь разгневать деспота.

Таким образом, восточная деспотия явилась особым, самым стабильным типом государственности, стояла у истоков человеческой цивилизации.

Выделяя в истории государства и права восточную деспотию, следует учитывать, что далеко не все и не во всем государства Древнего Востока были централизованными монархиями с обожествлением и неограниченными правами правителей. Их власть ограничивалась, например, безусловным подчинением традициям и религиозным канонам, которые правитель не мог свободно изменять по своей воле. Да и в некоторых городах-государствах Древнего Востока устанавливался строй, близкий к олигархическим республикам.

Так, в Древнем Китае, например, власть императора Цинь Шихуанди всецело опиралась на рационалистические основания. Восточная деспотия типична для многих государственных образований стран Востока. Но, например, в империи Маурьев (Древняя Индия) ряд черт деспотии отсутствовал. Да и в истории Египта имели место случаи острых конфликтов светской и духовной власти, свержения фараона жречеством. Фараон не мог не считаться с мнением и интересами своего окружения.

История государства и права зарубежных стран

История государства и права Древнего Китая представляет особый интерес резким противостоянием двух идеологических направлений в государственности – конфуцианства и легизма. В столкновении конфуцианства и легизма вырисовывается кардинальной важности проблем государственности (одна из первых и в наше время) – роль стихийного, традиционного и рассудочного (осознанно направляемого) в строительстве государства и права.

Легизм и конфуцианство выражали противоположное понимание природы человека, отношений народа и правителя, целей и задач государства. По Конфуцию, народ – нравственная личность; напротив, легисты считали, что человек озабочен лишь тем, чтобы доставить себе удовольствие и избежать страданий. Легизм, порывая с традициями и обычаями старины, представлял собой сугубо рационалистическое учение, требовавшее активного преобразования общественных отношений. Ослабление народа считалось главной задачей правителя. Если в конфуцианском учении правитель уподоблялся отцу в семье, то согласно легизму народ – это сырой материал, а правитель – мастер, который измеряя и обрабатывая свой материал, отсекает все лишнее, создает прекрасную вещь. Решающее значение в государственном управлении отводилось закону, исполнительности чиновников и наказанию. Суровое наказание считалось лучшим средством управления.

В легизме нашла отражение особая государственная идея – рационалистическое утверждение сильной государственной власти со всеилием закона и равенством всех перед законом; утверждалось, что государственная власть должна быть требовательной к людям и направлять их поступки регулирующей ролью закона и наказания. В Китае при господстве легистского учения, как и в других обществах на ранних ступенях развития, роль наказания в управлении преувеличивалась, а в легизме наказанию придавалось еще большее значение ввиду острой необходимости преодоления смуты периода «борющихся царств». Но легизм не учитывал глубинные свойства характера китайского народа, его образ мышления и стиль жизни», и потому оказался недолговечным.

Восточные государства выполняли несколько **функций**: 1) организации общественных работ (по созданию и эксплуатации ирригационных сооружений); 2) финансовую – взимание податей; 3) военную – оборона своей территории или захват чужих территорий; 4) подавления сопротивления общинников и рабов.

Для выполнения своих функций государства создавали мощный чиновничий строго централизованный аппарат. Ведущая роль в нем принадлежала войску, полиции и суду. Правда, в ранневосточных государствах длительное время не существовало строгого разграничения компетенций между отдельными ведомствами и чиновниками.

Признание высшего, божественного авторитета органически вытекающего из сущего миропорядка, а, следовательно, и неограниченных деспотических полномочий правителя было основополагающим элементом восточной духовной культуры, религиозной идеологии, определяющим в значительной мере различные стороны жизнедеятельности древневосточных обществ. С учетом этих обстоятельств следует различать понятие «восточная деспотия» в культурно - цивилизационном, социально-историческом и формально-юридическом

аспектах.

2. Общественный строй стран Древнего Востока

В понятие «**общественный строй**» принято включать два компонента. Первый из них составляют существующие в данном обществе формы собственности, второй – сложившаяся в этом обществе социальная структура. Из двух названных компонентов первый является ведущим; второй, хотя он и является производным от первого, также способен оказывать на указанный первый компонент самое существенное обратное воздействие.

В развитых государствах Древнего Востока существовало несколько форм собственности: государственная, общинная и частная, находившаяся в различных сочетаниях друг с другом. Их возникновение и дальнейшая эволюция были обусловлены теми специфическими формами ведения хозяйства, которые были свойственны данным регионам. Две первые из названных форм возникли намного раньше третьей; их взаимоотношения между собой характеризовались большей гармоничностью: давала себя знать общность происхождения и многотысячелетний опыт их осуществления. Возникновение и укрепление частной собственности содержало в себе потенциальную угрозу для безраздельного господства двух исторически первых форм.

По мере эволюции восточных цивилизаций появились товарные отношения и частная собственность. Многие восточные государства древности имели процветающее хозяйство, большие города, развитую торговлю. Однако новые явления с момента своего возникновения сразу же ставились под контроль власти, и потому оказывались полностью от нее зависимыми и как бы лишенными органической потенции для саморазвития. Но все эти зримые атрибуты частнособственнической рыночной экономики были лишены главного, что могло бы обеспечить их саморазвитие: правовых гарантий собственности и правового обеспечения рынка.

Экономической основой государств восточного типа являлась государственная собственность на землю и ирригационные сооружения.

Здесь существовала и частная собственность монарха, его приближенных, но она не играла существенной роли в производстве. Такой характер собственности во многом определял специфическую «пирамидальную» структуру общества: на верху пирамиды – монарх (цари, фараон и т.п.), ниже – его приближенные, ещё ниже – чиновники более низкого ранга. В основании пирамиды – общинники и рабы, составляющие главный объект эксплуатации государством.

В восточных цивилизациях господствовал принцип власти-собственности: существовал такой порядок, при котором власть рождала собственность. Социальную значимость в государствах Востока имели лишь причастные к власти, тогда как богатство и собственность без власти становились бесправными.

Источники, дошедшие от Древнего царства, впервые позволяют нам заглянуть в существо древнеегипетских отношений собственности, хотя и не столь глубоко, как было бы нужно. Различались царское имущество и хозяйство и имущество и хозяйство частных лиц. Хозяйству царскому, «дому царя», хозяйство

История государства и права зарубежных стран

вельможи противопоставлялось как «дом личный». Царскому «местожительству», или дословно «внутреннему», противопоставлялся «личный дом» вельможи как нечто стороннее, дословно - «внешнее». Номарх тщательно различал между тем, что было лично его — «имуществом самого его по истине», и тем, что считалось его имуществом лишь «по должности».

Неприкосновенность благоприобретенного, «правильного имущества» подчеркивалась со всей определенностью. Хозяева гробниц, значительных и помельче, в надписях наперебой заверяли посетителей в своем законном и потому нерушимом праве на эти сооружения: чтобы воздвигнуть их, они-де никого не ограбили, создали их на собственные средства, «из имущества правильного», сполна оплатили мастеров. Иной спешил заверить, что вообще «жил с имуществом» своего «правильного», «с сотворенного своей «рукой» хотя на самом деле богатые всеми средствами стремились захватить имущество своих более бедных соседей. Фараоны располагали огромными земельными богатствами - раздавали их не только храмам, но и знати. Своей землей землевладелец распоряжался свободно. Уже на рубеже III и IV династий даже простые люди могли продать - свою землю. Землевладелец мог также подарить или завещать землю родственникам. Наследника можно было назначать, но обыкновенно, по видимому, им был старший в роду.

Усиливается социальная дифференциация общества, которая условно разграничивает элиту (управленцев, жрецов) и подданных (свободных крестьян-общинников, ремесленников и т.п.). Между ними устанавливается система взаимного обмена услугами. Первые выполняют управленческие функции, считаются ответственными за охрану и благосостояние подданных, а вторые обязуются исправно платить налоги и исполнять повинности. На все трудовое население деспотического государства, кроме налогов, были возложены и государственные повинности - так называемые общественные работы.

Строй многоукладной хозяйственной жизни определял исключительно **пестрый социальный состав древневосточных обществ**, который можно ранжировать в границах трех основных социально-функциональных образований: 1) господствующий социальный слой, куда входили придворная и служилая аристократия, командный состав армии, состоятельная верхушка земледельческих общин и пр.; 2) свободные мелкие производители – общинники-крестьяне и ремесленники, живущие своим трудом; 3) различные категории лиц, лишенных средств производства, зависимые подневольные работники, к которым относились и рабы.

В состав **господствующих верхов** входили следующие основные прослойки: придворная и служилая аристократия, жречество, военная знать, верхушечные слои земледельческих общин. Господствующие верхи осуществляли высшую политическую власть, обладая правами верховного собственника. Экономическое могущество указанной категории населения в странах Древнего Востока определялось сосредоточением в её руках основной массы обрабатываемых земель, источников водоснабжения, тяглового скота, рабов, денежных средств. Эти богатства формировались путем царских пожалований, раздачи царских наделов и рабов, насильственных изъятий общинной собственности, за счет иных

История государства и права зарубежных стран

поступлений (военная добыча, получение выплат из государственной казны, кредитно-ростовщические операции и т.д.). Но при этом следует обязательно иметь в виду, что имущественные права господствующих верхов отнюдь не имели частнособственнического характера, а политическая власть принадлежала им лишь постольку и до тех пор, поскольку и пока они были структурированы в государственный аппарат, - вне государственной организации эти верхи не обладают ни властью, ни собственностью, а потому и утрачивают само право быть господствующей элитой. Таким образом, характерная черта господствующих верхов в древневосточных странах заключалась в их тесной связи с государственным аппаратом, вплоть до полного слияния с ним.

В различных древневосточных регионах проявлялись определенные специфические особенности, свойственные господствующим слоям данного конкретного государства.

Так, в **Древнем Египте** существовали определенные отличия в положении светской столичной и провинциальной прослойкой в составе господствующих верхов, светская аристократия, тем не менее, находилась в состоянии известной конфронтации с центральной правительственной властью в лице фараона. Кроме того, для Древнего Египта была характерна известная конфронтация между светской и жреческой аристократией, - конфронтация, шедшая под знаком постоянного усиления позиций жрецов.

В составе господствующей верхушки **Вавилона**, помимо традиционно представленных здесь царских и храмовых чиновников, большую роль играли купцы и ростовщики (т.н. тамкары, т.е. лица, обслуживающие торгово-кредитную деятельность царского дворца и фактически превратившиеся в царских агентов). Что же касается жречества, то его влияние было гораздо меньшим, чем в Египте.

В **Древнем Китае** в состав господствующей элиты наряду с правящей столичной аристократией входила и провинциальная аристократия, ведущая свое происхождение из родовой знати покоренных племен. Среди всех категорий аристократии решающие позиции занимала светская знать, - положение жреческой аристократии всегда было достаточно скромным. Мощным структурирующим фактором уже со времен государства Инь являлись родственные связи; степень родства по отношению к императору (ванну) фиксировалась в качестве титула (гунн, хоу, бо, цзы и т.д.). В период государства Чжоу иерархия представителей господствующей элиты оформилась в виде нескольких разрядов. Особую ступень в иерархической лестнице составляли служивые люди, т.н. ши, - неплохо образованные, обладающими профессиональными навыками и связями в кругах знати, они готовы были выполнять роль верных и надежных вассалов по отношению к тем, кто будет им платить.

В **Древней Индии** важнейшей частью правящей элиты являлась светская аристократия, ведущая свое происхождение из прежней родоплеменной знати. Значительными привилегиями пользовалось и жречество. Однако главные особенности структуры господствующих верхов были обусловлены традиционным делением древнеиндийского общества на сословные группы – т.н. варны.

Свободные мелкие производители занимали промежуточное положение в социальной структуре древневосточного общества. Их кардинальное отличие от господствующих верхов состояло в том, что они не являлись эксплуататорами и добывали средства к существованию собственным трудом. С другой стороны, от рабов их отличал статус личной свободы. Мелкие свободные производители подразделялись на сельское население общин и городское ремесленное население. Они подвергались эксплуатации со стороны государства, поскольку несли на себе основную тяжесть податного обложения (налоги составляли до двух третей урожая), были обязаны исполнять военную службу, выполнять другие повинности (строительную, транспортную и т.п.).

В **Египте**, где степень вовлеченности населения в государственное хозяйство была самой высокой среди всех стран Древнего Востока, разница в правовом положении различных прослоек трудящихся фактически стерлась, так что господствующим господствующим верхам противостояла единая масса простолюдинов, обозначаемая общим термином «мерет». С этой массы в государственную казну взималась единая рента-налог; земля, сельскохозяйственный инвентарь, тягловый скот первоначально рассматривались как объекты царской собственности. В дальнейшем, когда становилась все более очевидной неэффективность крупных царско-храмовых латифундий, обрабатываемых подневольными и бесправными «слугами царя», этим последним участки земли стали передаваться в аренду. В этих условиях рента-налог стала выплачиваться в несколько адресов (казна, конкретный храм, номарх и т.п.); вместе с тем, государство сохранило за собой право привлекать этих арендаторов к исполнению трудовой повинности в централизованном порядке.

В **Вавилоне** крестьяне-общинники, ведущие самостоятельное хозяйство и не эксплуатирующие, как правило, чужой труд, составляли самую многочисленную и самую важную по роли в общественном производстве часть населения; рабский труд не преобладал ни в одной из отраслей трудовой деятельности. Многоукладный характер экономики Вавилона, более высокий, чем в других странах Древнего Востока, уровень развития товарно-денежных отношений способствовали глубокому расслоению общины, переливанию разорившихся общинников в царские и храмовые хозяйства, где они пополняли ряды рабов и зависимых арендаторов. Эта тенденция, угрожавшая финансовым и военно-организационным интересам государства, не осталась незамеченной правящими кругами. Уже в ранних правовых актах различных государств Месопотамии проявлено стремление поддержать статус свободного труженика, воспрепятствовать его окончательному разорению путем регулирования сроков пребывания в долговой кабале и т.д.; практиковалось и периодическое освобождение бедноты от непомерных долгов, производимое от имени государственной власти.

Община в **Древней Индии** (грама) отличалась, пожалуй, наибольшей прочностью, - причину этого явления следует искать в более высоком уровне индийского корпоративного коллективизма по сравнению с другими древневосточными обществами. Объединяя коллектив крестьян-тружеников, община достаточно свободно распоряжалась не только угодьями (пастбищами,

История государства и права зарубежных стран

пустошами, дорогами), не только ирригационными сооружениями, но и пахотными землями, обладая возможностями их продажи, дарения, сдачи в аренду.

Городские ремесленники, особенно редких профессий (оружейники, ткачи, ювелиры), были свободными людьми. Они трудились в государственных мастерских, сдавая в виде налога часть своей продукции. Во времена империи Маурьев в городах существовали корпоративные объединения торговцев и ремесленников (т.н. шрени), строившиеся по образцу сельских общин.

В Древнем Китае периода Инь и раннего Чжоу существовала особая система общинного землепользования, именуемая системой цзиньтянь («колодезные поля»). По этой системе каждый участок общинной земли делился на 9 равных по площади полей, из которых 8 использовалось отдельными семьями, а одно, расположенное в центре, являлось общим и обрабатывалось восемью семьями сообща, - урожай с него поступал в виде ренты-налога в государственную казну. Кроме обработки «общего поля», крестьяне-общинники выполняли и другие обычные повинности – строительную, военную, гужевую и т.п. В соответствии с реформой императора Ван Манна (IX в. до н.э.) вся земля была объявлена императорской собственностью, была запрещена купля-продажа земли и рабов, установлен максимум землевладения в одних руках, предприняты попытки более справедливого перераспределения земельной собственности.

Рабы в странах Древнего Востока никогда не составляли большинства населения, - в количественном отношении они значительно уступали массе свободных мелких производителей.

Именно в III тыс. до н.э. начинают складываться рабовладельческие отношения, появляется патриархальное рабство, характерное для государств Древнего Востока (в отличие от античных государств, где существует классическое рабство). Патриархальное рабство возникает в условиях преобладания натурального хозяйства, когда продукция производится в основном для собственного потребления и нет необходимости в такой высокой степени эксплуатации, как при товарном производстве. В основе названия этого типа рабства слово «патриарх», т.е. глава семьи. Раб как бы становится младшим, не полноправным членом большой семьи, работает вместе со своими хозяевами, которые, хоть и считают его своей собственностью, еще не видят в нем просто живое орудие труда, признают за ним некоторые права человеческой личности. При этом типе рабства в неволю попадали не только военнопленные — чужаки, но также и люди, оказавшиеся в долговой кабале, т.е. соплеменники, чего не было при классическом рабстве. Рабы могли принадлежать государству, храмам, частным лицам, однако они не были основными производителями материальных благ, как, например, в античных государствах.

В целом, юридическое положение рабов в древневосточных государствах существенно отличалось от их положения в странах античного мира. Допускалось, чтобы раб мог иметь семью, и хозяину не рекомендовалось вмешиваться во взаимоотношения между ее членами. Египетские рабы в случае совершения преступлений содержались в государственных тюрьмах и наказывались государственными органами. На основании законов вавилонского

История государства и права зарубежных стран

царя Хаммурапи дворцовый раб или раб-вольнотпущенник мог взять в жены свободную женщину, и дети от такого брака являлись свободными. Также свободными были и дети, рожденные рабыней от свободного человека, причем сама эта рабыня не могла быть перепродана другому господину. Тенденция к постоянному повышению статуса рабов от поколения к поколению прослеживалась в Древней Индии. Иногда раб мог с ведома хозяина владеть какой-то долей движимого имущества – той, которая была им приобретена, получена в дар или унаследована. Египетским рабам разрешалось приносить в храм жалобу на жестокое обращение с ним господина; здесь же они могли укрыться от преследований со стороны хозяина. Таким образом, древневосточный раб отнюдь не являлся только лишь «говорящим орудием», каким рассматривало его право античных государств. Следовательно, по своему юридическому статусу древневосточный раб занимал как бы среднее, промежуточное положение между объектом и субъектом прав.

В III тыс. до н.э. основной экономической единицей являлись крупные царские хозяйства, полностью господствовал натуральный тип производства. Торговые отношения развивались в рамках изолированных друг от друга регионов (Египта, Месопотамии, Индии) и существовали в основном в виде обмена.

На этом этапе во всех государствах, хотя и при наличии некоторых особенностей (например, в Египте), существовало два сектора экономики, связанных с видами собственности на землю - одной из важнейших характеристик экономического развития, особенно на ранних ступенях истории человечества, когда основой экономики было сельское хозяйство. Прежде всего, существовал общинный сектор экономики, где собственность на землю принадлежала территориальным общинам, а движимое имущество являлось частной собственностью общинников, которые обрабатывали выделенные им наделы земли. Кроме того, существовал и государственный сектор экономики, в который входили земли, принадлежавшие государству в лице царя, а также земли, пожалованные храмам: работали здесь формально свободные, но бесправные, так называемые царские люди. И в государственном, и в общинном секторе в качестве вспомогательного использовался труд рабов, сформировался патриархальный тип рабовладельческих отношений.

Во II тыс. до н.э. в древневосточных государствах происходит некоторое усовершенствование орудий труда, наблюдается прогресс в ремесле и отчасти в сельском хозяйстве, растет товарность производства, развивается ростовщичество, долговое рабство. Государственные земли на разных условиях начинают предоставляться частным лицам. В это время между различными областями Ближнего Востока устанавливаются экономические, политические и культурные контакты, оформляются международные торговые пути, растет число торговых поселений на территории других государств. В то же время обостряется борьба за преобладание на торговых путях, растет число войн.

Конец II тыс. до н.э. стал сложным периодом в истории древних государств. В это время заканчивается бронзовый век, когда орудия труда, оружие изготавливалось преимущественно из бронзы, начинается железный век.

История государства и права зарубежных стран

Культуру железа на территорию древних государств приносят молодые народы. В частности, так называемые народы моря, которые вторгаются на территорию Египта, в Малую Азию, Восточное Средиземноморье и оказывают сильное воздействие на весь Ближний Восток.

В других регионах Древнего мира на рубеже II-I тыс. до н.э. также наблюдается активное движение племен. На территорию Ирана приходят индийские и персидские племена, в Индии долину Ганга начинают осваивать индоарийские племена.

3. Основные черты древневосточного права

Процесс политогенеза сопровождался изменением нормативной системы общества. Общая тенденция связана с дифференциацией норм: постепенно отделяются религия, моральные нормы и законодательство. Последнее - связано с более активной нормотворческой деятельностью государства. Формирование законодательства связано, прежде всего, с санкционированием обычаев. Второй путь – развитие прецедентного права, третий – оформление властных велений правителя. Появление законодательства как новой, более совершенной формы права придает ему и новые характерные черты: формальную определенность (писаная форма), объективность (нормативный акт относится, в принципе, к неопределенному адресату), обеспеченность государственным принуждением. Однако не все законодательство (и это характерно и для наших дней) отражает право. Но несомненно, что это – значительный шаг вперед с точки зрения юридической техники и фактического регулирования общественных отношений.

Длительность рассматриваемого периода (несколько тысячелетий), отрывочность сведений о столь отдаленном от нас времени крайне затрудняют общую характеристику развития права стран Древнего Востока. Однако, используя сообщения отдельных дошедших до нас исторических памятников, можно выделить **типичные черты раннего правового состояния**, свойственного в той или иной мере, в различных модификациях многим государственным образованиям того времени.

Аморфность. Право не вполне отделилось от религии в особое средство регулирования общественных отношений, правовые и религиозные обязанности не различались. В Древней Индии, например, не было известно даже слово «право», а предписания правового характера содержались в священных книгах индусов. Религия поддерживала право своими санкциями. Она наделяла право как божественное установление ореолом святости, облакала в религиозные одежды. Авторитет религии в полной мере использовался властью, чтобы внушить уважение к праву.

Первоначально право тесно переплеталось также с простыми нормами нравственности и древними обычаями. Первые памятники права часто были записями норм обычного права.

Недифференцированность – неразвитость основных правовых понятий, институтов, структуры права, самой правовой нормы. Так, еще и уголовное право

История государства и права зарубежных стран

не отделялось от гражданского, а уголовный процесс – от гражданского процесса. При этом понятия правонарушения и преступления (общественно опасное деяние) зачастую не разграничивались. Широкое использование «объективного вменения» объясняется также и неразвитостью понятия вины как решающего основания ответственности. При определении наказания не различались подчас умысел и неосторожность.

Правовая норма еще не сложилась в чистом виде: широкое распространение имели особые социальные нормы с вкрапленными в них предписаниями правового характера. Правило поведения в такой норме, выступая в форме религиозного предписания или древнего обычая, обеспечивалось, прежде всего, религиозной санкцией или силой общественного мнения. Со временем из них вычлениются правовые нормы, которые все более активно стали поддерживаться возможностью и реальностью государственного принуждения.

Узкая сфера действия. На ранних ступенях развития общества многие отношения регулировались обычаями, религией, тогда как роль права в определении строя жизни была крайне сужена.

Экзотичность, своеобразие. На ранних ступенях развития в праве особенно ярко представлена этническая самобытность народов. Причудливость формы, свойственная фантазии раннего возраста, переносилась на право.

Наивное мировоззрение древних народов обусловило, в частности, развитой и детализированный *формализм* и *символизм* правовых действий. Правовой акт неизменно сопровождался множеством сложных ритуальных действий – жестами, произнесением клятв или сакраментальных слов, фраз, исполнением религиозных гимнов. Малейшее отступление от строго установленной формы, например неточность в произнесении слов, приводило к тому, что необходимый правовой результат не достигался.

Казуальность. Право нередко возникало из записи конкретных судебных решений, и поэтому обобщающий характер правовой нормы еще не сложился и она соотносилась лишь с конкретным случаем. Такие нормы были более понятными, но они не могли охватить всю сферу отношений, подлежащих правовому регулированию, и приводили к значительным пробелам в праве.

Консерватизм. Священность и неприкосновенность религиозных догматов и древних обычаев переносились на право. Связь права с религией и обычаями, застойный характер общественного и экономического развития обусловили крайне замедленный темп изменений в нем. Следует, однако, учитывать, что и отрывочность сведений о праве стран Древнего Востока не позволяет сколько-нибудь полно показать его развитие, изменения.

В отдельных отраслях права следует выделить неразвитость права частной собственности, жестокость наказаний, ордалии и талион в судебном процессе. Особо обращает на себя внимание резко выраженное неравноправие отдельных групп населения. Правовое положение человека определялось, прежде всего принадлежностью к тому или иному сословию, а право индивидуальной свободы не признавалось.

Как уже отмечалось, в странах Древнего Востока право характеризовалась неразвитостью своей системы, отсутствием четких разграничений между

История государства и права зарубежных стран

отраслями и институтами права. Поэтому говорить о гражданском праве (регулирующем, главным образом, имущественные, обязательственные отношения) и уголовном праве (определяющем, какие правонарушения имеют характер преступления и какие за них устанавливаются наказания) можно только условно. Это же следует сказать и об институтах права – группах правовых норм, регулирующих определенный вид общественных отношений (например, отношений собственности).

Рассматривая с высоты современности право стран Древнего Востока, нельзя не видеть в нем только примитивизм и упрощенность. Право не может быть выше духовного и экономического уровня, а простота, упрощенность права для своего времени были наилучшими.

Древнейшим источником права, по мнению Крашенинниковой Н.А., являлись обычаи которые, являясь продуктом общинного творчества, в течение длительного времени не записывались, а сохранились в устной традиции и памяти соплеменников. Ссылки на древних мудрецов, обладающих священным авторитетом, хранителей обычаев, можно найти почти во всех памятниках древневосточного права, в чем сказался его традиционный характер. Нормы права опирались на установившиеся образцы поведения, сложившиеся в прошлом, ориентировались на них. Обычай, наполняемый новым социальным содержанием, санкционированный государством, оставался главным источником права и тогда, когда появились письменные судебники, брахманские компиляции и пр. Первые памятники права в основном закрепляли наиболее распространенные обычаи, установившуюся судебную практику. Отсюда их неполнота, неразработанность ряда институтов и норм, казуистический характер, ибо правовая норма фиксировалась не в абстрактной форме, а в виде конкретного случая. В правовых системах, которые формировались в медленно эволюционирующих древневосточных обществах, нашли отражение нормы старого родового строя, например, предусматривающие коллективную ответственность членов семьи или даже всех членов соседской общины за проступки, совершенные одним из них, кровную месть, самосуд, талион.

Впоследствии все более значительную роль стала играть законодательная деятельность верховных правителей древневосточных деспотий.

Меньше всего сведений сохранилось о праве Древнего Египта, - хотя здесь, по данным источников, имели место попытки кодификации права, ни один из памятников подобного рода до нас не дошел. Впрочем, некоторые ученые полагают, что в Египте, можно было вообще обходиться без кодифицированного права – его вполне могли заменять предписания центральной администрации. В Древнем Китае первые писанные законы относятся к VI - V вв. до н.э. Так, самый ранний сборник уголовных законов Китая (т.н. «Обозрение законов») датируется 536 г. до н.э. На рубеже V-IV вв. до н.э. появился один из первых сводов законов – т.н. «Книга законов царства Вэй», посвященный в основном проблемам уголовного права и уголовного процесса. Большая работа по систематизации древнекитайского права проводилась в империи Хань в III -II вв. до н.э. Право Древней Индии формировалось под влиянием двух важнейших источников. Первым из них являлись сборники религиозно-нравственных предписаний

История государства и права зарубежных стран

(дхармашастры), разрабатываемые и толкуемые брахманами на основе священных книг; вторым – литература чисто светского характера, представленная трактатами, посвященными проблемами политики и права (артхашастры). Наиболее важное место среди дхармашастр занимают Законы Ману, относящиеся к периоду II в до н.э. – II в. н.э. Они состоят из 12 глав и 2685 статей, из которых непосредственно правовой характер имеют лишь некоторые статьи 8 и 9 глав. Древнеиндийские законы имеют более сильную религиозную окраску, чем нормативные акты других стран Древнего Востока.

1) Древнее ближневосточное право. Наиболее древние законы, известные науке и введенные в научный оборот, появились в государствах Ближнего Востока. На языках народов, населявших этот регион, слово «закон» означало «то, что держит твердо и установлено прочно».

Гораздо более полным, наилучшим образом сохранившимся и потому заслуживающим наибольшего внимания памятником древнего ближневосточного права является свод законов Вавилонского государства, изданный в годы правления царя Хаммурапи (1792-1750 гг. до н.э.). Этот свод законов был обнаружен в 1901 г. французской археологической экспедицией во время раскопок города Сузы.

О гражданском, уголовном, процессуальном праве стран Древнего Востока, основных институтах этих отраслей права можно достаточно полно судить по древневавилонскому памятнику праву - Законнику Хаммурапи.

Непосредственно законам предшествовала преамбула (введение), в которой указывалось на божественное происхождение Судебника, перечислялись достоинства правителя и отмечались цели введения этих норм, в частности: «Дать сиять справедливости в стране, чтобы погубить незаконных и злых, чтобы сильному не притеснять слабого... доставлять стране благополучие»,

Источниками при составлении Судебника Хаммурапи послужили обычное право, шумерские судебники, судебная практика, новое законодательство. Он был построен казуальным способом (от латинского «казус» — случай). Система при подборе правил отсутствовала, во всяком случае научному анализу она не поддается. Закон расценивал социальное неравенство как высшую справедливость. Наиболее крупные социальные категории, которые в нем упомянуты:

—*авилум* (человек) - мог быть свободным общинником, собственником выделенной общинной земли, обладать всеми законными правами в отношении имущества, в семейных отношениях;

—*мушкенум* (от «падающий ниц», т.е. поступивший в услужение, стоящий на коленях) - владелец участка земли, переданного ему на определенных условиях из царского (государственного) фонда; законы «дешевле» оценивали его имущество при повреждении, наказание за нанесенные ему телесные повреждения были мягче;

—*вардум* - раб, приравненный к имуществу. Рабы мушкенумов могли вступать в брак со свободными, дети от этого брака считались свободными;

—*воин* (редум, баирум) - за воинскую службу царю наделялся

История государства и права зарубежных стран

землей (12 га), где вел сельское хозяйство на определенных условиях (илку).

Практиковалось заложничество по разного рода долговым сделкам, когда заимодавец держал у себя в доме члена семьи или раба должника до тех пор, пока долг не будет возвращен сполна.

Закон охранял собственность царя, царских людей, храмов, частных владельцев и общины. Таким образом, в Вавилоне существовали следующие виды земельной собственности: царская; храмовая; общинная; частная. Широкое применение договорных отношений свидетельствовало о развитой экономике страны. Чудом света стала почти километровая Вавилонская башня, сооружение которой не подвластно даже современной технике.

Судебник охранял патриархальный (от латинского «патр» - отец) уклад, означавший абсолютную власть мужчины в семье. Брак был действительным только при наличии письменного договора, заключенного между будущим мужем и отцом невесты. Жена за неверность подвергалась суровому наказанию: женщину бросали в реку связанной вместе с любовником, если муж ее не прощал (при ее прощении царь мог помиловать и любовника), В случае бесплодия жены муж мог иметь жену побочную. Однако замужняя женщина не была бесправна. Она могла иметь свое имущество, сохраняла право на приданое, имела право на развод, могла вместе с детьми наследовать имущество после мужа. Законы Хаммурапи наделяли женщину статусом выше предусмотренного более поздними кодификациями (например, Кодексом Наполеона 1804 г.). Довольно сильная власть отца над детьми проявляется в возможности продавать их, отдавать в качестве заложников за долги; допускалось даже отрезание языка, если те злословили на родителей. Статья 196 гласила: «Если сын ударит своего отца, то ему должны отрезать пальцы». Но отец не имел права лишить наследства сына, не совершившего преступления. Законы Хаммурапи признают усыновление детей.

Уже имело силу наследование по завещанию, но с известными ограничениями. Преимущественным оставалось наследование по закону. В качестве наследников выступали дети, усыновленные дети, внуки, дети от рабыни-наложницы, если отец признавал их своими.

Преступлениями считались покушение на личность, собственность, нарушение семейного и профессионального долга, аморальное поведение. Наказание применялось в основном по принципу талиона (римский правовой термин, означавший «равное за равное»; «око за око», «зуб за зуб»): «Если человек повредит глаз какого-либо из людей, то должно повредить его глаз» (ст. 196 Судебника). В более чем 30 статьях предусматривалась смертная казнь, причем казнь мучительная: сожжение, утопление, посажение на кол. Узаконивались членовредительские наказания: отрубание руки, отрезание пальцев, языка и т.п. Использовались штрафы, и их размер зависел как от совершенного преступления, так и от социального положения потерпевшего и преступника.

Судьи осуществляли правосудие строго по закону, на «паперти храма» (площадка перед храмом), с применением ордалия (магический обряд). Высшей судебной инстанцией был сам царь.

История государства и права зарубежных стран

Таким образом, древнее ближневосточное право отразило расцвет так называемой магической цивилизации, которая была ближе к природе человека.

2) Брахманское право. Порождением такого же рода цивилизации стало брахманское право, Эту древнеиндийскую цивилизацию называют ведической («веды» - истина, священные книги индусов, священные источники «всех знаний»). На основе ведических текстов возник брахманизм как религиозное учение. Носителями этого знания являлись брахманы - высший слой общества. Они разработали **Законы Ману**. Ману - имя одного из мифических прародителей человечества - первый человек. Предание приписывает законам Ману божественное происхождение. В понимании индийцев, это не просто правовой кодекс, а «Книга законов» - религиозные и гражданские правила, которыми должен руководствоваться в быту человек. Кроме правовых норм, сосредоточенных главным образом в VIII и IX главах, в «Книге законов» много религиозных и нравственных предписаний. Написаны Законы в форме двустиший (шлок), ритмической прозы, что должно было облегчить их запоминание. Точное время их составления неизвестно. Предполагается, что они появились в период между II в. до н.э. и II в. н.э. В Европе Законы стали известны с конца XVIII в., с началом английского владычества в Индии. Все 2685 статей Законов были посвящены дхарме (судьбе). Понятие дхармы многогранно. Это и мораль, и норма поведения, и свод правил, обязательных для каждого правоверного индуса, регламентирующих различные стороны его жизнедеятельности. То есть это основное содержание древнеиндийского права. За нарушение дхармы человек нес наказание в этом мире и в других мирах. Он рисковал судьбой своих близких и последующих поколений. Статья 164 гл. 5 гласила: «Из-за неверности мужу жена в мире снискивает (заслуживает) презрение, а после смерти оказывается в чреве (животе) шакала и мучается ужасными болезнями».

Главное в Законах Ману - закрепление существующего *варнового устройства*. Варна - социальный слой древнеиндийского общества. Закон Ману устанавливал следующий порядок (ст. 145-156 гл. 2): «Старшинство у брахманов зависит от знания, у кшатриев - от доблести, у вайшьев - от богатства, у шудр - от возраста. Человек является почтенным не потому, что у него седая голова; того, кто изучил Веды, боги считают почтенным, даже если он юн. Гуру (учитель священного писания) в 10 раз почтеннее преподавателя, отец в 100 раз почтеннее учителя, но мать превосходит почтенностью отца в 1000 раз» (ст. 31, 87, 88, 89, 90, 91).

Суду и правосудию был посвящен целый трактат «Артхашастра» (составлен примерно в IV-III в. до н.э.; авторство приписывают Каутилье - другу, советнику и министру Чандрагупты I династии Маурьев). В соответствии с этим трактатом раджа должен был назначить судей из брахманов. Правосудие основывалось на четырех столпах: 1) дхарма (закон Ману, судьба); 2) судебное разбирательство; 3) обычай; 4) царский указ.

Из них последнему отдается преимущество перед другими. В спорных случаях каждая последующая опора имела большую юридическую силу, чем

История государства и права зарубежных стран

предыдущая. Таким образом, в иерархии правовых источников решающую роль играл указ царя (правительственное распоряжение). В трактате было сказано: «Дхарма основана на истине, судебное разбирательство - на свидетеле, обычай - на общем мнении людей, а указ - это царское распоряжение». Однако царь мог участвовать в суде только со своими советниками - брахманами. Средства, используемые при решении дела, перечислены в такой последовательности: «очевидная истина, собственное признание, честное рассмотрение показаний обеих сторон, логика и клятва» (III, 39, 40, 46). Брахманский суд основывался на культе наказания. В ст. 22 гл. 7 Законов было сказано: «Весь мир подчиняется только посредством наказания, ибо трудно найти человека чистого, ведь только из страха наказания весь мир служит пользе».

Таким образом, древнебрахманское право для своего времени было высокоразвитым, отражало веру людей, служило ее укреплению, выступало мощным фактором сдерживания криминальных проявлений человека.

3) Древнекитайское право. Древнекитайское право отличается рядом характерных черт. Прежде всего, особенностью традиционного китайского права является то обстоятельство, что оно не подверглось воздействию ни одной из мировых религии. В понимании права древние китайцы не исходили из идеи божественного промысла. Воля Неба находила свое выражение лишь в избрании Небом правителя, вручении ему «небесного мандата» на право управления. Наказания и награждения исходили от правителя, который действовал на основании закона, созданного им самим или по его воле. Кроме того, традиционное право Китая развивалось преимущественно как уголовное право. Нормы уголовного права регламентировали все сферы взаимодействия людей в контексте решения главной цели – достижения гармонии и порядка. В связи с этим предметом бесконечных споров между конфуцианством и легизмом стоит вопрос о том, что является лучшим средством управления – моральная норма или наказание. По этой причине право рассматривалось сквозь призму выявления природы и смысла наказания. Наказание понималось как кара за совершенное преступление, по своей тяжести проступка, как и награда – заслуге и призвано предостеречь и устранить потенциальных преступников. Источниками древнекитайского права являются законы правителя, судебная практика, моральные нормы, нормы обычного права. В Древнем Китае рано сформировались писаная правовая традиция. Так, в государстве Чжоу в X в. существовало Уложение о наказаниях (Уголовный кодекс) Му-вана. Наряду с писанным правом в качестве источника права в Древнем Китае значительную роль играли нормы морали, закрепленные в ритуале.

Имущественные отношения регламентировались законами правителя и нормами обычного права. Главными объектами имущественных отношений выступали земля и рабы. Незрелость норм и институтов частного права в Древнем Китае объясняется господством государственной собственности на главную ценность – землю. Хотя с середины I в. в Древнем Китае происходит интенсивный рост частнособственнического землевладения, однако владелец не приобретал в полном объеме прав собственника.

Обязательственные отношения возникали из договора и деликта. Широкое

История государства и права зарубежных стран

распространение имели договоры мены, дарения, купли-продажи, личного найма, займа, которые регулировались и заключались в письменной форме, на медных досках, в присутствии свидетелей. Стороны уплачивали пошлину.

Семейно-брачные отношения регулировались нормами морали (ритуала). Для Древнего Китая характерна большая патриархальная семья, состоящая из нескольких поколений с абсолютной властью отца, с многоженством и культом предков. Семейная политика в Древнем Китае, как и законодательство, менялась в зависимости от господствующей идеологии. Традиционное право Китая устанавливало ряд требований, в соответствии с которыми заключались браки: 1) согласие родителей жениха и невесты, нарушение которого влечет уголовное наказание; 2) ритуал сватовства; 3) соблюдение границ брачного совершеннолетия: для мужчин с 16 до 30 лет, для женщин с 14 до 20 лет; 4) запрет браков между родственниками. Государство вмешивалось в семейные отношения, следило за тем, чтобы все эти условия соблюдались.

Уголовное право Древнего Китая – наиболее разработанная отрасль традиционного права. В правовой мысли Китая наиболее значима была проблема определения природы человека как источника преступных деяний. В конфуцианстве понятие преступления связывалось с проявлением преступной воли низкого, «маленького» человека. В соответствии с этим выделялись преднамеренные и непреднамеренные преступления, а также преступления, совершенные без умысла и по ошибке.

Легисты, напротив, полагали, что человек по природе своей зол, алчен и жаждет богатства. Главное средство управления людьми – это закон и разработанная на его основе система наказаний. Следует жестоко карать за мелкие преступления, тогда большим неоткуда будет взяться. Наказание применялось с целью устрашения, как воздаяние за совершенное преступление, оно должно соответствовать тяжести проступка.

Суд не был отделен от администрации. Верховным судьей являлся император. Судебные функции осуществляло большое количество чиновников, как в центре, так и на местах. Судебная система была организована иерархически. Процесс имел как состязательный, так и розыскной характер. Установление судебной истины осуществлялось на основе свидетельских показаний, вещественных доказательств, добытых в ходе осмотра места происшествия, клятв. В эпоху Цин была узаконено применение пыток в судах при расследовании уголовных дел.

В завершение данной проблемы заметим, что формирование ранней государственности и права идет различными путями в разных локальных цивилизациях. Однако следует отметить, что для восточного правополиогенеза в целом характерен внеэкономический способ принуждения крестьянских общин, сохраняющих достаточно широкую самоуправляемость.

Особенности развития древневосточного государства и права отражает специфику эволюции самих древневосточных обществ, глубокое познание которой требует применения цивилизационных подходов к их изучению. Древневосточные общества отличались стойкой многоукладностью, глубоким влиянием на всю общественную жизнь религиозной идеологии, особой системой

История государства и права зарубежных стран

социальных связей и пр.

Первая государственность на земле, возникшая на Древнем Востоке – в Египте, Вавилоне – отличается особыми закономерностями, обусловленными спецификой египетской, вавилонской и иных современных им цивилизаций. Возникновение государств на Древнем Востоке характеризуется следующими основными чертами:

- сохранением основных экономических и социальных структур первобытного строя (земельная община и слабое развитие индивидуальной собственности на землю; значительная роль коллективной собственности);

- наличием институтов патриархального быта, а в отдельных странах – даже следов матриархата;

- первобытными формами рабства с сохранением домашнего рабства, где у раба имелась возможность пользоваться и распоряжаться своим имуществом и даже заводить семью.

Назначение права в странах Древнего Востока, где в качестве регуляторов доминировали религиозные нормы, нормы морали, традиции, обычаи, состояло в закреплении социального неравенства, в признании его справедливым. Особенностью древневосточного права является неразрывная связь права с религией, моралью, ритуалом. Право здесь всегда имело религиозное обоснование. В этой связи правонарушение рассматривалось как грех, требующий искупления.

До настоящего времени еще никому не удалось убедительно доказать, что древневосточное право оказало непосредственное воздействие на право древних греков и древних римлян, а через них – на современное право Европы и Америки, однако наличие континуитетных связей между правовыми системами древнего и современного Востока можно констатировать со всей определенностью. Если же учесть, что под регулирующим воздействием ориенталистских правовых систем протекает жизнь большей части нынешнего населения Земли, в частности, многомиллионных представителей арабо-исламской, индо-буддистской и китайско-конфуцианской цивилизаций, то не будет большим преувеличением утверждение, что исследование истории древневосточного права (как, впрочем, и государства), анализ его специфических особенностей и выяснение тенденций последующей эволюции имеют не исключительно лишь познавательное, научно-теоретическое, но и важнейшее практическое значение.

ЛЕКЦИЯ №3

Античная Греция

Термин «античность» появился во Франции в XVIII в. для обозначения культуры времен Древней Греции и Древнего Рима. Позже он стал употребляться в более широком смысле для обозначения периода существования Греко-римской цивилизации (III – II тыс. до н.э. – 476 г. н.э.). Греко-римскую цивилизацию, начиная с эпохи Возрождения, европейцы называют «золотым веком человечества». Она выработала и сформулировала иные, по сравнению с Востоком, жизненные принципы, наиболее общие

История государства и права зарубежных стран

ценностные ориентации, основные формы социальной и государственной организации. Они складывались постепенно, под влиянием как внутренних факторов (природно-географического, разделения труда и быстрого разложения патриархально-родовых связей, постоянных миграций и колонизации новых территорий, частной собственности), так и внешних (заметного влияния Востока).

1. Возникновение античных государств

Процесс возникновения античных государств наука относит к IX-VIII вв. до н.э. Основой этого процесса считается **синойкизм** - объединение племен. Племена образовывали поселения в виде **полиса** (города-государства). Характерная для Греции форма государства получила наименование **полиса**, поскольку государство состояло, как правило, из нескольких сельских поселений, объединившихся вокруг одного городского центра. Экономических предпосылок для образования крупных политических объединений не существовало.

Полис представлял собой замкнутое политическое объединение сравнительно небольшого коллектива граждан, объединяемых традициями своего общего исторического происхождения, особенностями культуры, спецификой правовых систем. Формы политического устройства в различных греческих полисах отличались значительным разнообразием и частой сменяемостью: имели место аристократические, демократические, тиранические, смешанные формы.

Античный полис был обнесен стеной, имел храмовый ансамбль и форум (место для принятия важных политических решений). На юге Эллады (древнее название Греции) воинственные племена ахейцев и дорийцев, завоевав местное население, образовали четыре поселения, которые затем слились в единый полис Спарту, ставшую центром государства. На севере Эллады в аналогичном процессе участвовало 12 племен, которые образовали полис Афины, названный в честь культовой богини. Таким же образом был образован римский полис. Объединенные племена италийцев, этрусков и колонистов-эллинов создали на семи холмах «вечный город» Рим.

Однако процесс возникновения античных государств имел очень важную особенность, на которую ученые практически не обращают внимание, поскольку речь идет об информации, дошедшей до нас из легенды. Вот о чем писал Плутарх (древнегреческий писатель - I в. н.э.) в своем сочинении «Сравнительные жизнеописания». Отцом - основателем Спарты был мифический Ликург, который стал царем по ретре, т.е. по устному договору спартанцев с божествами. Таким же основателем Афин, как полагал Плутарх, был и Тесей - сын земной женщины и бога Посейдона, который подарил ему божественную власть. Тесей совершил массу сверхъестественных подвигов. Он объединил враждебные племена в единый народ, разделил его на эвпатридов (родовую знать), имевших монополию на занятие государственных должностей, геоморов (земледельцев) и демиургов (ремесленников). Кроме того, значительную часть населения составляли метеки - выходцы из других

История государства и права зарубежных стран

общин, лично свободные, но ограниченные в своих политических и экономических правах. Сами греки называли себя эллинами в честь своего божества Эллина, а греками их прозвали римляне.

Основателями Рима Плутарх называет братьев-близнецов Ромула и Рема - сыновей бога войны Марса, вскормленных волчицей. Легенда гласит: внуками 14-го царя Нумитора, отстраненного от власти его братом Амулием, были Ромул и Рем. Стремясь избавиться от законных наследников на царство, Амулий приказал близнецов бросить в Тибр. Раб положил детей в корзину и понес к реке. Он поставил корзину на берег, надеясь, что вода поднимется (она продолжала прибывать) и унесет корзину. Однако этого не случилось. Близнецы выпали из корзины и начали кричать. На крик прибежала волчица, у которой пропали волчата. Она ласково облизала младенцев и напоила их своим молоком. Затем близнецов нашел пастух Фаустил и воспитал их. Мальчики выросли и отвоевали свое право на царский престол. Однако между братьями произошла ссора. Спор возник из-за того, чьим именем назвать новый город, где начать его строить. Разгневанный Ромул убил своего брата. Римские ученые уверяли, что они смогли точно определить дату основания Рима. Это событие, по их словам, произошло 21 апреля 754 г. до н.э.

Итак, по преданию, Ромул убил Рема за ослушание. Став царем-воином (царь - рекс), он (Ромул) возвел убийство врагов в почитаемый культ. Выполнив свою божественную миссию по основанию государства, Ромул был живым взят на небо и обрел бессмертие.

Таким образом, Плутарх, в отличие от представителей современной науки, считал сверхъестественное происхождение античных государств очевидным фактом. Поэтому, изучая античную государственность, необходимо учитывать и это парадоксальное обстоятельство.

2. Два пути формирования эллинической государственности

Эллиническая государственность, имея божественное происхождение, стала формироваться двумя путями, которые относительно быстро привели ее к гибели. Один продемонстрировала **Спарта**, государственный строй которой являл собой сочетание аристократии, демократии и открытой военной диктатуры. Верховная власть принадлежала двум царям, входившим в герусию (совет старейшин), состоявшую из 30 геронтов (членов герусии), включая двух царей. Старейшиной мог быть выбран даже 16-летний юноша, если он признавался самым доблестным воином. Герусия рассматривала и подготавливала законопроекты, вершила суд по уголовным делам (дела гражданские были подсудны эфорам). Избрание геронтов и принятие важных политических решений осуществлялись апеллой (народное собрание), которая голосовала криком. Силу крика оценивали геронты. Если при этом возникали затруднения, участники собрания расходились в разные стороны, после чего на глаз определялось большинство. В апелле должны были принимать участие все спартанцы старше 30 лет. Она решала, кому из царей идти в поход, принимала новых граждан и лишала гражданства. Апелла

История государства и права зарубежных стран

выбирала на год пятерых эфоров, осуществлявших полицейские функции. Эта миссия была крайне важна, так как государственные рабы - илоты, которых нужно было держать в повиновении, составляли 90% свободного населения и неполноправных периэков. Периодически эфоры организовывали криптии (массовые убийства илотов). В руках эфоров были гражданская юрисдикция (споры о собственности, наследстве, о договорах и т.д.).

Эфоры гарантировали имущественное равенство среди спартанцев. Все спартанцы должны были участвовать в общественных трапезах (сисситиях). Каждый вносил для этого свой взнос натурой и деньгами. Те, кто не имел такой возможности по бедности, исключались из числа «равных» и переводились в разряд «опустившихся» (гипомейены). В спартанской среде презирались богатство, роскошь, праздность и труд. Были приняты суровые законы, направленные против роскоши, согласно которым крыши всех домов должны делаться одним топором, а двери - только одной пилой, без помощи какого-либо другого инструмента. Спартанцам запрещалось торговать, для них вводились тяжелые, не удобные в обращении железные монеты. Спарте нужны были стойкие, храбрые, выносливые и дисциплинированные воины. Все довольствовались простой пищей, одевались в грубую одежду. С 20 до 60 лет каждый спартанец был военнообязанным. Жениться разрешалось в 30 лет. Именно в этом возрасте мужчина признавался совершеннолетним и приобретал политические права. Только война была смыслом жизни спартанцев. Жестокое воспитание не оставляло места жалости, состраданию, любви. Неполноценных младенцев убивали. Отец должен был вытащить меч и зарубить сына. Спартанцы презирали высокие чувства и не боялись смерти. Победить их было невозможно. В период большой войны командование всеми спартанцами принимал один царь. Вторым считался верховным жрецом и судьей. Он продолжал управлять государством.

Древнегреческий историк Ксенофонт (430-355 гг. до н.э.) писал о Спарте: «Самое удивительное то, что хотя все хвалят подобное уч-реждение, подражать им (спартанцам) не желает ни одно государство». Видимо, цена железного порядка была слишком высока. Спарта прекратила свое существование во II в. до н.э.

Другой путь формирования государственности продемонстрировали **Афины**. Аристократическое правление эвпатридов через ареопаг (слово произошло от названия холма) - совет знати и девяти архонтов (правителей), стало склоняться к тирании. Самым известным афинским тираном был Драконт, который ввел первые написанные законы, предусматривавшие смертную казнь даже за мелкое воровство. Об афинской тирании Плутарх писал следующее: «Поскольку неравенство между бедными и богатыми дошло до высшей точки, государство находилось в чрезвычайно опасном положении. Весь простой народ был в долгу у богатых, и он негодовал».

Спасителем государства в этой опасной ситуации выступил **Солон** (640-560 гг. до н.э.), провозглашенный архонтом-эйпоменом (посредником) в 594 г. до н.э. Хотя Солон был эвпатридом, он пользовался доверием среди широких слоев населения. Для богатых он был человеком зажиточным, значит, своим,

История государства и права зарубежных стран

а бедные высоко ценили его за честность. Солон провел ряд реформ, заложивших основы демократии, за что был причислен к семи мудрецам древности. Он, соответственно, и придумал демократию. Солон сказал: «Отдайте власть народу, пусть будет недоволен собой».

Основным содержанием реформ Солона стали отмена долгового рабства (*сисахфия* - «страхивание бремени») и изменение политической структуры общества. Все граждане были разделены на четыре разряда в зависимости от получаемого дохода. А доходы измерялись медимнами - мерой сыпучих (зерно) и жидких (вино, оливковое масло) тел (деньги еще не получили распространения). Один медимн равнялся 52 литрам.

Люди, имевшие доход, превышающий 500 медимнов, зачислялись в первый разряд и назывались пятисотмерниками; получавшие 300 мер дохода относились ко второму разряду и назывались всадниками; те, чей доход был до 200 медимнов, назывались зевгитами; наконец, в четвертый разряд входили все остальные граждане, которые назывались фетами. Представители первой категории могли занимать любую должность, зевгиты и всадники не могли лишь избираться в архонты, феты обладали только правом избирать должностных лиц, но не могли быть избраны. Таким образом, Солон ввел новое деление общества по цензу, доходности; народному собранию он придал законодательные функции и предоставил право формирования исполнительной власти в лице совета 400. Благодаря Солону Афины получили *гелиэю* (народный суд присяжных). Народных судей насчитывалось до 6 тыс. Этот суд мог помиловать преступника или наказать невиновного.

Дальнейшая демократизация государства была связана с реформами **Клисфена**, провозглашенного в 509 г. до н.э. простатой демоса (сердцем народа). Клисфен разделил государство на 10 фил, которые получили самоуправление. В филах была проведена перепись населения; занесение в список означало афинское гражданство. Филы стали избирать общий орган управления - совет пятисот (от каждой филы (всего 10) по 50 человек), От каждой филы избирался один стратег (верховный военачальник). Коллегия стратегов осуществляла военную и исполнительную власть.

Эти демократические реформы были продолжены в 462-412 гг. до н.э. лидерами демоса **Эфиальтом** и **Периклом** и привели к ликвидации ареопага и установлению полной демократии. Верховная власть теперь принадлежала *эклезии* - народному собранию. За участие в нем в зависимости от важности гражданин получал одну или две драхмы (драхма - 5-граммовая серебряная монета). Должности тоже стали оплачиваться (придумал это Перикл), что дало возможность малообеспеченным гражданам занимать государственные посты. С речами в народном собрании выступали главным образом профессиональные ораторы - демагоги. Искусство оратора высоко ценилось, поэтому оно было предметом специального изучения.

Народное собрание подвергало остракизму (суд остракизма придумал Клисфен) всех врагов демократии. Остракизм означал изгнание из Афин. Само судилище вершилось с помощью черепков: каждый получал глиняный

История государства и права зарубежных стран

черепок и писал на нем имя человека, которого считал опасным для демократии. Черепки подсчитывались, и если одно и то же имя написали более половины присутствовавших, его обладатель считался осужденным и должен был отправиться в изгнание на 10 лет. Преступник мог быть объявлен вне закона. Вне демократии были неполноправные метеки - рожденные от представителей других областей Эллады (греки, но не афиняне), иностранцы, женщины и рабы. Самый бедный афинянин имел не менее трех рабов. Всей совокупностью прав и привилегий пользовались (по закону Перикла) только те лица мужского пола, у кого и отец и мать были природными и полноправными гражданами Афин. Гражданство приобреталось с 18-летнего возраста. Затем в течение двух лет юноша проходил военную службу. С 20 лет ему разрешалось участвовать в народном собрании. Завершив двухлетнее обучение военному делу, гражданин оставался военнообязанным до 60-летнего возраста.

Формальное равноправие афинских граждан сочеталось с их имущественным неравенством, которое резко возросло к концу V в. до н.э. Наряду с процветанием небольшой группы крупных (по масштабам Афин) землевладельцев и торгово-ремесленных богачей значительно ухудшилось положение основной массы граждан - мелких земледельцев, ремесленников и люмпенов. Обострились противоречия между афинянами и ограниченными в правах метеками. Все это привело афинскую демократию к острому кризису.

Таким образом, государственный аппарат Афинского полиса был довольно многочисленным и разветвленным. Однако ему не были свойственны те черты строжайшей централизации и бюрократизма, которые составляли квалифицированный признак древневосточных деспотий. Вся система формирования и функционирования государственных органов Афин строилась на определенных демократических принципах, важнейшими среди которых были следующие:

- выборность* (открытым голосованием или по жребию);
- краткосрочность* (как правило, на 1 год);
- коллегиальность* (при равноправии членов коллегии);
- недопущение совмещения должностей* или занятия одной должности в течение двух сроков подряд;
- обязательная проверка* лиц, вступающих в должность;
- возмездность* (оплата должностей, а также службы в армии или на флоте);
- подотчетность* (перед Советом 500, или гелиэй, в т.ч. с представлением финансовых отчетов).

Отмеченные принципы - яркое свидетельство подлинно демократического характера республиканского строя Афинского государства. Имевшие место исключения касались только отдельных служб (например, принципы формирования и функционирования высших органов военного ведомства не соответствовали второму, третьему, четвертому и шестому из перечисленных пунктов) и принципиально не меняли общей картины.

Значительного уровня развития достигли и те органы, которые принято относить к разряду карательных.

История государства и права зарубежных стран

С точки зрения политического устройства Афинское государство в период своего расцвета было самым прогрессивным среди стран древнего мира. По форме правления это была демократическая республика с ярко выраженными элементами правового государства (подобная точка зрения разделяется проф. К.Г. Федоровым, проф. В.В. Кучмой и др.), где всем свободным гражданам была предоставлена возможность участвовать в законодательном процессе, отправлении правосудия, управленческой деятельности. Важнейшим достижением политической мысли Древней Греции была выработка самого понятия «гражданин». В отличие от бесправного «подданного» в древневосточных деспотиях афинский гражданин обладал некоторыми неотъемлемыми правами, важнейшими среди которых являлось право на личную свободу и независимость, право на обладание земельным участком, полученным из полисного фонда, а также на государственное вспомоществование, право на военную службу, право на участие в государственных делах и общественных праздниках своего полиса, право на защиту закона. Обладание этими правами было сопряжено и с неуклонным выполнением гражданских обязанностей (касающихся законопослушания, несения налоговых тягот и выполнение литургий, отправления религиозного культа и др.). Гармоничное сочетание прав и обязанностей придавало свободному жителю афинского полиса высокий статус гражданина.

Подсчитано, что к работе государственного аппарата привлекалось одновременно не менее 20 тыс. чел.; максимальное же число полноправных граждан не превышало 40 тыс.чел. Если же учесть, что государственные органы функционировали на принципах ежегодной сменяемости, недопустимости совмещения должностей и невозможности замещать должность два срока подряд, то получалось, что в течение жизни каждый гражданин Афин имел возможность по нескольку раз исполнять руководящие должности не только на уровне дема и филы, но и занимать самые высокие государственные посты: не менее двух раз в жизни быть членом Совета 500, с интервалом в 2-3 года заседать в гелиэи и т.д.

Отдавая должное демократическим принципам государственного устройства Афин, нельзя, вместе с тем, считать их высшим идеалом, применимым для всех времен и народов. Широкие демократические права и свободы распространялись здесь лишь на полноправных граждан, так что за пределами этого круга оставалась масса населения, включающая не только рабов, вольноотпущенников, метэков, но и всех женщин, даже свободных, которые хотя и считались гражданами, в политической жизни участия не принимали. Если учесть, что общая численность населения Афин достигала 250-300 тыс. чел., то приходится констатировать, что демократия в этом государстве даже в период своего наивысшего расцвета всегда оставалась демократией меньшинства, базирующийся на рабовладельческой социально-экономической системе и основанной на эксплуатации подавляющего большинства населения, лишенного не только гражданских прав, но зачастую и человеческого достоинства.

В период афинской демократии, просуществовавшей чуть более века,

История государства и права зарубежных стран

наблюдались бурный рост экономики, расцвет культуры и торжество свободы. Но та же демократия привела к гибели государства в IV в. до н.э. (Грецию завоевала Македония: сначала Филипп, затем Александр Македонский). Во II в. до н.э., после вторжения римских легионов, Афины, как и вся Греция, превратились в одну из провинций Римской державы.

3. Эллиническое право

Эллиническое право возникло с появлением законов древних греков и оказало влияние на весь античный мир. Греки видели в законе божественный дар, он считался неизменным, охраняющим стабильность. **Ликург**, вводя законы в Спарте, добился того, что перед ними испытывали страх даже самые влиятельные. Спартанцы гордились своим законопослушанием, полагали его величайшим благом. Правонарушение в Спарте сразу влекло наказание. Спартанские законы устанавливали равноправие, не позволяли кичиться богатством, предписывали равным быть воинами. Рождение мальчика - будущего воина было высшим предназначением семьи, поэтому брак являлся долгом, причем мог заключаться по жребью. Такие чувства, как любовь и симпатия, высмеивались. Уголовные преступления карались изгнанием из числа равных, чего спартанец боялся больше смерти.

Право Древних Афин отличалось особой жестокостью. Впервые оно было кодифицировано при правлении архонта **Драконта** в 621 г. до н.э. Это были первые писанные нормы, но до нас они не дошли. Плутарх отмечал, что почти за все преступления, по законам Драконта, предусматривалась смертная казнь. Нарушителей божественного (справедливого) порядка после казни запрещалось хоронить. Однако по мере демократизации Афинского государства смягчались его законы. Народ взял на себя функцию законотворчества. Законодательство Солона (датируется 594 г. до н.э.) содержало нормы и гражданского, и уголовного права. Если раньше законы считались данными от бога, то теперь они творились людьми и были направлены на то, «чтобы жить счастливо».

Осознание всеобщего блага как цели государственной правовой жизни означало отход от божественной предначертанности права, переход к идее его целесообразности.

В период наивысшего расцвета Афинского государства (5 – 4 вв. до н.э.) государственно-правовая теория и судебная практика признавала приоритет законов над обычаями. Отныне главным источником права стали признаваться законы, принимаемые в народных собраниях. Согласно определению Платона, закон обладает абсолютным авторитетом. «Закон, - писал Платон в одном из своих диалогов, - это то же самое, что здравый смысл, который исходит от Бога». К сожалению, подлинные тексты большинства афинских законов до наших дней не сохранились, так что об их содержании можно судить лишь на основании косвенных свидетельств.

Право собственности. Частная собственность, получившая к 5-4 вв. до н.э. значительное развитие, продолжала сохранять свою генетическую связь с

История государства и права зарубежных стран

пожалованием, предоставляемым гражданину государством. Законодательство стремилось не допустить чрезмерной концентрации земельной собственности в руках частных владельцев. Не случайно, поэтому земельные владения сохранили наименование клеров как напоминание о древних установлениях полисной земельной собственности. Характерно, что не существовало специального термина для обозначения права частной собственности, хотя судебная практика уже знала несколько специальных исков, защищавших это право. Частная собственность состоятельных граждан была обременена их обязанностью устраивать за свой счет празднества (литургии) для остальных граждан. Во время войны богатые собственники облагались и особым налогом, шедшим на строительство военных кораблей (триерархия). До самого конца афинской истории государство сохраняло в своих руках значительную собственность (например, рудники). Аренда этих объектов собственности частными лицами допускалась лишь с согласия государственных органов.

Обязательственное право. По свидетельству Аристотеля, существовало два источника обязательств - договоры и деликты.

Обязательства из договоров (т.н. «вольные» обязательства) не предполагали непременно соблюдения строго установленной формы, хотя предпочтение отдавалось все же письменному, а не устному оформлению сделки. Договор подписывался либо обеими сторонами (при купле-продаже вещей), либо одной обязанной стороной (при займе). Личная ответственность должника по обязательствам, существовавшая до Солона, после осуществления его реформы сменилась имущественной ответственностью. Средствами обеспечения обязательств являлись задаток, залог и поручительство. Движимые вещи, переданные в залог кредитору, сохранялись в его владении до уплаты долга; если долг не возвращался, кредитор мог удовлетворить свои требования путем продажи заложенных вещей. Формой залога недвижимость являлась т.н. ипотека, при которой заложенная земля оставалась во владении и пользовании должника, но кредитор мог распорядиться этой землей при неуплате долга в установленный срок. Среди видов договоров наибольшее распространение имел договор купли-продажи, касавшийся как движимых, так и недвижимых вещей. Переход права собственности происходил с момента заключения договора, даже если покупная цена еще не была полностью выплачена. В связи с этим ответственность за случайную гибель вещи лежала на покупателе, так что продавец всегда сохранял право на получение полной цены вещи. Главная же обязанность продавца состояла в обеспечении гарантий покупателю против истребования вещи третьим лицом; кроме того, продавец был обязан возместить покупателю убытки, возникшие при обнаружении скрытых дефектов проданной вещи.

Договор имущественного найма также касался любых вещей и имел столь же неформальный характер. Этот договор обычно заключался в письменной форме. Главным условием договора было определение точного срока найма и размера наемной платы. В городах наиболее распространенным являлся наем жилых помещений и рабов; наемная плата обычно вносилась деньгами. В сельской местности, где основным видом найма являлась аренда земли, не

История государства и права зарубежных стран

исключалась натуральная форма оплаты арендных платежей. От договора найма отличался договор ссуды, предполагавший бесплатное пользование чужой вещью.

Договор личного найма применялся как в сельском хозяйстве, так и в городах. Особой разновидностью договора личного найма являлся договор подрядов, предлагавший выполнение каких-либо разовых работ, требовавших соответствующей квалификации (сооружение храмов, проведение водопровода и т.п.). Впрочем, указанные договоры не получили большого распространения, поскольку наемный труд свободных людей не выдерживал конкуренции с бесплатным трудом рабов.

Напротив, самое широкое распространение в Афинах имел договор займа, сопровождаемый, как правило, взиманием процентов. Проценты по займам, обычно исчисляемые в размерах 18-20 в год, иногда поднимались до уровня 30. Ростовщичество обычно процветало в городах. Здесь существовала особая категория предпринимателей, специализировавшихся на кредитных операциях (т.н. трапезиты).

Договор поклажи предполагал не пользование переданной вещью, а именно хранение ее с условием возвращения по первому требованию хозяина. Договор товарищества, оформляемый, как правило, в письменной форме, предполагал образование общего имущества, которое использовалось для достижения взаимовыгодной цели. При этом как доходы, так и убытки распределялись между участниками договора чаще всего пропорционально размерам внесенных ими вкладов.

Обязательства из деликтов (они именовались «невольными»' обязательствами) возникали в случае совершения физическим лицом каких-либо противоправных действий, наносивших ущерб личности или имуществу других граждан. Ответственность лица возникала и в тех случаях, когда вред причинялся подвластными ему людьми (детьми, рабами). Компенсация ущерба осуществлялась в виде штрафов, которые выплачивались виновным в пользу пострадавшего. Размеры штрафов, как правило, превосходили стоимость поврежденного имущества.

Брачно-семейное право. Мораль и право трактовали проблемы брака в свете общегосударственных интересов: рост народонаселения страны рассматривался в качестве важнейшего условия ее экономического процветания и военного могущества. Уклонение от брака рассматривалось как неуважение к культу предков. Безбрачие осуждалось; холостяки могли быть даже ограничены в гражданских и политических правах. Заботой государства было обеспечение чистоты крови и сохранение имущества в рамках отдельных родов. По этим причинам существовал запрет на браки между единоутробными братьями и сестрами; во всех других близких степенях родства брак не только не запрещался, но и всячески поощрялся. Для дочерей, оставшихся единственными наследницами, брак с одним из ближайших родственников отца являлся даже обязательным.

Брачный возраст был установлен в 12 лет для невесты и в 15 лет для жениха. Брак сохранил на себе следы своего происхождения из договора купли-

История государства и права зарубежных стран

продажи, где невеста рассматривалась в качестве объекта сделки. Брачный договор заключался женихом с тем родственником невесты, под опекой которого она состояла. Приданое со стороны отца невесты не являлось обязательным; если же девушку выдавал замуж ее брат, то он обязан был дать за нее приданое. Приданое переходило во владение мужа с тем непременным условием, что оно будет сохранено в целостности для передачи в наследование детям, рожденным в данном браке. По отношению к своему супругу жена занимала в семье зависимое положение. Женщины не имели политических прав, были лишены имущественной самостоятельности, были вынуждены вести затворнический образ жизни. Женщина в течение всей своей жизни считалась как бы несовершеннолетней и находилась под постоянной опекой мужчины. Опекуном незамужней женщины был ее отец, а после его смерти - старший брат или другой ближайший родственник с отцовской стороны; опекуном замужней – муж, а после его смерти - старший сын. Если женщина оставляла дом мужа, то она возвращалась под опеку отца или его ближайших родственников. По инициативе мужа развод мог произойти в любое время, без соблюдения каких-либо формальностей. В частности, муж мог отвергнуть жену, если в течение 10 лет брака она оставалась бесплодной. Застигнув свою жену на месте прелюбодеяния, муж мог безнаказанно убить ее любовника. В случае развода муж был обязан вернуть жене приданое, если причиной развода не было прелюбодеяние жены. Если же инициатива исходила от жены, требовалось ее письменное мотивированное заявление на имя архонта-эпонима.

В раннюю эпоху афинской истории отцовская власть в семье была очень широкой, вплоть до права жизни и смерти в отношении своих детей. Отец мог отречься от родившегося ребенка, если не признавал его своим. С согласия сельского старосты допускалось умерщвление новорожденных, признанных уродами. После реформы Солона, запретивших продажу отцом детей в рабство, родительская власть пошла на убыль, хотя дети оставались обязанными оказывать своим родителям повиновение и почтение. Отец мог наказывать детей, мог лишить наследства и изгнать из дома любого из своих сыновей, если они проявляли непослушание, тем более совершали позорящие поступки. Отцовская власть над сыновьями прекращалась по достижении ими совершеннолетия (18 лет). Взрослые сыновья должны были содержать своих обедневших или нетрудоспособных родителей, - в противном случае они могли понести соответствующее наказание по суду. Однако, по законам Солона сын мог отказать своему престарелому или больному отцу в материальной помощи, если тот в свое время не обучил его ремеслу.

Наследственное право. Древнейшей формой наследования было наследование по закону. Прямыми наследниками являлись сыновья, рожденные в законном браке, которые делили наследство поровну. Дочери при наличии сыновей не являлись наследницами, но получали определенное содержание до замужества; при выдаче замуж братья были обязаны снабдить их приданым. Если прямые наследники отсутствовали, призывались родственники по боковой линии – прежде всего братья и племянники, затем дяди, двоюродные братья и т.д.

История государства и права зарубежных стран

Наследование по завещанию появляется со времен Солона. Непременным условием завещания являлась свободная воля наследодателя. Несовершеннолетние и женщины не имели права завещания. Если у завещателя не было наследников мужского пола, но имелись дочери, он должен был обеспечить их материальные интересы.

Уголовное право. Уголовно-правовые воззрения афинян находились под сильным воздействием пережитков первобытно-общинного строя. Длительное время сохранились пережитки кровной мести, хотя право наследования убийцы принадлежало только ближайшим родственникам убитого (до двоюродных братьев). В целом, убийство рассматривалось как дело, затрагивающее интересы не государства, а лишь отдельных лиц (в данном случае – родственников убитого). Поэтому считалось допустимой сделка родственников убитого с убийцей, при которой виновный мог компенсировать свое деяние выплатой вознаграждения родственникам убитого либо довольным удалением в изгнание; в этом последнем случае обвинение вообще не возбуждалось. В тех случаях, когда обвинение в убийстве все-таки возбуждалось, оно носило исключительно частный характер.

Среди видов преступлений были широко представлены государственные преступления (измена родине, оскорбление богов, святотатство, обман народа, внесение противозаконных предложений в народное собрание и т.п.). Специальный закон, принятый в 410 г. до н.э., объявлял врагом народа всякого, кто посягал на демократические устои афинской государственности; виновные в этом преступлении подлежали смертной казни, а их имущество конфисковалось. Другую обширную группу составляли преступления против семьи и нравственности (дурное обращение с родителями, супружеская измена, похищение девушки и т.д.). Разновидностями преступлений против личности являлись убийства (подразделявшиеся на умышленные, неосторожные и случайные), членовредительство, оскорбления словом и действием, злостная клевета и шантаж. Особую группу составляли воинские преступления (дезертирство, трусость, уклонение от воинской повинности, незаконный переход из пехоты в кавалерию). К имущественным преступлениям в первую очередь относились кражи, наказания, за которые различались в зависимости от того, застигнут ли вор на месте преступления или нет. В отношении ночного вора, пойманного с поличным, допускался самосуд. Среди *видов наказаний*, прежде всего, должна быть названа смертная казнь, причем осужденному зачастую предоставлялось право самому избрать ее конкретный способ (для этого ему давались на выбор чаша с ядом, меч или веревка и отводился трехдневный срок для решения своей участи). За некоторые виды преступлений (разбой, грабеж) наказанием являлась продажа в рабство. Практиковались также штрафы, конфискации – так, должностные лица, уличенные во взяточничестве или хищении, подвергались штрафу в десятикратном размере. Присуждая виновного к изгнанию, суд одновременно устанавливал срок, в течение которого виновный мог быть безнаказанно убит, пока еще он не покинул родину. Тягчайшим наказанием для свободного гражданина считалось лишение его политических и гражданских прав (полное или частичное), фактически

уравнивавшее его с рабом.

При выборе меры наказаний учитывался социальный статус преступника, - отмеченное обстоятельство свидетельствует о ярко выраженном классовом характере уголовной репрессии. Принимались во внимание смягчающие и отягчающие вину обстоятельства. Уголовно-правовая теория и практика уже оперировала такими понятиями, как покушение, подстрекательство, соучастие, самооборона и т.п. Иногда наказаниям могли подвергаться и животные или даже неодушевленные предметы (камни, бревна), если они являлись причиной гибели человека.

Процессуальное право. Возбуждение судебного дела могли осуществлять только полноправные граждане мужского пола; интересы женщин и несовершеннолетних представляли главы их семей или опекуны. Ответчиками же были обязаны выступать все мужчины и женщины всех сословий. Судебный процесс, независимо от его конкретных форм, имел ярко выраженный состязательный характер. Афинское право различало две формы процесса: по государственным делам и по частным делам. Основные различия между ними сводились к следующему:

1. Процесс **«графэ»** возбуждался в тех случаях, когда были затронуты интересы государства; процесс **«дикэ»** возникал вследствие нарушения чьих-либо личных интересов.

2. Процесс **«графэ»** мог быть начат любым полноправным гражданином, даже если это дело не касалось его лично; процесс **«дикэ»** возбудить только тот, кого данное дело касалось непосредственно.

3. При выигрыше процесса **«графэ»** обвинитель не получал никакой материальной выгоды, поскольку штраф с виновного поступал в государственную казну; выигрыш процесса **«дикэ»** был сопряжен с материальной выгодой для истца.

4. Истец, возбудивший процесс **«графэ»**, был обязан довести его до конца, - в противном случае ему угрожал штраф в 1000 драхм; процесс **«дикэ»** мог быть остановлен истцом на любой стадии, за что он не нес никакой ответственности.

5. Начиная процесс **«графэ»**, истец не был обязан вносить судебную пошлину; при процессе **«дикэ»** судебная пошлина с истца взималась в обязательном порядке.

Следует, однако, заметить, что в реальной жизни государственный и частный процессы не были строго разграничены, и от самого истца зависел выбор конкретной процессуальной формы. Материальные и моральные выгоды, которые мог приобрести обвинитель в случае процесса, способствовали возникновению контингента профессиональных ябедников, т.н. сикофантов, которые злоупотребляли правом каждого афинянина защищать государственные интересы и благосостояние отдельных граждан. Эти сутяжники и клеветники, стремившиеся нагреть руки на чужих невзгодах, пользовались всеобщим осуждением и презрением. Ход судебного процесса как государственного, так и частного, начинался с вызова обвиняемого или ответчика в суд. Вызов осуществлялся самим обвинителем (истцом) в присутствии свидетелей; в случае неявки ответчика дело рассматривалось заочно, с неблагоприятными для

История государства и права зарубежных стран

ответчика последствиями. Должностное лицо, на имя которого была подана письменная жалоба, прежде всего, устанавливало основательность этой жалобы, после чего производило предварительное расследование (*анаκριзис*). В ходе анакриза заслушивались и записывались показания свидетелей, изучались вещественные доказательства, письменные документы и т.п. Женщины, несовершеннолетние и близкие родственники сторон не допускались к даче показаний. Допросы рабов производились только под пыткой и в присутствии сторон.

Все материалы, собранные в ходе предварительного расследования, заключались в специальные сосуды (глиняные или металлические) и опечатывались,- в дальнейшем, в ходе судебного разбирательства, можно было ссылаться исключительно не только на эти материалы. После завершения анакриза назначался день судебного заседания. Оно открывалось оглашением жалобы обвинителя (истца) и возражений противоположной стороны. Затем обе стороны произносили речи (в частных делах по две, в государственных - по одной); для произнесения речей стороны имели равное время, которое изменялось водяными часами (клепсидрами). И хотя адвокатуры в полном смысле этого слова в Афинах не существовало, сторонам не воспрещалось прибегать к помощи квалифицированных специалистов-знатоков права и риторов; впрочем, эту помощь предпочитали все-таки не афишировать.

По окончании судебного разбирательства (без предварительного совещания между собой) выносили решение о виновности путем тайного голосования с использованием цветных камешков; при этом судьи обладали значительной свободой в определении преступного или неприступного характера совершенного деяния. Если голоса судей распределялись поровну, обвиняемый считался оправданным,- это предоставляло ему право возбудить новый иск против ложного обвинения. Если же судьи признавали его виновным, производилось второе тайное голосование, по результатам которого определялась конкретная мера наказания; эта мера могла быть предложена как обвинителем (истцом), так и обвиняемым (ответчиком). Неудовлетворенные решениями или приговорами нижестоящих судов стороны могли апеллировать к гелиэи. Вердикты гелиэи являлись, как правило, окончательными и не подлежали пересмотру или отмене. Глубоко продуманная система и тщательно организованная процедура судебного процесса практически исключала грубые ошибки в решении уголовных дел и гражданских тяжб, случаи злоупотребления и произвола в деятельности правозащитных учреждений. Даже противники афинской демократии были вынуждены признавать их высокую объективность и компетентность. Причины этого достойного и заслуживающего внимания явления следует усматривать в активном участии основной массы свободного населения в отправлении правосудия, в общем уважении к праву как элементу политической культуры каждого афинского гражданина.

Веру древних греков в демократию развеял Александр Македонский, завоевавший «половину мира» и в том числе Элладу всего за 10 лет. Таким образом, история эллинического права наглядно показала, что законотворчество человека должно быть сведено к минимуму. Право - это

История государства и права зарубежных стран

явление метафизическое (сверхъестественное), результат деятельности высшей власти (богов).

Греческая цивилизация является колыбелью современной европейской и всей западной цивилизации. Уникальность политических и правовых учреждений Древней Греции была обусловлена внутренними структурными особенностями европейской цивилизации, которые определили ее высокую жизнестойкость, адаптивность и выживаемость в инокультурном окружении, а также внешнюю экспансию. Такими особенностями были: 1) разделение институтов власти и гражданского общества при автономии личности; 2) баланс этих трех сил; 3) стремление к прогрессу как цель, достигаемая неустанным совершенствованием человека, общества и государства, дающая стимул к развитию и основание для высокой самооценки индивида.

ЛЕКЦИЯ №4

Государство и право в Древнем Риме

Государство и право Древнего Рима в мировой истории выделяется республиканской формой развития, четкой выраженностью этапов развития целостной государственно-правовой системы, а также достижением классической формы права.

Будучи целостным историческим явлением, римское государство и право обнаруживает хорошо различаемые деления – ступени, этапы развития: ранее, зрелое (классическое) и позднее (постклассическое).

1. Эволюция Римского государства

Римское государство прошло в своей эволюции три стадии:

- режим первых царей (царский режим) – VIII-VI вв. до н.э. (первый царь Ромул; по разным источникам царей было пять, шесть и восемь);
- республика (публичная власть) – VI-I вв. до н.э.;
- империя - I в. до н.э. - V в. н.э. (империя - это не расцвет Рима, а великое его умирание).

Наиболее отчетливо царский режим проявился при пятом царе **Сервии Туллии**, осуществившем крупную социально-политическую реформу. Он разделил общество на пять разрядов по имущественному цензу. К первому разряду были отнесены патриции и плебеи, имущество которых оценивалось в 100 тыс. ассов (асс - мелкая римская монета), ко второму — те, чье имущество составляло 75 тыс. ассов, к третьему - обладатели 50 тыс., к четвертому - 25 тыс., к пятому - 11 тыс. ассов. В особый разряд были выделены так называемые **всадники**. Стоимость их имущества превышала 100 тыс. ассов.

Каждый разряд был объединен в определенное количество военных единиц - **центурий** (сотен): самые богатые (всадники) составляли 18

История государства и права зарубежных стран

центурий; первый разряд - 80, второй, третий и четвертый - по 20, пятый - 30. Одна центурия была сформирована из граждан, которые не имели имущества. Их называли пролетариями, т.е. не имеющими ничего, кроме детей (от римского «пролес» - потомство). По разрядам формировались и сами центурии (всего их было 80): 40 старших (богатых) и 40 младших (бедных). При голосовании царь учитывал в первую очередь мнение 18 центуриев всадников. Центурии одного разряда в народном собрании становились вместе. Впереди всех выстраивались восемнадцать центуриев всадников, которые в случае войны должны являться на коне. Потому их и называли всадниками. Рим был поделен на 30 **триб** (участков), к которым было приписано население, обложенное налогами.

Реформы Туллия привели к резкому социальному расслоению общества на патрициев и плебеев. В борьбе за свои права плебеи прибегали к сецессии (уход из города).

Под давлением плебеев царский режим был трансформирован в республику. Теперь три вида народных собраний - **куриатные, трибутные и центуриатные комиции** (русс. - комиссия) - стали играть важную политическую роль. Куриатные комиции решали проблемы взаимоотношений римских общин, трибутные - своего участка, центуриатные, объединявшие самых богатых, принимали важные государственные решения. Центуриатные комиции формировали исполнительную власть (магистратов), например, назначали консулов (опекунов государства), преторов (государственных судей), диктаторов (спасителей государства) и других должностных лиц с правом контроля над ними. Комиции играли роль верховного, законодательного и судебного органов. **Магистратами** в Риме называли различных должностных лиц (консулов, преторов, цензоров, эдилов и др.), имевших определенные полномочия: командование войсками, управление провинцией, отправление правосудия и др. Магистраты обладали значительной административной властью. Они имели право (1) задержать неподчиняющегося гражданина, (2) предать его суду, (3) наложить штраф, (4) наложить арест на какую-либо вещь, принадлежащую гражданину, для того чтобы заставить его исполнить закон или постановление. Высшие магистраты (консул, претор, а затем и народный трибун) созывали **Сенат**.

Сенат играл ключевую роль в республике. В него входили 300 глав старых римских родов. Требовалось, чтобы сенатор происходил из родовитой семьи, был богат, занимал перед тем какой-нибудь важный пост. В ведении сената были вопросы религии, финансов, общественной безопасности, внешней политики; он управлял провинциями, армией, объявлял войну и мир. Сенаторы имели статус «отцов отечества» и могли не соглашаться с народными собраниями.

Древнегреческий историк Полибий (II-1 вв. до н.э.) - автор «Всеобщей истории» из 40 книг, отмечал, что Римская республика была построена по принципу разделения властей и имела систему сдержек и противовесов. В республике никто не мог принимать единоличных решений, они были результатом коллективных усилий. В общем, создание Римской

История государства и права зарубежных стран

республики стало ярким примером стремления людей изменить сакральную (божественную) природу государства в угоду своим земным нуждам. Завоевания республики, к которым относились свобода, демократия, власть над другими народами, феминизация (от лат. «фемина» - женщина), обернулись для нее гибелью.

Трансформация республики в империю была не великим расцветом Рима, а его великим умиранием. Конец республики ознаменовался появлением магнатов, таких как Помпей, Красс, Домиций и Цезарь. Сила магнатов заключалась в их богатстве, землях (латифундиях) и клиентах, вербуемых во всех общественных слоях. За каждым магнатом в их борьбе за власть стояла целая армия друзей, клиентов и рабов. Процветала система подкупов. Покупались магистраты, сенаторы и целые категории граждан. Всенародные пиры, угощения, раздачи, бесплатные празднества стали обычным явлением. В середине I в. до н.э. в миллионном Риме 320 тыс. человек существовали за счет «дешевого хлеба». Магнаты воспитывали молодежь в духе презрения к морали. При них произошла формализация государственных институтов республики. Этот период принято называть принципатом (принципс - первый в списке сенаторов).

Причины трансформации республики в империю:

- во-первых, государственная организация республики сохраняла возможность установления единоличной власти: как только слабела деятельность народных собраний, магистраты начинали доминировать в государстве;

- во-вторых, непрерывные войны, вызванный ими рост армии приводили к выдвижению видных полководцев в политические лидеры; военное руководство превратилось в самостоятельный государственный институт, едва ли не более важный, чем многие другие;

- в-третьих, Рим становился огромной державой, и власть в такой империи не могла быть построена иначе, как на монархических началах.

Кроме того, за годы войн и кризисов резко обозначилось социальное расслоение римского народа. С одной стороны, формировались крупные земельные владения - латифундии, сколачивались огромные состояния, дававшие возможность вести праздный образ жизни (позднее римские же историки назовут это падением нравов и обозначат чуть ли не главной причиной заката республиканской системы), с другой стороны, массы люмпенизированного плебса жили в значительной степени за счет государственных раздач хлеба.

Эпоху Римской империи принято делить на два периода - **принципат** (27 г. до н.э. — 193 г. н.э.) и **доминат** (284-476 гг. н. э.). Границей между ними служит **III** в. н.э. 193-284 гг. н.э. ознаменовались глубоким кризисом.

Во времена принципата продолжали существовать республиканские органы власти и управления. Иногда собирались народные собрания, которые выражали поддержку принятым принципсом решениям. *Принципс* - первый сенатор представлял всех магистратов и в зависимости от обстановки

История государства и права зарубежных стран

выступал либо консулом (если надо было возглавить армию), либо претором (если следовало рассмотреть спор в гражданских отношениях), либо народным трибуном (если требовалось кого-либо арестовать) и т.д. Законодательную деятельность принципс осуществлял через сенат, формирование которого стало его компетенцией. Окончательное же слово оставалось за армией, а точнее, за гвардией императора. Армия стала занимать в государстве особое место. Она была полностью наемной. Фактически принципат был монархией, поскольку при сохранении старых республиканских учреждений власть была сосредоточена в руках одного человека - принципса.

Окончательное разрушение республики произошло при **Гае Юлии Цезаре** (100-44 гг. до н.э.), прожженном политикане, хотя историки расценивают его как положительный образ. Его выражение «Пришел, увидел, победил» предполагает использование любых, пусть самых грязных, методов для достижения цели. Цезарь вначале стал первым консулом, а в 44 г. до н.э. получил пожизненный титул императора. Цезарю удалось объединить в своих руках консульскую, трибунскую, цензорскую и высшую жреческую власть. Как командующий армией он получил в свое ведение комиции. Кроме того, он распоряжался казной государства, имел право распределять провинции между проконсулами, первым голосовать в сенате и пр. Цезарь установил военный режим. Солдаты и офицеры получали огромные жалованья, О военных триумфах Цезаря говорил весь мир. Его высказывание «Республика - не что иное, как пустое слово без содержания и блеска» предвещало окончательный распад демократии. Теперь Рим жил в условиях жесткой диктатуры, страха и взаимной ненависти. Причем жертвой установленного режима стал сам Цезарь: его тело было исколото кинжалами.

Начало принципата как сложившейся формы власти и управления связывают с правлением преемника Юлия Цезаря, императора **Октавиана Августа** (27 г. до н.э.-14 г. н.э.). После убийства Цезаря сторонниками восстановления аристократического республиканского строя его внучатый племянник Октавиан Август обрел ряд важных властных полномочий (военные, жреческие, административные), которыми удачно воспользовался. Все это привело к окончательному установлению **автократической** (названной впоследствии императорской) **формы правления**, а реформатор заслужил почетное звание Божественного (Августа). Он имел право вето на распоряжения всех магистратов, стал главным блюстителем культа (с 12 г. до н.э.), присвоил право посылать чиновников для управления сенатскими провинциями, расположенными в завоеванных областях и наблюдать за ними, издавать законы, как уголовные, так и гражданские. Его правление относится к начальному этапу принципата, когда фактический верховный правитель (первое лицо государства) получает наименование *принципса* (первого в списке сенаторов, открывающего и закрывающего его заседания). О Божественном Августе Светоний пишет: «Претор пришел к нему для приветствия с двойными табличками под одеждой... Август заподозрил, что он прячет меч, однако не решился его обыскать на месте, опасаясь ошибиться; но немного спустя он

История государства и права зарубежных стран

приказал центурионам и солдатам стащить его с судейского кресла, пытал его, как раба, и, не добившись ничего, казнил, своими руками выколол наперед глаза».

Правление Октавиана Августа явилось завершающим этапом становления нового строя. Формально все учреждения и магистраты старой республики сохранялись, но их полномочия менялись, а главное - важнейшие сосредоточились в одних руках. Сам Август последовательно закрепил за собой звания императора (29 г. до н.э.), первого сенатора - принцепса (28 г. до н.э.), трибунскую власть (23 г. до н.э.), должности консула (19 г. до н.э.), проконсула провинций (23 г. до н.э.), цензора (12 г. до н. э.), верховного понтифика (13 г. до н. э.). Сенат стал полностью зависим от прерогатив принцепса, о народных собраниях только вспоминали. Император Август реформировал комиции в демократическом духе (ликвидировал цензовые разряды, допустил заочное голосование для жителей италийских муниципий), но отнял у собраний судебную власть - важнейшую из былых компетенций. Кроме того, комиции лишились своего исконного права избирать на должность магистратов. Активная законодательная деятельность Августа (присвоенный в 27 г. до н.э. титул «благословенного» стал наследственным), внешне направленная на сохранение патриархального уклада и нравов «строгой республики», способствовала созданию нового правового уклада будущей империи. Сложившийся в результате диктатуры и преобразований Августа государственно-политический уклад, вариант эллинистической монархии, сохранился в Римской империи примерно до конца III в. н.э.

Начался период домината, т.е. полной узурпации власти одним человеком. При **Диоклетиане** (284-305 гг.), во время домината, Рим окончательно превратился в империю. Власть императора была признана абсолютной и божественной, сам император - государем и господином. Если раньше императоры Рима пешком ходили по улицам города, то фигура императора в период домината была покрыта тенью таинственности. Он редко показывался на людях. Даже знатные люди, допущенные во дворец, могли говорить с ним только через занавес. А те, кто имел возможность его видеть, падали ниц, как бы пораженные его величием. Некоторым дозволялось целовать его туфлю, другим - край его пурпурной одежды. И только самым высшим чиновникам - его сверкающую браслетами и кольцами руку. Старые республиканские учреждения исчезают. Управление империей сосредоточивается в руках нескольких основных ведомств. Руководство ими осуществляют сановники, находящиеся в непосредственном подчинении императора. Особое положение среди этих ведомств занимали:

- государственный совет при императоре;
- финансовое ведомство;
- военное ведомство.

Чиновники выделяются в особое сословие: они носят форму, их наделяют привилегиями, по окончании службы им назначают пенсии и пр.

Все государственное управление теперь замыкалось на **консилиуме**

История государства и права зарубежных стран

(совете при императоре). Консилиуму подчинялись **департаменты**, среди которых особое место занимал **патримониум** - ведомство личного имущества и казны императора. Налоговую службу возглавлял адвокат - **фиска** (в России - фискальная служба), лично подчиненный императору. Сбор налогов был главной обязанностью **прокураторов** (наместников римских провинций). Для взаимодействия чиновников на огромной территории была учреждена государственная почта, появился слой **комитатов** (чиновничья аристократия). Их дети обучались в специальной юридической академии (Атеней). Профессора академии получали большое содержание (заработную плату) и находились под личной опекой императора.

Любую должность в империи, включая армейскую, можно было купить. Римская армия, достигшая полумиллионной численности, теряла боеспособность из-за богатства воинов, не желавших рисковать жизнью. Теперь наступательная военная доктрина уступила место оборонительной. Стали строиться крепости, фортификационные сооружения по всей огромной границе империи. Воины оснащались больше стрелковым оружием, они утрачивали навыки владения «гладио» (римский меч).

Римская империя, являвшаяся тиранией, была обречена. В 395 г. она раскололась на две части: Западную Римскую империю со столицей Римом и Восточную Римскую империю со столицей Византией (позже Константинополем, ныне называемым Стамбулом). В Риме теперь правил Гонорий, а в Византии - Аркадий. Западный и Восточный императоры вели между собой войны.

Падение Римской империи произошло в духе тирании. В 475 г. начальник римских гарнизонов **Орест** сверг императора **Юлия Непота** и возвел на престол своего малолетнего сына **Ромула Августа**. В следующем, 476 г. мятеж поднял начальник германских наемников **Одоакр**. Он убил Ореста и 23 августа 476 г. разгромил императорскую армию. Рим был разграблен. Одоакр не принял титул императора и объявил себя первым германским королем. Это был конец Рима, конец античной истории. Всего на обломках империи было образовано семь германских королевств (бывшие германские вожди объявили себя королями).

2. Римское право

В многочисленных исследованиях, посвященных истории римского права, обосновываются различные периоды и этапы его тысячелетнего развития. Наиболее обоснованной (но, разумеется, отнюдь не единственно возможной) представляется следующая периодизация:

- **древнейший период** (6-3 вв. до н.э.), в течение которого римское право представляет еще архаическую, узко национальную, замкнутую в рамках полиса систему, отличающуюся примитивностью и неразвитостью;

- **классический период** (3 в. до н.э. – 3 в. н.э.) к концу которого римское право приобретает высшую форму разработанности и совершенства;

История государства и права зарубежных стран

- *постклассический период* (4 – 6 вв. н.э.), в течение которого завершается систематизация римского права, воплощенная в «Corpus juris civilis» Юстиниана. Самым ранним источником римского права, первоначальной формой его образования и существования являлись «обычаи предков», не отделяемые на первых порах от религиозных обрядов и правил нравственности. Обычаями регулировалась повседневная жизнь общины, порядок ведения хозяйства, взаимоотношения супругов и членов семьи. С возникновением государства обычаи обобщаются в систему норм неписаного обычного права. Складывается представление о различии между велениями властей и велениями богов; проявляется прогрессирующая тенденция ослабления религиозного характера права. В исторической традиции имеются также упоминания и о втором источнике права, каковыми являются законы, издаваемые римскими царями. Так, по свидетельству Дионисия Галикарнасского, греческого историка второй половины 1 в. до н.э., римский рекс Сервий Туллий собрал около 50 законов, изданных как им самим, так и его предшественниками, и вынес их на утверждение народного собрания. О законодательстве первых рексов, касающихся, в частности, брачно-семейных отношений, свидетельствует и Плутарх. Мало того, позднейшие римские юристы упоминают и о древнейших систематизациях царских законов. Однако, достоверность этих сообщений при нынешнем состоянии наших знаний о ранней римской истории нельзя ни подтвердить, ни опровергнуть.

Начало республиканского периода было ознаменовано важнейшим событием в истории римского правотворчества: около 450 г. до н.э. Был издан первый писанный кодекс, получивший наименование **Законов 12 таблиц**. Инициатива кодификации исходила от плебеев, требовавших фиксации действующего права в строгой писаной форме. В этом случае была бы пресечена возможность злоупотреблений, допускаемых патрицианскими магистратами в процессе правоприменения. По преданию, составление кодекса было поручено комиссии из 10 человек, вошедших в историю под наименованием децемвиров, которым была предана вся полнота власти: на 451 г. не было произведено избрание ни одного магистрата, в т.ч. плебейских трибунов. Законы, разработанные децемвирами, были утверждены народным собранием. Действие этих законов отныне распространялись на всех римских граждан независимо от происхождения- патрицианского или плебейского: по свидетельству знаменитого римского историка Тита Ливия главным нововведением децемвиров было уравнивание в правах плебеев с патрициями, что имело своим последствием укрепление экономических позиций плебса. Хотя в самом тексте плебса Законов 12 таблиц имеются ссылки на греческое право, его влияние на первый кодекс древнего Рима нельзя признать значительным. Мы имеем здесь дело преимущественно с записью судебных казусов, фиксирующих действие норм национально-римского обычного права, восходящего, в свою очередь, к традициям ранней общины. Вместе с тем, можно отметить и некоторые изменения, осуществленные децемвирами в процессе систематизации древнейшего гражданского права: так, был несколько смягчен ранее существовавший суровый характер исполнения долговых обязательств.

История государства и права зарубежных стран

Впрочем, эти изменения не могли иметь сколько-нибудь радикального характера, поскольку сам факт составления кодекса явился результатом социального компромисса. Хотя процесс правоприменения еще не был полностью освобожден от соблюдения ритуальных действий, общий светский характер данного кодекса сомнений не вызывает.

Начертанные на 12 досках-таблицах, Законы 12 таблиц были выставлены на столичном форуме на всеобщее обозрение, чтобы никто не мог отговариваться их незнанием. Изучение законов входило в школьные программы: еще во времена Цицерона дети разучивали их наизусть: по преданию, они погибли в 390 г. до н.э. во время нашествия галлов. Однако их содержание известно по многочисленным отрывкам (свыше 100), которые сохранились в комментариях классических римских юристов либо в виде точных цитат, либо в свободном пересказе. Поэтому ученые нового и новейшего времени, начиная с 16 в., приложили много усилий, чтобы реконструировать канонический текст анализируемых законов с достаточной полнотой и точностью. Законы 12 таблиц получили высокую оценку позднейших римских юристов. Они явились основным источником гражданского права на протяжении трех последующих столетий. При этом дальнейшее развитие права пошло двумя основными путями. Одним из них был путь интерпретации, т.е. практического толкования норм, содержащихся в Законах 12 таблиц. Исключительным правом на толкование законов вплоть до конца 4 в. до н.э. обладали понтифики – члены особой жреческой коллегии, учреждение которой приписывается рексу Нуме Помпилию, царствующему на рубеже 8 и 9 столетий. Обстоятельства возникновения этой коллегии, равно как и ее наименование («понтифики» в дословном переводе означает «мостостроители»), остаются неясными. Несомненным, однако, является то, что эта коллегия специализировалась на выработке правил и приемов интерпретации права, фиксации юридических прецедентов. Деятельность понтификов носила сугубо практический характер: они давали юридические консультации магистратам, судьям, участникам процессов. Согласно преданию, около 305 г. до н.э. некий Клавдий Флавий, сын вольноотпущенника, похитил и обнародовал книги исковых формул комментарии к законам, спрятанные до этого в секретных архивах понтификов. Несколько позднее он предал гласности календарь присутственных и неприсутственных дней в суде, также хранившийся понтификами в глубокой тайне. В благодарность за это народ избрал К. Флавия в магистратуру эдилов (304 г. до н.э.). Даже если это предание не вполне соответствует действительности, обнародование понтификальных записей имело важнейшие последствия: одновременно с ликвидацией юридической монополии жрецов открывались перспективы возникновения светской юриспруденции.

Другим путем развития гражданского права после издания Законов 12 таблиц являлась законотворческая деятельность. При этом роль закона как источника права в республиканском Риме значительно возросла. Механизм принятия законов предполагал скоординированную деятельность трех государственных органов. Законодательная инициатива проистекала от высшего магистрата, который разрабатывал письменный проект закона. Созванное этим магистратом

История государства и права зарубежных стран

народное собрание не имело права обсуждать проект, но должно было принять или отвергнуть его целиком. Наконец, прошедший через комиции закон подлежал ратификации со стороны сената. Акты, принятые в соответствии с указанной процедурой, носили наименование испрошенных законов. Важнейшие законы выставлялись на форуме, а их копии, согласно закону Лициния Юния, сдавались на хранение в государственный архив. К концу республиканского периода функция народных собраний постепенно сошла на нет; в последний раз комиции выступили в качестве законодательного органа в конце 1 в. н.э.

Классический период. Среди важнейших источников римского права рассматриваемый период должны быть названы эдикты магистратов, в частности, эдикты преторов, явившиеся основой охарактеризованной выше системы преторского права. Главная причина активизации законотворческой деятельности магистратов, особенно ярко появившейся со 2 в. до н.э., состояла в том, что нормы гражданского права все более и более отставали от потребностей социально-экономического развития. Процесс ликвидации пробелов в праве путем принятия новых законов народным собранием оказался весьма долгим и сложным. Гораздо оперативнее эти коллизии можно было разрешить путем вмешательства высшего магистрата- консула или претора. Опираясь на свою практически неограниченную административную власть, консулы и преторы прибегали к изданию приказов (интердиктов), которые защищали законные интересы граждан, не урегулированные действующим гражданским правом. Когда предметы внимания высших магистратов становились однообразные или сходные гражданско-правовые отношения, издаваемые по ним интердикты приобретали типовой характер. Вследствие этого магистрат получал возможность не только прогнозировать собственные возможные решения, но и заранее оповещать о них граждан. Постепенно сложилась практика, согласно которой при вступлении в должность претор формулировал в своем эдикте основные принципы будущей политике в области судопроизводства, обязательные для него на время службы. Последующий претор, как правило, сохранял главное содержание своего предшественника, но одновременно вносил в него свои положения, отбрасывая устаревшие. Таким образом, постепенно накапливалась обширная совокупность преторских норм, переходящих из эдикта в эдикт. Формулирующая система преторского права постоянно сталкивалась с системой гражданского права; складывался тот дуализм правовых систем, который являлся характерной чертой римского праворазвития. В условиях этого дуализма открывалась возможность выбора тех юридических решений, которые лучше соответствовали реальным жизненным ситуациям.

В эпоху принципата преторский эдикт продолжал ставиться наравне с нормами гражданского права, однако сами преторы в условиях возрастающего могущества императорской власти становились все менее самостоятельными в своей законотворческой деятельности. Усилилась тенденция копирования претором эдикта своего предшественника, вследствие чего содержание эдикта практически оставалось неизменным. В 125–138 гг. н.э. комиссия под председательством юриста Сальвия Юлиана обобщила весь накопившийся к

История государства и права зарубежных стран

тому времени материал деятельности преторов в рамках единого документа, которому было дано наименование «вечного эдикта». Поскольку решением сената этому эдикту придавалась обязательная сила на будущее, а право его дополнения было оставлено лишь за императором, это означало фактическое прекращение дальнейшей преторской деятельности в сфере законотворчества.

В условиях, когда законодательная функция народных собраний пришла в упадок, роль законов стали играть постановления сената, хотя они и сохраняли традиционное наименование *сенатус – консультов*. С 1 до середины 3 в. н.э. сенатус-консулты являлись основной формой законодательства. Поскольку сенат не имел законодательной инициативы, его постановления принимались по предложению императора, вносимой в устной или в письменной форме. Императорские предложения не могли быть оставлены сенатом без внимания, но подлежали беспрекословному утверждению. Вследствие этого некоторые позднейшие юристы были склонны считать сами эти императорские предложения особым источником права.

Когда к концу 3 в. сенат практически утратил свою законодательную компетенцию, отчетливо появилась тенденция к расширению законодательных полномочий императора, рассматриваемых как одно из проявлений его божественной сущности. Акты, издаваемые императорской властью, не имели никаких пространственных ограничений и действовали на всей территории государства. Они носили общее наименование конституций и традиционно подразделялись на четыре вида: эдикты, декреты, рескрипты, мандаты. Если императорский указ даровал привилегии какому – либо лицу или целой корпорации, он носил название прагматической санкции.

Юридическая сила указанных разновидностей конституций первоначально была различной. Эдикты и мандаты рассматривались в свете прерогатив императора как одного из высших магистратов; поэтому данные акты включались в сферу норм преторского права и формально теряли силу в случае смерти издавшего их императора. Рескрипты и декреты квалифицировались как акты толкования действующих законов и поэтому не утрачивали юридическую силу вследствие смены императора. В зависимости от того, нормы какой системы права подвергались в них интерпретации, рескрипты и декреты могли действовать в сфере преторского, и гражданского права. С течением времени различия в силе императорских конституций сглаживались. Начиная со времени император Адриана все императорские акты были унифицированы по своей юридической силе, а охватываемые ими сфера правового регулирования стала практически неограниченной.

Специфическим, своеобразным фактором праворазвития во второй половине республиканского периода становится светская юриспруденция. Деятельность римских юристов, явившаяся важнейшим источником права, способствовала приданию римской правовой системе той высшей степени совершенства, которую она достигла на классической стадии. Быстрое развитие светской юриспруденции может быть объяснено некоторыми существенными обстоятельствами. С одной стороны, строжайший формализм гражданского права вызвал необходимое появление целой группы его комментаторов и

История государства и права зарубежных стран

интерпретаторов, способных оказать квалифицированную юридическую помощь лицам, вовлеченным в сферу правоотношений. С другой стороны, сами принципы построения и функционирования государственных органов, открывавшие перед каждым гражданином перспективу личного участия в процессе правотворчества, а через систему магистратур – пребывание в роли право привоприменителя, объективно способствовали массовому распространению правовых знаний, высокому престижу юридического образования. Светская юриспруденция ведет свое начало с середины 3 в. до н.э., когда плебейский понтифик Тиберий Корунканий впервые придал правовым консультациям публичный характер. Деятельность юристов республиканского периода, согласно свидетельству Цицерона, осуществлялась в трех основных формах: выработка наилучших формул для различных юридических актов, ответы на запросы частных лиц относительно неясностей в действующем праве, советы по процессуальному ведению конкретного дела. Результаты своей практической деятельности юристы обобщали в своих научных исследованиях. Древнейшим из таких трудов является сочинение Секста Элия Пета, состоящая из трех частей, первая из которых включала текст Законов 12 таблиц, вторая представляла комментарий к ним, а третья была сборником исковых формул. Из других ранних юристов известны двое, носящие имя Катона, двое с именем Элия, пять человек с именем Муция, - можно предполагать, что занятие юриспруденцией в некоторых семьях становилось семейной традицией. В период принципата круг юристов значительно расширяется за счет выходцев из провинций, особенно восточных.

Параллельно развивалась и система юридического образования. Первоначально в ней превалировало практическое обучение, не исключавшее, однако, и дачу необходимых теоретических консультаций.

Позднее появились постоянные училища, распространившиеся со временем далеко за пределы Рима. Наибольшей известностью пользовались провинциальные учебные заведения в Берите (нынешний Бейрут), Александрии (в Египте), Цезарее (на территории современного Израиля). Обучение основывалось на специальных пособиях, важнейшими среди которых являлись т.н. институции, систематически и в сжатой форме охватывающие основные отрасли римского права. Типичным примером учебника по юриспруденции являются институции Гая (середина 2 в. н.э.). Указанное сочинение дошло до нас в более или менее полном виде – оно было обнаружено известным немецким историком Б.Г. Нибуrom в 1816 г. в библиотеке Веронского собора. Институции Гая представляют собой элементарное изложение основ гражданского права, как гражданского, так и преторского; особую ценность сочинению придают обширные исторические экскурсы. Предложенная Гаем классификация всего правового материала на четыре книги (о лицах, о вещах, об обязательствах, об исках) получила наименование институционной системы, оказавшей впоследствии сильное влияние на дальнейшее развитие права. Сочинение Гая, неизвестное даже классическим юристам (ни один из них Институций даже не упоминает), пользовалось чрезвычайным уважением в постклассический период - не случайно именно оно было положено в основу

Институций юстиниановского свода.

Постклассический период. На рубеже 2 и 3 вв.н.э. классическая юриспруденция достигает кульминационного пункта своего развития, но одновременно проявляются и симптомы ее приближающегося упадка. Установление режима абсолютной монархии ограничивало возможности творческого научного поиска, сужало самостоятельность юристов и в области практической деятельности. Было законодательно ограничено число классических авторов, труды которых продолжали рассматриваться в качестве источников права. В 426 г.н.э. был издан «Закон о цитировании», который признал обязательную юридическую силу сочинений лишь пяти юристов – Папиниана, Павла, Ульпиана, Модестина и Гая. Судьи должны были руководствоваться тем мнением, с которым были согласны большинство из этих авторов. В случае равенства голосов решающим было мнение Папиниана, автора более 50 научных трудов, чей авторитет признавался высшим и непререкаемым; если мнение Папиниана по данному вопросу отсутствовало, судья мог принять решение по своему усмотрению, но, разумеется, в рамках действующего права.

Главные изменения в праве постклассического периода касались не его содержания (оно сохранялось практически неизменным), а его формы. Поскольку в потоке императорского законодательства окончательно стерлись все ранее проявлявшиеся различия между нормами трех традиционных систем права, открылась возможность проведения работ по упорядочению сложившейся единой правовой системы. Особенно успешно такие кодификационные работы осуществлялись а в Восточно – Римской империи (Византии). Здесь в конце 3 – начале 4 вв. Были составлены два частных сборника. Первый из них, известный под наименованием кодекса Грегориана (295 г.) включал в себя императорские конституции, принятые на протяжении 196 – 295 гг. Кодекс делился на 14 книг, которые, в свою очередь, подразделялись на титулы; внутри этих титулов конституции приводились в подлинном тексте и в хронологической последовательности. Указанный кодекс, пользовавшийся официальным признанием и авторитетом на протяжении последующих двух столетий, получил очень широкое распространение. Между 314 и 324 гг. он был дополнен т.н. кодексом Гермогениана в составе одной книги, подразделенной на титулы, куда вошли конституции, изданные в течение тридцатилетия, разделявшего два названных кодекса. В феврале 438 г. был опубликован первый официальный свод императорских конституций – Кодекс Феодосия, изданный по распоряжению этого византийского императора, состоявший из 16 книг, В него были включены акты, принятые после издания кодекса Гермогениана и сохранившие еще силу во времена Феодосия.

Опыт частных и официальных компиляций 3 – 5 вв. Был использован при осуществлении всеобъемлющей кодификации, проведенной в 6 в. по распоряжению византийского императора Юстиниана (527 – 565 гг.). Этот император отводил праву важнейшую роль, рассматривая его в качестве одного из устоев безопасности и могущества государства. Задуманная им кодификация бала призвана приспособить право к изменяющимся общественным условиям, укрепить порядок в стране, возвысить императорскую власть. Колоссальный

История государства и права зарубежных стран

труд по составлению свода был поручен комиссии под председательством видного юриста Трибониана. Главная задача комиссии состояла в том, чтобы объединить два потока правотворчества – законодательную деятельность императоров и труды классических юристов – в единое собрание нормативных актов, пригодных для практического применения. Работа была выполнена в несколько приемов и в сравнительно короткий срок – с 529 по 534 г. В структурном отношении свод подразделялся на несколько частей. Центральную, самую обширную и наиболее ценную часть свода составляют Дигесты (или Пандекты). Они были подготовлены комиссией в составе 15 человек, куда были включены 4 профессора (Теофил, Кратин, Дорофей и Анатолий), представлявшие Константинопольскую и Беритскую академии, и 11 адвокатов. Комиссия собрала 1570 сочинений 39 классических авторов (живших с 1 в. до н.э. по 4 в. н.э.), сделала извлечение из их трудов, попутно устранив все разногласия и отбросив анахронизмы, внесла многочисленные изменения (интерполяция) в цитируемые тексты, а затем расположила отредактированный материал в определенном систематическом порядке. Всего в Дигестах 7 частей и 50 книг, подразделяемых на 432 титула и 91123 фрагмента с указанием имени каждого юриста и назвали его сочинения. Основное внимание в Дигестах обращено на отрасли римского частного права; одному только наследственному праву отведено не менее четверти из общего числа всех имеющихся извлечений. Государственному праву посвящена одна книга Дигест, уголовному и процессуальному – три. В Дигестах освящен и ряд вопросов, относящихся к международному праву (организация дипломатической службы). Дигесты были опубликованы 16 декабря 533 г. и через две недели введены в действие. Пользование старыми источниками было запрещено; одновременно воспрещалось и комментирование новых Дигест. За разъяснением всех возникающих коллизий можно было обращаться только к императору.

Одновременно с работой над Дигестами два профессора права (Теофил и Дорофей) подготовили официальный элементарный курс гражданского права, предназначенный для студентов юридических учебных заведений. Основанный на более раннем классическом учебнике Гая, этот курс имел такое же наименование – Институции – и традиционное деление на 4 книги. Первая книга была посвящена характеристике права в целом и правовому положению лиц, проблемам брака, опекуна и попечительства; вторая – вещам и вещному праву; третья – наследованию без завещания, а также обязательствам, вытекающим из договоров; четвертая – деликтам и различным видам исков. В ноябре 533 г. особым указом Юстиниана, адресованным «юношеству, любящему законы», Институции были санкционированы, причем им была придана та же сила, что и остальным частям свода: на них могли ссылаться судьи при вынесении решения.

Кодекс Юстиниана, подготовленный комиссией в составе 10 человек, вышел первым (не дошедшим до нас) изданием в апреле 529 г. и вторым – в ноябре 534 г. Он состоял из 12 книг, содержащих 4, 6 тыс. Конституции римских императоров, самая ранняя из которых (конституция Адриана) датируется 117 г. н.э., а самая поздняя (конституция самого Юстиниана) – 4 ноября 534 г. 1 книга

История государства и права зарубежных стран

кодекса Юстиниана содержала конституции, касающиеся главным образом норм церковного права, а также юридического статуса различных императорских чиновников. Книги со 2 по 8 характеризовали проблемы частного права, книга 9 – нормы уголовного права, а книги с 10 по 12 содержали различного рода административные установления. Книги делились на титулы, внутри которых конституции располагались в хронологической последовательности каждая из этих конституций называла имя издавшего ее императора, имя должностного лица, которому она была адресована, а также дату издания, обозначенную именами избранных на данный год консулов. Конституции публиковались на языке оригинала: подавляющее большинство из них – на латинском языке, меньшая же часть, принадлежащая императорам Византии, – на греческом. После издания кодекса Юстиниана пользование старыми собраниями (кодексами Грегориана, Гермогениана и Феодосия) было запрещено. Все названные части юстиниановского Свода были объединены общим замыслом и составляли единое целое, хотя первоначально не имели обобщающего наименования. Лишь в 12 в. позднейшие интерпретаторы дали этому Своду название «*Corpus juris civilis*», которое в настоящее время является общеупотребительным. Тогда же в Свод стали включать и четвертую часть – Новеллы, т.е. императорские акты, изданные Юстинианом после второй редакции кодекса (534 г.) до конца своей жизни. В большинстве новелл решались проблемы государственного и церковного управления, но некоторые из них регулировали и гражданско – правовые отношения (преимущественно из области семейного и наследственного права). Эти новеллы собирались, систематизировались и издавались при преемниках Юстиниана. Всего известно 3 сборника новелл, отличавшихся друг от друга по объему (в самом малом из них содержится 122 новеллы, в самом большом – 168). Все эти сборники были составлены частными компиляторами и поэтому не имели официального характера. В своем полном виде юстиниановский кодекс до нас не дошел, и мы имеем дело с рукописями, содержащими отдельные его части. Самая ранняя рукопись Институций относится к 9 в., Дигест – к 6–7 вв., Кодекса – к 8 в. Первые печатные издания Свода, очищенные от глосс (т.е. комментариев средневековых ученых), стали появляться в 16 в. Так, немецкий ученый – правовед Грегориус Халоандер (научный псевдоним Грегора Мельтцера) предпринял издание отдельных его частей – Дигест и Институций в 1529 г., Кодекса в 1530 г., Новелл в 1531 г. В 1583 г. французский ученый Дионисий Готофред (научный псевдоним, которым пользовался Дени Гофруа) осуществил первое полное издание Свода, предписав ему общее наименование *Corpus juris civilis*. Начиная с этого времени Свод стал объектом изучения многих историков-правоведов, осуществивших тщательное очищение его текста от искажений, внесенных позднейшими переписчиками.

В кодификации Юстиниана весь тысячелетний путь развития римской юридической мысли воплотился в завершенной компактной форме. «Теперь римская империя могла погибнуть, писал немецкий историк права Р. Зомм, – римское право было приведено в такое состояние, что могло пережить создавшее его государство». Римское право занимает исключительное место во

История государства и права зарубежных стран

всемирной истории. Пройдя собственный тысячелетний путь развития, это право надолго пережило государство в рамках которого оно сформировалось, и через многие века вошло в жизнь народов нового и новейшего времени, явившись одним из самых высших достижений человеческой цивилизации. По словам одного из ведущих современных ученых - правоведов М. Казера, «римское право есть, прежде всего, в передаче его крупнейшими классическими юристами, исторический памятник высшей ценности». Незыблемыми основами римского права являлись свобода личности, свобода собственности, свобода договоров и завещаний. Важнейшее достоинство римского права – его абстрактность, приспособленность к регулированию отношений любых частных собственников, независимо от их национальной принадлежности, местности и времени проживания. Именно универсальный, «всесветский» характер римского права обеспечил ему столь широкое распространение по всему миру во времени и пространстве. Кроме того, римское право превосходило все существовавшие до него системы степенью разработанности правовых понятий и институтов, четкостью формулировок, совершенством юридической техники. Недаром римское право воспринималось позднейшими поколениями в качестве «писаного разума». В эпоху феодализма, начиная с 13 века, оно пережило второе рождение путем его восприятия (рецепции) государствами Западной Европы. Впоследствии оно явилось основным источником формирующихся буржуазных правовых систем. Знаменитый Гражданский кодекс Франции 1804 г. (Кодекс Наполеона) в значительной степени базировался на структуре, принципах и институтах, разработанных классическим римским правом. Эти же компоненты являлись основополагающими для Германского гражданского уложения 1900 г.

В современном мире живой интерес к римскому праву объясняется не только познавательными, но и сугубо утилитарными целями. Интеграционные процессы, набирающие силу в современных международных отношениях, требуют создания наднациональной платформы, роль которой могло бы с успехом сыграть римское право. Именно к нему, как к универсальному инструменту регулирования общественных отношений, привлечено в настоящее время внимание международной юридической общественности.

Римская цивилизация является колыбелью современной европейской и всей западной цивилизации. Уникальность политических и правовых учреждений Древнего Рима была обусловлена внутренними структурными особенностями европейской цивилизации, которые определили ее высокую жизнестойкость, адаптивность и выживаемость в инокультурном окружении, а также внешнюю экспансию. Римское право продолжает играть глобальную роль в современном мире. Современные правовые институты в большей или меньшей степени копируют древнегреческие образцы. Римское право стало вершиной античной правовой культуры, создав основные институты частного права и удивив мир филигранной юридической техникой. Римское право оказало решающее влияние на последующее развитие европейского права, став основой Романо-германской правовой

ЛЕКЦИЯ №5

Пути развития средневековых цивилизаций Запада и Востока

Термин «средние века» в научный оборот ввели итальянские гуманисты XV в. для обозначения «промежуточного» этапа всемирной истории – от гибели Западной Римской империи (476 г.) до современной им эпохи Возрождения (XIV в.), оценивая его как время общественного и культурного регресса, невежества и мракобесия. Соглашаясь с этой оценкой, историки эпохи Просвещения (XVIII в.) связывали Средневековье с феодализмом, т.е. с таким политическим и правовым порядком, который противоречит естественным правам и свободам человека. По их мнению, феодализм как вид общественного устройства характеризуется раздробленностью политической властью, отсутствием гражданского правопорядка, соединением политической власти с земельной собственностью, иерархической структурой общества, основанной на принципе сюзеренитета-вассалитета, корпоративностью. С позиции современного знания говорить о переходном характере эпохи Средневековья вряд ли уместно, поскольку это самодостаточный период всемирной истории, в том числе и политико-правовой, когда зарождается новая политическая и правовая культура, основанная на ценностях мировых религий. Хронологические границы, отделяющие античный мир городов-полисов и обширных феодальных империй, национальных государств на Западе и Востоке, достаточно условны в силу неравномерности экономического и политического развития западного и восточного феодализма. Однако мы будем придерживаться известных хронологических рамок государственно-правовой истории Средневековья для Западной Европы – V-XVII вв.

Средневековое право стран Западной Европы в условиях социально-экономических и политических изменений в жизни общества прошло большой и сложный путь. Средневековое право не достигло того совершенства формы, которое было присуще римскому праву классического периода, и в течение длительного времени сохраняло многие черты раннего состояния: преобладание обычного права, тесную связь права с религией, неразвитость основных институтов и понятий, казуальность норм, формализм права, ограниченность сферы действия. Перечисленные черты раннего состояния права хорошо различимы в правовых памятниках Древнего мира (Законы Хаммурапи, Законы таблиц), они ярко представлены и в Салической правде (позже в Русской правде).

В период существования сословной монархии и перехода к абсолютизму наблюдается закрепление в праве сословной организации общества; частичной преодоление партикуляризма; унификация правовых норм, а также возрастание роли актов центральной власти. При этом партикуляризм окончательно

История государства и права зарубежных стран

преодолен все же не был, а акты центральной власти существенно не ограничивали действия норм обычного права.

В период позднего средневековья происходит приспособление старых правовых институтов к регулированию возникающих буржуазных отношений. Вместе с тем преодолевается прежняя неразвитость права. Окончательно складываются основные отрасли права, проводятся частичные кодификации, вырабатываются общие понятия (преступление, вина, необходимая оборона и др.). Расширяется сфера действия права.

История средневекового права интересна тем, что дает возможность увидеть, как упрощенные формы права постепенно трансформируются, приобретая более совершенные черты, подготавливая условия для становления права Нового времени.

1. Средневековая цивилизация: пути формирования и особенности государственных форм

Средневековьем считается период от распада Римской империи (конец V века) до возникновения протестантизма (начало XVI века). За это время западная цивилизация менялась настолько сильно, что нужно выбрать какой-то период в качестве характерного. Эту роль играет «высокое» средневековье (XI - XIII века).

В пространственном отношении центром средневекового запада является территория Италии, Франции, Германии и Англии. Но даже на этой территории не все процессы проходили одновременно и равномерно. Например, Италия в культурном и социальном развитии опережала остальные территории примерно на два века. Зато в плане государственного объединения Италия и Германия отстали настолько, что стали едиными государствами только в XIX веке.

Вокруг этого ядра средневековой Европы находится периферия: Балканский Полуостров, Польша, Скандинавия, Ирландия и др. Здесь характерные для средневековья процессы шли с запозданием и часто совсем по-другому. Например, Балканы все это время находились под действием иной, Византийской цивилизации, а Скандинавия стала христианской только в XII - XIII веке.

Наконец, часть географической Европы вообще не может быть отнесена к той же цивилизации, что и вышеуказанное ядро. На Востоке это самобытная Византийская цивилизация и Киевская, а затем Московская Русь. На западе это южная Испания, которая большую часть этого периода принадлежала к арабской цивилизации.

По сравнению с античностью, Средневековье - гораздо более динамичный период. В нем все время что-то меняется, то к лучшему, то к худшему. Грубая схема этой динамики: резкий упадок после крушения римской империи - короткий подъем при Каролингах - новый, но не столь глубокий упадок в эпоху варварских нашествий (IX-X века) - крутой взлет после 1000 г. - пик в XIII веке - быстрое развитие, но и внутреннее перерождение вплоть до XV века.

Средневековье рождалось внутри самой Римской империи. Его признаки: огрубление культуры после III века, смешивание римлян с варварами, растущая

История государства и права зарубежных стран

самостоятельность территорий и упадок централизации. Варварские нашествия, сломавшие Римскую империю в V веке и длившиеся весь следующий век, предали этому начавшемуся упадку характер катастрофы: культурной, экономической и политической. В эти темные века остатки культуры и единства европейской цивилизации сохранила церковь. Она сохранила централизацию, хотя донесения или приказ между, скажем, Римом и Ирландией могли двигаться по полгода. Немногочисленные хроники, из которых мы знаем об этом времени, все написаны в монастырях. Церковь потихоньку собирала под себя земли, и на них восстанавливалось хотя бы слабое подобие римского порядка под посохом епископа. Христианство как религия не потерпело тяжелых потерь, но кое-где отступало - население возвращалось к язычеству. Но в других местах миссионеры завоевывали новые души. И, в конце концов, церковь в большой мере подготовила почву для Каролингского возрождения.

Период примерно с 750 по 850 год - кратковременное объединение западной Европы под франкской династией Каролингов. Пик его - коронование папой Карла Великого в 800 году. Карл впервые создал государственную администрацию и систему образования для чиновников. Это положило начало выходу учености из монастырей. Для укрепления государства Карл стал передавать земли наиболее верным соратникам, делая из них графов и герцогов. Те создавали собственных вассалов, и это положило начало феодализации Европы.

Современники воспринимали деятельность Карла как восстановление Римской империи, которая для многих оставалась желанным идеалом на фоне окружающего варварства. Держава Карла быстро распалась при его наследниках: возникли Франция, Германия, Лотарингия, Бургундия. Но германская и итальянская часть сохранила название Священной Римской империи.

Закат Каролингов в IX веке совпал с возобновлением варварских набегов сразу с нескольких сторон. Скандинавы - викинги, норманны - своими морскими походами терроризировали все европейское побережье и доходили даже до Италии. Они оседали на завоеванных приморских землях, например в Нормандии, откуда они потом завоевали Англию. В X веке с Востока появились венгры, которых по опасности сравнивали с новыми гуннами. С юга Сицилию, Италию, Испанию и Прованс атаковали мусульманские пираты.

В это время могущество крупных феодалов достигло пика, а значит, королевская власть была слаба. Залогом будущих изменений стало начало чеканки денег королями. Этого требовала экономика, но потом монета стала мощным политическим рычагом централизации.

Церковь участвовала в общественной динамике самым активным образом. Она поддержала инициативу крестовых походов. Часто поддерживала города против феодалов. Напоминала о том, что по Библии труд - это положительная ценность, в противоположность надменности аристократов. Даже начальный капитал для большинства средневековых начинаний в эту пору исходил, в конечном счете, от церкви, потому что крупных финансистов еще не было. Однако вовлеченность церкви в светскую жизнь создала и проблемы. Папы оказались вовлечены во многовековой конфликт с германским императором, а

История государства и права зарубежных стран

затем и с французским королем. В этой борьбе у церкви были победы и унижения, но в целом она теряла лицо. Однако все равно вся жизнь города протекала в церковном ритме, вокруг собора и в подчинении или противостоянии церковным нормам. Епископ был как минимум столь же важным лицом в городе, что и глава городского совета.

В Средневековье на политическом и социальном поле было столько «игроков» т.е. действующих сил, как ни в какую другую эпоху. Причем в целом ни один из игроков не доминировал над другими, так что средневековый человек любого сословия жил в сложном переплетении сил, исходящих из разных полюсов, с которыми он был обязан считаться. Мы рассмотрим основные противоборствующие пары этих полюсов.

Феодализм - это, по определению, общество сюзеренов, которые наделяют вассалов землей – феодем - на условиях службы, и вассалов, которые правят в своем феоде от имени сюзерена. На этой лестнице сюзеренов и вассалов много ступеней, и сам король - вассал Бога. Но при этом ни на одной ступени надел не является собственностью: сюзерен всегда мог переместить вассала в другой надел или вообще лишить его феода.

В такой идеальной форме эта система почти никогда не работала (за исключением короткого периода в X - XI веках). Сначала - в Каролингскую эпоху и до нее - надел, как правило, получали непосредственно от короля, так что на лестнице было всего две ступеньки. Раз полученный надел всеми правдами и неправдами старались унаследовать, но даже когда это удавалось, владение было основано не на праве, а на традиции. В высоком же Средневековье вассалы одержали решительную победу над сюзеренами: добились официального наследования феода и юридического «оформления» прав собственника, а не только правителя по отношению к нему. С объединением государства сюзерен остался один - король, и его роль снова возросла.

Противостояние вассал - сюзерен ощущалось в любой точке феодальной аристократии. При этом любой аристократ был одновременно и сюзереном, и вассалом, причем вассалом зачастую у нескольких сеньоров, так что мог играть на противоречии их интересов. Таким образом, это не противостояние конкретных людей, а противостояние ролей. Но оба полюса были нужны друг другу. Без сюзерена у вассала не было юридической основы для власти в феоде, не было бы защиты от жадных соседей.

Другая линия противостояния, прошедшая через все средние века, - между общенациональным государством, которое представлял, как правило, король и княжеством, провинцией, территорией, которые представлял местный сеньор. В те времена нации в современном смысле этого слова не существовало: провансальцы отнюдь не считали себя такими же французами, как парижане, а флорентийцы с негодованием отвергли бы всякое сравнение с миланцами. Чем же было понятие «Франция» или «Италия»? Ответ достаточно неожиданный: почти во все Средневековье государство - это общность не социальная и экономическая, и даже не столько политическая, как культурно - историческая. В нем жила память о Римской империи как об идеальном общественном устройстве. Церковь также всемерно поддерживала понятие «христианского государства»: государи

История государства и права зарубежных стран

были для нее светским отображением божественной власти (хотя, конечно и менее совершенным, чем отображение церковное).

Лояльность к государству и лояльность к местному сеньору могли буквально тянуть человека в противоположные стороны. Так было перед Столетней войной на западе Франции, где люди были исторически и культурно французами, но несли вассальные обязательства по отношению к английскому королю. Это было одной из причин войны.

В «темные века» светская власть церкви была суровой необходимостью. С укреплением феодальных сеньоров они стали оспаривать эту власть: сначала у местных епископов, а затем - короли у папы. На этой почве произошли самые острые конфликты Средних веков. Например, трехдневное стояние германского императора Генриха на коленях перед папским замком в Каноссе, и наоборот, семидесятилетнее «пленение пап» в Авиньоне под властью французского короля. Стандартная проблема выбора средневекового человека - кому подчиняться - в этих случаях стояла особенно остро. Короли иногда просто убивали своих видных подданных, сделавших выбор в пользу Рима. Папы отвечали анафемой, что в те времена серьезно подрывало акции отлученного (даже не столько в глазах собственных подданных, лишенных привычных трев, сколько перед всегда готовыми к нападению соперниками).

Несмотря на постоянную борьбу, духовная и светская власть, как и все остальные пары полюсов в Средневековье, были нужны друг другу. Германские императоры своими войсками некоторое время поддерживали папский домен в Италии. Светская власть обеспечивала авторитет и безопасность церкви на местах, князья вносили богатые вклады в монастыри. Со своей стороны церковь давала королям духовную санкцию «богопомазанности», так необходимую им в борьбе со своими могучими вассалами. В целом, взаимодействие этих сил давало эффективную систему управления - аналог современного разделения властей. Это поддерживало и политическую целостность Европы.

2. Основные черты средневекового права. Партикулярные правовые системы

Одновременно со складыванием средневековой государственности шел процесс становления средневекового права. Можно выделить следующие характерные черты средневекового права:

- основное место в средневековом праве, особенно на ранних этапах, занимают нормы, регулирующие поземельные отношения, и нормы, обеспечивающие внеэкономическое принуждение;
- средневековое право в значительной степени является «правом-привилегией», закрепляющим неравенство различных сословий. Оно наделяло правами (или урезало их) в соответствии с тем положением, которое занимал человек в обществе;
- в средневековом праве не было деления на отрасли права. Существовало деление на ленное право, манориальное (феодалное) право, церковное

История государства и права зарубежных стран

(каноническое) право, торговое право, городское право и т.д., что объясняется его сословным принципом;

- огромное влияние на средневековое право оказали церковные нормы, нередко превращающиеся сами в нормы права;
- характерной чертой права Европы был партикуляризм, т.е. отсутствие единого национального права на всей территории государства и господство правовых систем, основанных на местных обычаях.

Ещё одной особенностью было то, что для многих народов Западной Европы средневековое право было первым опытом классового общества, которое в значительной степени уступало наиболее совершенным образцам рабовладельческого частного права, особенно римского, которое в Западной Европе было активно востребовано и пережило второе рождение, так называемую рецепцию римского права. Именно поэтому многие представители западной школы права настаивают на значении римского права, как партикулярной правовой системе средневековья.

Обычное право. Наиболее распространенной правовой системой средневековья являлось обычное право. Выросшее из обычаев первобытнообщинного строя, оно порой сохраняло его черты. Вместе с тем в праве закреплялись многие важные отношения феодального общества (между феодалами и крестьянами, вассальные отношения и др.).

В эпоху варварских королевств регулирование отношений внутри германских племен строилось, помимо королевского законодательства, на обычном праве. В условиях сначала протогосударств, а затем и ранней государственности обычное право германцев было записано и частично кодифицировано. Эти письменные своды получили название **варварских правд**. У разных ветвей германских народов оформление писаного права происходило в разное время: это соотносилось с историческими различиями в степени проникновения ранней государственности в общественный быт, с местными особенностями становления публично-правовой общности того или другого народа.

Для большинства правд время их возникновения определяется примерно: Вестготская правда – конец V в., Бургундская – конец V-начало VI в., Салическая – конец V – начало VI в., Аллеманская – VI – VIII в., Баварская – середина VIII в., Рипуарская - VI – VII в., Лангобардские законы - VIII в., Тюринская - IX в. и т.д. Все варварские правды сложились под значительным влиянием институтов и принципов римского права. Правды были записью права узконационального применения. Нормы правд имели в подавляющем большинстве казусный характер.

Во всех известных случаях оформление записи обычного права связано с инициативой королевской власти.

Одной из самых ранних и вместе с тем классических правд считается **Салический закон**, принятый у франков; его самая ранняя часть относится к концу V в. Салический закон в самой минимальной степени испытал воздействие римского права, сохранил даже некоторые остатки языческой старины и родовых обычаев германцев. Традиционной архаичности

История государства и права зарубежных стран

предписаний сопутствовала еще одна особенность: многие судебно-правовые процедуры были неразрывны с символическими священно-обрядовыми действиями, лишенными реального содержания, но важными для общественного признания тех или других фактов.

Нормы обычного права отличались неопределенностью, отражали не только общие для феодального строя, но и местные условия. Отсюда, по мнению американского исследователя Г.Дж. Бермана, **партикуляризм** (преобладание местных источников права), особенно заметный на ранних этапах Средневековья.

Партикуляризм, т.е. отсутствие целостной национальной системы общегерманского права и существование многочисленных и разнородных правовых укладов, относившихся либо к определенной территории (ленное, земское, городское право), либо к определенному кругу лиц (сословиям), стал главной отличительной чертой феодального права Германии. Эта ситуация была следствием политической раздробленности Германии, социальной и этнической разнородности областей, входящих в ее состав, отсюда деление права на земское - право земель и ленное право, распространявшееся только на благородных, «свободных господ».

Медленное утверждение феодальных отношений обусловило длительное сохранение пережитков обычного права в Германии. Почти в каждом княжестве и в крупных городах имелись свои сборники уголовного и гражданского права. Особая роль в формировании общегерманского права принадлежала *частным кодификациям* обычного права, действие которых выходило за рамки отдельных земель.

Наибольшей известностью пользовалось **Саксонское зеркало** (около 1230 г.) - сборник норм обычного права и судебной практики Северо-Восточной Германии. Ее автором был саксонский рыцарь, дворянин и знаток права *Эйке фон Ренгау* (1180-1233 гг.). Саксонское зеркало состоит из двух частей. Первая часть посвящена *земскому праву*, вторая - *ленному праву*. Под *земским правом* понималось право свободного, но не благородного (шеффенского) сословия, куда относились мелкие рыцари и зажиточные крестьяне. В этой части содержатся нормы *брачно-семейного, вещного, обязательственного, наследственного, а также уголовного права и процесса*. По объекту регулируемых правоотношений земское право было шире ленного, его источником являлись нормы обычного права, указы короля, акты князей. *Ленное право* распространялось только на *благородных, «свободных господ»*, высшую знать. Оно определяло порядок наследства земельных наделов, организацию судопроизводства, разрешало споры между сюзереном и вассалом. *Уголовные наказания* по судебнику были весьма суровы. Закон строго охранял интересы крупных феодалов, знати.

На протяжении всего периода средневековья, вплоть до буржуазной революции 1789-1794 гг., во Франции также *отсутствовала единая правовая система*. **Множественность** и **партикуляризм** французского феодального права проявлялся в двух аспектах: та или иная отдельно взятая правовая система распространялась либо на определенную социальную категорию, независимо от места проживания (духовенство, купечество, чиновничество), либо на все

История государства и права зарубежных стран

социальные группы, проживающие в пределах одной административно-территориальной единицы.

Важнейшим источником права являлся обычай в частности территориальные обычаи отдельных провинций, округов, городов - так называемые **кутюмы**, особенно широко распространенные в северных областях Франции. Начиная с XIII в. кутюмы стали записываться, причем первоначально на латинском языке, но с последующим переводом на французский. Во второй половине XIII в. получили распространение частные записи кутюмов, также преследовавшие практические цели. Самым ранним примером подобного рода явилась запись кутюмов области Вермандуа, составленная известным легистом Пьером де Фонтеном в 50-х годах XIII в. под наименованием **Советы другу**; запись сопровождалась параллельными выдержками из норм римского права.

Наиболее знаменитым, популярным и широко применяемым в судебной практике стал сборник кутюмов, получивший наименование **Кутюмы Бовези**, составленный в 1279-1283 гг. выдающимся юристом Филиппом де Бомануаром, бывшим королевским баляи судебного округа Бове (графство Клермон). Достоинством сборника являлись ссылки на кутюмы других областей, на нормы канонического и римского права, дополненные собственными авторскими идеями и обобщениями. Не ограничившись изложением норм кутюмного права, Бомануар уделил значительное внимание характеристике правового положения королевской власти, определения статуса городских коммун, правам и обязанностям участникам правоприменительного процесса - баляи, адвокатов, судей. Труд Бомануара пользовался широкой популярностью на протяжении нескольких столетий, вплоть до его первого печатного издания в 1690 г.

В конце XIII и в XIV веке стали формироваться аналогичные сборники и в других регионах - примерами могут служить *Кутюмы Тулузы* (1296 г.), *Древний кутюм Бретани* (1330 г.) и др. Таким образом, вплоть до Великой буржуазной революции кутюмы являлись наиболее распространенным источником права во Франции. Отмена кутюмов произошла лишь на основании Гражданского кодекса Франции 1804 г.

Королевское (домениальное) право. По мере усиления централизации государства все большее значение приобретают акты королевской власти (ордонансы, эдикты и т.п.). Именно они, распространяя свое действие на всю территорию государства, положили начало процессу унификации права, приведшему к образованию национальных систем.

Развитие королевского законодательства во многом обусловлено возвышением королевской власти над иными разновидностями концентрации власти в средневековом обществе – власти сеньориальной, городской, церковной, сословно-представительной и др. Общая тенденция эволюционных перемен в статусе и роли королевской власти и законодательного регулирования, по мнению Графского В.Г., может быть представлена как эволюция от сосуществования и конфронтации с другими партикулярными правовыми системами к доминированию и господству.

Первоначально средневековые европейские монархи выступают инициаторами упорядочения и кодификации обычного права. Таковы

История государства и права зарубежных стран

Бургундская правда, Салическая правда и др. В отдельных случаях запись обычного права совмещается с королевскими законодательными установлениями, положениями канонического права и заимствованиями из римского права и законов: Бревиарий Алариха (506 г.), Кодекс вестготского короля Леовигильда (572 г.). Впоследствии обычное право входит составной частью в земское (местное) и ленное (феодално-поместное) право – в Кутномах Бовези, Саксонском зеркале или в некоторых сборниках городского права.

Важным подспорьем в деле упрочения верховенства королевской власти и законов стала организация и деятельность административных, а также и судебных учреждений государства.

Германское имперское законодательство, обобщая нормы обычного права германцев, судебную практику земель, стремилось выработать общие правовые принципы и институты. Особой формой королевского законодательства стали так называемые **имперские «статуты мира»**, содержащие нормы, относящиеся к охране собственности и жизни подданных и определяющие санкции к их нарушителям. Вслед за первым статусом, получившим название «Могунтинский мир», в период с 1103 по 1235 г. было издано еще 20 имперских «статусов мира». Расцвет *имперского законодательства* приходится на правление императора *Фридриха I Барбароссы* (1152—1190) и его преемников, которые преследовали цель укрепления центральной власти и достижения политической стабильности в стране. Наиболее ярко это проявилось в содержании **Майнцкого мира** 1235 г., который правоведы признают вершиной королевского законодательства. В нем закреплены *универсальные принципы общегерманского права*, в частности принцип государственной судебной «защиты тела и имущества» вместо саморасправы. Имперские «статусы мира» не только закрепляли уже существующую судебную практику, но и содержали новые правовые нормы, которые вошли затем в земельное законодательство. Самый многочисленный правовой массив составляли *нормы обычного права* германских племен. Вместе с указами и распоряжениями правителей княжеств старое обычное право германских племен, когда-то живших в пределах области, образовали «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.

Общегерманским уголовным уложением стала **Каролина**, названным в честь императора Карла V и утвержденным рейхстагом в 1532 г., вскоре после Крестьянской войны. Каролина в качестве *общеимперского законодательства* не отменяла действие уголовного права в германских землях, а предназначалась для восполнения пробелов в местных законах. Из 219 статей Уложения 142 посвящены *уголовному процессу*, а 77 - *уголовному праву*. В этой связи Каролину можно рассматривать как практическое руководство по судопроизводству для шеффенов. В Каролине не имеется деления на части или главы; статьи объединены общими подзаголовками по сходству содержания. Не проводя деления на общую и особенную части, в Уложении упоминаются *общие правовые принципы и понятия*, которые с известной долей условности можно отнести к «общей части»: а) *формы вины*; б) *обстоятельства, исключющие*

История государства и права зарубежных стран

ответственность; в) *обстоятельства, смягчающие* ответственность; г) *обстоятельства, отягчающие* ответственность; д) *соучастие* и т.д. Под *преступлением* понималось всякое проявление *измены* и «*неверности*» королю, сеньору, цеху. Суд очень широко мог истолковать понятие измены, что не исключало возможности судебного произвола. Малейшее неповиновение господину могло быть истолковано как измена, за которую мужчину полагалось четвертовать, а женщину — утопить. Преступления подразделялись по *объекту посягательства*. Каролина выделяла следующие разряды преступных деяний: 1) *против государства*; 2) *против религии*; 3) *против нравственности*; 4) *против личности*; 5) *против собственности*; 6) *против правосудия*. В основу наказаний был положен принцип *устрашения*. При определении наказания допускалась *широта судебного усмотрения*: учет судьей различных обстоятельств, отягощающих или смягчающих вину. Широта судебного усмотрения в Каролине была формально ограничена лишь указанием на верховенство императорского законодательства при определении высшего предела наказания. Наказания отличались особой жестокостью, за большинство преступлений применялась *смертная казнь*.

Каролина утвердила новый вид уголовного процесса — *следственно-розыскной* или **инквизиционный**. Каролина окончательно заменила обвинительный процесс инквизиционным. Основной формой уголовного процесса теперь стала инквизиционная, в которой розыск и следствие приобрели первостепенное значение. Частноправовой принцип преследования заменен обвинением и наказанием от *имени публичной власти*. Обвинение предъявлялось судьей от лица государства «по долгу службы». Следствие велось по инициативе суда и не было ограничено сроками.

Каролина, формально не будучи обязательным общеимперским законом, действовала в некоторых княжествах Германии вплоть до начала XIX в.

По мере укрепления королевской власти во Франции, все большее значение в качестве источников права приобретали нормативные акты, издаваемые королевской властью. Высшую юридическую силу среди них имели ордонансы, которые со временем стали нуждаться в кодификации. Первые попытки кодификации имели частный характер («Кодекс Генриха III» Б. Бриссона, 1587 г.).

В XIII - XV вв., с централизацией государства и усилением королевской власти возрастает роль законодательства королей в развитии уголовного права.

В королевском законодательстве наказания не были четко определены, их применение во многом зависело от усмотрения суда, от сословного положения обвиняемого. *Целью наказания* стали возмездие и устрашение. Приговоры приводились в исполнение публично, с тем, чтобы страдания осужденного вызывали страх у всех присутствующих.

Видами наказания были:

- *смертная казнь в разнообразных формах (разрывание на части лошадьми, четвертование, сожжение и т. д.);*
- *членовредительские и телесные наказания;*
- *широко применялось тюремное заключение;*

История государства и права зарубежных стран

• *конфискация имущества - в качестве основного и дополнительного наказания.*

С XIII в. утверждается **розыскная, инквизиционная форма** процесса, поэтому судебное дело возбуждалось на основании обвинения королевского прокурора, а также доносов и жалоб. Первой стадией розыскного процесса было дознание, то есть сбор предварительной и тайной информации о преступлении и преступнике. Затем судебный следователь собирал письменные доказательства, допрашивал свидетелей и обвиняемого, проводил очные ставки.

Брак и семья во Франции, как известно, до XVI в. регулировались исключительно церковными правилами. Лишь в XVI - XVII вв. королевская власть, стремясь усилить государственное воздействие на брачно-семейные отношения, отступила от церковных норм, относящихся к заключению брака. Брак стал рассматриваться как акт гражданского состояния. Было пересмотрено правило, согласно которому при вступлении в брак не требовалось согласия родителей. В XVII в. родители получили право обращаться в Парижский парламент с жалобой на действия кюре, заключившего брак без их согласия.

На протяжении всего XVII века осуществляется *активная кодифицированная деятельность*. Было издано шесть т.н. Больших ордонансов, которые являлись по существу, специализированными кодексами. Результаты кодификационной деятельности не уступали по своему значению заслугам позднейших кодификаторов эпохи Первой империи, вдохновляемых Наполеоном. Однако основной массив абсолютистского законодательства XVII-XVIII вв. так и остался несистематизированным.

Феодальное (поместное, ленное, манориальное) право. Среди специалистов все еще продолжают споры относительно обществ, которые характеризуются как «феодальные». Материальной основой европейского феодализма был феод, то есть собственность, в качестве которой выступала земля или должность. Феод в сочетании с вассалитетом (система отношений личной зависимости одних феодалов, вассалов, от других – сеньоров) явился уникальным западноевропейским феноменом. Вассалитет отражал личностную сторону феодального Средневековья. Это были своего рода договорные отношения, закреплявшие взаимные обязательства. Нарушение условия договора одной из сторон влекло за собой его аннулирование.

Важную роль в оформлении и упрочении этих лично-зависимых связей выполняло феодальное право, субъектами которого выступали господин (сеньор, лорд манора, феодал, помещик) и его слуга (вассал, рыцарь, ленник, держатель фьефа и др.). Таким образом, феодальное право предстает неким правом на наследуемую земельную собственность и на определенное число подвластных слуг (крестьян) и вассалов. Начальный этап обособления такой собственности был связан с институтом *аллода* – полным владением участком земли, выделенным поначалу семье в наследственное держание, причем наследование его шло только по мужской линии и лишь позднее к нему были допущены женщины.

Следующей формой, тесно связанной с возникновением и упрочением вотчинного хозяйства, наиболее гибкой и широко распространенной в Европе и

История государства и права зарубежных стран

далеко за ее пределами, стала пожалованная за различные услуги земельная собственность (**бенефиций** у франков, **фьеф** у англичан, **лен** в княжествах и землях Германской империи, **икта** в исламизированных государствах Востока). В раннем средневековье он жаловался в пожизненное пользование вассалу на условии несения военной и административной службы. Феод представлял собой наследственное земельное владение, пожалованное под условием несения службы (военная служба – 40 дней в году, участие в управлении или суде) или уплаты установленных обычаем взносов.

К XI в. феод становится наиболее характерной формой земельной собственности во Франции. *Право феодальной собственности на землю сочеталось с элементами общинного землепользования.* Свободная крестьянская собственность на землю полностью исчезла.

Наиболее обременительной и неравноправной формой лично-зависимых отношений стала впоследствии **коммендация** и тесно связанный с ней институт **прекария**.

Права феодалов являлись правами – привилегиями и закрепляли существующее социальное, политическое и правовое неравенство, которое фиксировалось **институтом иммунитета** – освобождения от повинности. Иммунитет подразумевал право феодала осуществлять в своих владениях некоторые функции, обычно принадлежащие государству (вершить суд, собирать налоги, осуществлять полицейский надзор, и все это делать без вмешательства центральных властей).

Ещё одна форма владения с властью именовалась **сезина (цензива)** – такое господство лица над вещью, которое в случае его нарушения должно быть защищено в судебном порядке. Переход сезины из рук в руки осуществлялось в форме инвеституры – путем введения в статус владельца и сеньора.

Цензитарий во Франции освобождался от личных повинностей и получал большую свободу распоряжения землей. С согласия феодального собственника и с уплатой особой пошлины он имел право продавать, дарить, закладывать и иным путем переуступить свою цензиву при условии, что ценз исправно выплачивается.

Поземельные отношения в средневековой Германии регламентировались **ленным правом**, поскольку были основаны на принципах «феодалных держаний». Верховным собственником земли и недр являлся *император*, которому принадлежал «первый щит» в феодальной иерархии. Он обладал правом высшей юрисдикции «повсеместно», чеканки монеты, взимания пошлин. Однако застойный характер общины-марки обусловил медленное складывание ленных отношений и, как следствие, отсутствие у императора свободы в распоряжении имперскими ленами. Сложность феодальной системы собственности в Германии 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. В Германии выделялись *свободные, благородные держания* - имперские лены, которыми владели герцоги, маркграфы, пфальцграфы - непосредственные вассалы короля, а также *свободные*

История государства и права зарубежных стран

крестьянские держания - гуфы, которыми владели зажиточные крестьяне на условиях краткосрочной аренды.

Поземельные отношения в Германии имели свои *особенности*. *Во-первых*, принцип «*обязательного пожалования*» имперских ленов князьям лишал императора права отчуждать освободившиеся лены и присоединять их к королевскому домену. *Во-вторых*, в Германии достаточно долго сохранялось правило, которое *запрещало* вассалу отчуждать полученный лен, он мог только передавать его собственному вассалу. *В-третьих*, существовала особая разновидность держания - *судебный лен*, позволявший князьям и графам судить подданных и крестьян приказом короля.

При этом в *ленном праве* используется принцип **майората** - переход имущества к старшему сыну, в то время, как в *земском праве* наследство делилось в *равных долях* между всеми сыновьями.

Римское право в средневековой Европе. Система права, сложившаяся в древнем, классическом Риме, не окончила своего исторического существования вместе с падением Римской империи. Новые государства в Европе создавались на исторической основе римских политических и правовых институтов, и значительная часть населения в них продолжала жить по традициям римского права и судопроизводства. Римское право обладало *особыми внутренними качествами*: высокой юридической техникой, разработанностью почти всех сторон правоотношений тогдашнего общества, развитым индивидуализмом, который выше прочих ценностей ставил охрану законности частных прав и личных интересов. Этим было предопределено, что в разных странах в разные века значительным будет интерес к использованию, применению римского права для регулирования новых общественных отношений. Римское право стало представляться *завершенным Разумом Права*, своего рода всеобщей философией и практикой права. Такое историческое перенимание, **рецепция** (от *receptio* - усваиваю) римского права стало важной частью формирования нового национального права в странах феодальной Европы. Рецепция римского права была общеевропейским явлением, но в разных государствах она протекала по-своему.

Сформировавшиеся на землях бывших римских провинций в V—VI в. **варварские королевства** не могли игнорировать традиционное римское право: основная часть населения жила по его правилам. Обычай и право самих варварских германских племен были еще очень неразвиты, чтобы стать полноценным и совершенным государственным правом. В результате стал происходить особый исторический синтез разных правовых систем. Новые памятники права стремились воспроизвести переработанное римское право и приспособить его к новым условиям. Римское право тем самым как бы продолжило свою жизнь, но это было уже не вполне классическое римское право.

В **королевстве Остготов** правила римского частного права сохранились в полной силе для римлян. В провинциальном судоустройстве остались римские процессуальные порядки экстраординарного и искового процесса. Некоторое применение имели нормы римского права и в случаях конфликтов варваров с римлянами. Созданный при короле Теодорихе сводный эдикт-кодекс воспроизвел систему доказательств, применяемую в судах, целиком основанную на

История государства и права зарубежных стран

римском праве. Юридическая практика засвидетельствовала применение правил, содержащихся в Кодексе Феодосия одним из первых сводов императорских конституций Рима, распространенном в Европе до кодификации Юстиниана.

В **Лангобардском королевстве** римское право также сохранило свое действие. Традиционную римскую юстицию варвары упразднили, и суды стали происходить по собственным лангобардским порядкам, зафиксированным, в частности, в систематизации под названием Эдикт Ротари (643 г.). Но уже в законах короля Луитпранда (VII в.) многие институты и термины (стипуляция, формы залога имущества, основания для расторжения сделок и т.д.) были прямо заимствованы из источников римского права. Семейные и наследственные права римлян, а также детей от смешанных браков (которые, в общем, не поощрялись в королевстве) регулировались исключительно этими переработанными римскими правилами.

В наибольшей степени романизация права коснулась **Вестготского королевства**. Вначале короли вестготов пытались сохранить применение исключительно собственного права. Однако несравненно более высокая техника римского права, его распространение в среде судей и знатоков права заставили изменить отношение власти к нему. В 506 г. по распоряжению короля Алариха II был подготовлен и введен новый свод права, известный под названиями **«Римский закон вестготов»** (*Lex romanorum Visigothorum*) или **«Сокращение Алариха»** (*Breviarium Alaricianum*). Бревиарий Алариха был наиболее творческим опытом новой систематизации римского права, в значительной степени самостоятельной (руководителем был граф Гаярих). При его составлении были использованы выдержки из Кодекса Феодосия, императорских конституций, сокращенный текст «Институций» Гая, отрывки из «Сентенций» юриста Павла, другие римские кодексы и сочинения императорской эпохи. Нормы классического римского права в Бревиарий подверглись переработке: в частности, было выпущено все, что касалось правовых разделений между римскими гражданами и негражданами, привилегий особого квинитского права и др. Наибольшее внимание удостоились нормы, касавшиеся имущественных и обязательственных прав.

Бревиарий Алариха стал важным правовым источником не только для римских традиционных городских судов (представленных сенатами и правителями-ректораами), но и для собственных вестготских. Правда, в 654 г. король Хиндасвирд запретил употреблять в судах римское право. Однако за полтора века римские нормы и правила прочно вошли в новое право. Систематизация собственного вестготского права в новой редакции - «Народный закон вестготов» - была в значительной степени проведена с учетом традиций римского права.

Даже после запрета на прямое применение в судах римского права в ученой и церковной среде королевства вестготов продолжалось изучение римского права. Выдержки из источников римского права содержались в широко распространенном сочинении знаменитого церковного деятеля и политика епископа Исидора Севильского «Начала» (VII—VIII вв.). По сути, компиляцию римских императорских законов представляли и первые систематизации права,

История государства и права зарубежных стран

выполненные для церковных нужд в IX в. В среде практиков бытовали и сокращенные переводы сделанных в Византии комментариев на Свод Юстиниана.

В **Бургундском королевстве** также в значительной степени были сохранены римское судоустройство и римское процессуальное право. Свод собственного варварского права - «Закон бургундов» (*Lex Romana Burgundionum*) - не только был написан на латыни, но и заключал в себе многие римские юридические правила и институты. Он применялся к римскому (неварварскому) населению до тех пор, пока в 506 г. не составили особый свод законов для римских граждан королевства. Источниками для него послужили выдержки из императорских конституций последних веков, а также сочинения Павла и Гая.

С середины VI в. было разрешено применять римское право к римскому населению и во **Франкском королевстве**. В 788 г. по указу Карла Великого была опубликована новая редакция Бревиария Алариха II.

Укрепление королевской власти в новых государствах сопровождалось повышением значения королевских законов. Прямое применение римского права стало выходить из употребления. К VIII в. традиция римского права заглохла в Англии. С 650 г. было запрещено использовать его в судах Толедского королевства. С середины IX в. запрет коснулся и Северной Франции. Римское право сохранилось только в Лангобардском королевстве. Тамошние правоведы и юристы-практики стали даже оценивать римское право как «закон для всех поколений». Под эгидой католической церкви продолжалось преподавание римского права в школах. Традиции римского права сохраняли в своей практике нотариусы, деятельность которых получила особое распространение к X-XI вв. в Северной Италии. Эта ученая и практическая среда стала источником восстановления впоследствии интереса к римскому праву.

Преимуществом с римскими правовыми традициями во многом определялось и развитие **византийского права**. Византийское право – явление в мировой правовой культуре. Трансформация римского права была обусловлена «огосударственным» характером права Византии, феодализацией византийского общества, а также влиянием христианской морали. Логика развития византийского права состояла в адаптации к потребностям постоянно меняющейся социальной ситуации свода законов Юстиниана, дополнения его нормами обычного и канонического права. Наиболее известные памятники права Византии – Свод гражданского права (VI в.), Эклога (VIII в.), Прохирон (IX в.), Книга Эпарха (X в.) и др.

Общее оживление городской жизни в XI-XII вв. в Европе повысило интерес к культурным традициям. Древние памятники римского права стали вновь входить в обиход благодаря их сохранению в научной среде.

Центрами возрождения применения римского права стали Южная Франция и Северная Италия - не только наиболее социально и культурно развитые области тогдашней Западной Европы, но и в большей степени сохранившие наследие римской культуры вообще.

История государства и права зарубежных стран

К началу XII в. в городах Ломбардии (Северная Италия) возникло несколько юридических школ, тесно связанных с практической юриспруденцией. В поисках ответов на все новые вопросы практики правоведы стали регулярно обращаться к вновь найденным древним памятникам и рукописям текстов римского права - главным образом к собраниям императорских конституций (по варварским переработкам, по сокращенным византийским сборникам Юстинианового Свода). Древние тексты объясняли, интерпретировали - наиболее известной была школа интерпретации университета в г. Павии.

Чисто римской по своим традициям сложилась школа практической и теоретической юриспруденции в Равенне. Однако самой известной стала школа Болонского университета.

В конце XI в. в Болонье был основан университет - один из первых в средневековой Европе. Здесь возникла собственная традиция преподавания и изучения римского права, оказавшая большое влияние на теоретическую и практическую юриспруденцию в других странах. Одним из первых профессоров был **Пепо** (последняя четверть XI в.). В 1076 г. его даже приглашали для участия в судебном деле по иску местной герцогини, которое было решено с использованием римских Дигест. Это было одно из самых первых известных судебных решений Средневековья, где римское право было прямо использовано как действующее. Подлинным основателем новой школы стал **Ирнерий** (конец XI - начало XII в.). Он начал регулярное преподавание римского права с использованием вновь найденных древних памятников, в том числе Свода Юстиниана. При объяснении древних правил Ирнерий комментировал тексты, пытаясь суммировать содержание разных правил, и излагал выводы в виде кратких замечаний на полях рукописей. Этот метод был воспринят его учениками. И по нему вся школа впоследствии получила название **гlossаторов** (от glossa - замечания на полях).

Гlossаторы занялись скрупулезным изучением древних текстов: в их представлениях, рукописные свидетельства не могли быть ничем опровергнуты, кроме самих же текстов. Стремясь к непротиворечивости, они комбинировали разные тексты разных древних авторов и памятников, создавая собственные краткие определения и выводы. Большое значение имел общий схоластический метод - сравнение всех текстов вместе. В анализе этих текстов, их подразделении на основные и второстепенные понятия гlossаторы достигли высокого формального мастерства.

Большую известность приобрели четверо учеников и последователей Ирнерия - «четверка докторов»: Булгар, Мартин, Якоб и Гуго (середина XII в.). Они не только занимались преподаванием, но и в качестве консультантов императора Священной Римской империи оказали влияние на решение многих практических и политических вопросов, используя опыт римского права.

Влияние трудов гlossаторов не ограничилось Италией. Во второй половине XII в. в Южной Франции были составлены собственные руководства для изучения и применения римского права в духе Ирнерия. Несмотря на то, что папа римский запретил в 1220 г. преподавание римского права в Парижском

История государства и права зарубежных стран

университете (чтобы не было сомнений в единственной ценности церковного права), в правление Людовика IX использование римского права в практике возродилось. Особый свод «Книга правосудия и тяжб» почти на 2/3 состоял из цитат римских источников. Для Франции римское право оказалось особенно важным, так как только оно могло противостоять разрозненным местным обычаям. Идеи глоссаторов проникли даже в далекую Англию.

Рекомендации глоссаторов ограничивались тем, что было написано по тому или другому вопросу в Дигестах. Но там многое было устарелым и не соответствующим времени. Древнее право входило в противоречие с новым королевским законодательством. Это вызывало сомнения в безусловной ценности древних правил. Выход был найден следующим поколением правоведов, сделавшим из римского права своего рода общую правовую науку.

На смену глоссаторам и их методу пришли **постглоссаторы**. Родоначальником их теоретического направления позднее стали считать испанского философа **Раймунда Луллия** (1234-1315 гг.).

Комментаторы ввели в юридическую теорию и практику очень существенное понятие о юридическом лице (*persona fictiva* - фиктивное лицо).

Новым приобретением школы постглоссаторов стало безусловное признание первенства принципов естественного права. Согласно одному из правил «юридического искусства» Р. Луллия, «позитивное право должно быть сведено к праву естественному и с ним соответственно». Тем самым постглоссаторы стали активно приспособлять римское право к потребностям своего времени. И это приспособление было особенно влиятельно и важно, так как постглоссаторы не оставались только профессорами либо теоретиками, они привлекались в качестве консультантов в судах.

К началу XVI в. старые приемы и методы школ глоссаторов и комментаторов потеряли общественные симпатии. Эпоха Возрождения принесла с собою новое историческое и гуманистическое отношение к античной культуре, а вместе с этим - и к значимости римского права для современных нужд. Кроме того, в большинстве стран Запада к этому времени сформировалось собственное разветвленное королевское законодательство, собственные, пусть и уступающие римскому с точки зрения юридической техники, правовые системы. Судейский произвол, прикрываемый ссылками на «разумную справедливость» в пренебрежении законами, стал вызывать общественное осуждение и оппозицию властей.

Последователи **гуманистического направления** стали относиться к римскому праву по-другому. Свод Юстиниана они начали анализировать исторически и филологически. Старые тексты стали очищаться от искажений, в римском праве увидели развитие: правила эпохи Цицерона и Цезаря были совсем не такими, как во времена Юстиниана. Отношение к римскому праву как к писаному разуму было поколеблено; оно осталось классическим образцом. Новая форма изучения римского права получила название «галльского метода», и наиболее видными представителями гуманистической школы стали французы **Я. Куяций** (XVI в.) и **Я. Готофред** (XVII в.). Куяций был первым, кто исторически трактовал памятники

История государства и права зарубежных стран

римского права, показал историческую обусловленность многих древних институтов. Готтофред составил непревзойденные по мастерству систематизации книги по Кодексу Феодосия, впервые опубликовал по найденным им рукописям полный текст Юстинианова Свода. С этого времени римское право стало составной частью новой юридической науки.

Особое развитие получила рецепция римского права в Голландии. Здесь сложилась так называемая **элегантная школа** теоретической и практической юриспруденции (XVII в.). Через голландскую практику правила римского права повлияли на формирование права в Новом Свете, особенно - на морское, международное право.

Наибольшее практическое применение римское право получило в Германии (Священной Римской империи). С конца XIV - начала XV в. профессора и доктора права в Германии стали обязательными членами имперских судов. Их заключения играли роль руководящего источника права при вынесении решений. Приоритет применения римского права поддерживала императорская власть: единое римское право было оружием в борьбе с местным правовым партикуляризмом. При проведении общеимперской судебной реформы 1495-1530 гг. было специально оговорено, что римское право имеет прямую и вышестоящую силу в новых судах («Кто ссылается на римское право, имеет основательный иск»); собственное германское право в случае коллизий должно было уступать место римскому как *jus commune* (общему праву). В дальнейшем на его основе сложилась знаменитая научная школа **пандектного права**, повлиявшая на формирование всего нового германского права - вплоть до XX в.

Римское право в рецепированном виде стало важнейшим первоначальным источником формирования новых национальных систем права в Западной Европе. Но оно же явилось причиной значительных деформаций этих систем, с самого начала находившихся под мощным влиянием древней юридической системы - высокой по технике, но принадлежавшей другому обществу и почти другой цивилизации.

Городское право средневековой Европы. Началом периода расцвета городского строя в Европе стали XII - XIII вв. Явление это было всеобщим, и различия касались только степени распространения городского уклада, количества и величины новых городов в государстве, их социально-политических взаимоотношений с королевской властью. На протяжении двух-трех столетий города стали не только политическими и культурными, но и экономическими и социальными центрами государств, до известной степени противостоя феодальному укладу. Городское население составляло особую сословную категорию, которая только поначалу полностью вписывалась в феодальную иерархию. Средневековый город был совершенно особым социальным организмом, самостоятельность которого росла тем более, чем значительнее были богатство и социальный вес городской общины жителей.

Особенность статуса средневекового города была продолжением условий его образования в системе феодальных связей. Первоначальное городское поселение представляло собой общину, находившуюся под феодальной властью сеньора - духовного лица или владетельного герцога. Заинтересованный в

История государства и права зарубежных стран

укреплении города на его земле, сеньор предоставлял общине некоторые привилегии в специальной грамоте, или хартии. С издания таких и началась собственно история городов как самостоятельных социальных единиц. Первые хартии предоставляются городам с конца XI в. Во Франции (Камбре - 1076 г., Амьен - 1084 г. и т.д.), в Германии - на рубеже XI - XII вв. Такие акты обыкновенно были двух разновидностей. В одних даровались освобождение города от феодальных повинностей (воинской, права «мертвой руки») и свободы (выбора местожительства и занятий, право жениться без разрешения сеньора), но устанавливались некие общие феодальные обязанности города как целого. В других к освобождению от феодальных повинностей прибавлялось право, по сути, правовой автономии (включая собственную уголовную и гражданскую юрисдикцию). Правовое обособление города было неразрывно со становлением городского самоуправления.

Такая правовая отгороженность городов стала основанием для развития собственного городского права, по которому жили члены городской общины и которому подчинялась вся организация городской жизни. В силу особенностей феодальной эпохи и городское право было строго сословным, именно через него формировалось сословие горожан. Однако богатство экономической и социально-культурной жизни города делало городское право более сложной и «открытой» для новых отношений системой, чем земское феодальное право.

Раннее городское право (например, относящееся к концу XII в. право города Страсбурга) сложилось из сеньориальных предписаний и разрешений. И по содержанию оно было посвящено главным образом регламентированию статуса сеньориальных официалов в городе, взаимных отношений между официальными и горожанами, а также твердому установлению тех конкретных повинностей, которые обязывались исполнять в пользу своего бывшего сеньора (епископа) горожане. Городу даровалось право укрытия бежавших в него преступников.

Позднее городское право стало принимать все более самостоятельный характер. Городские органы самоуправления, обосновав свою независимость, стали сами выработать правила и уставы городской юстиции и всей жизни города. Наибольшую известность в Европе в период позднего Средневековья получили системы Любекского и Магдебургского права.

Любекское право было наиболее чистым в принципах городским правом. Начало его формирования совпадает с обособлением Любека (на побережье Балтийского моря) как вольного имперского города (1226). Высший орган городского управления стал регистрировать для нужд городской юстиции правовые постановления, а затем и систематизировать их. Первая такая систематизация (в 90 ст.) относится к 1263 г. На протяжении следующих столетий свод Любекского права разросся: собрание 1586 г. включало уже 418 ст. (в том числе заимствования из права Гамбурга). Неотъемлемой частью Любекского права стал Ганзейский устав, посвященный морскому праву и торговле. Печатное собрание (1608) систематизировало городское право по шести разделам: общие правила, наследственное, договорное и обязательственное, уголовное, судебное право, регулирование корабельных дел.

История государства и права зарубежных стран

Любекское право получило огромное распространение в Северной Европе. Свыше 100 городов балтийского побережья, особенно члены торгово-политического Ганзейского союза, приняли от г. Любека привилегию на использование его норм и правил.

Магдебургское право получило большее распространение в Центральной и Восточной Германии, Чехии, Австрии, Польше, Западной России. Свое начало оно вело от епископской конституции 1188 г., признавшей самостоятельность г. Магдебурга. Происхождение его отличалось от Любекского, Магдебургское право было приспособлением к нуждам городского суда земского германского права - главным образом «Саксонского Зеркала». Формировалось оно не путем уставов или систематизации, а записью решений городского шеффенского суда. Частные кодификации этих записей появились в XIII в. К XIV в. Магдебургское право приобрело почти заверченный вид, охватив типичными решениями основные области уголовного, вещного, обязательственного, торгового, наследственного и семейного права. Тогда же началась массовая рецепция Магдебургского права другими городами Центральной Европы.

Городское право - устанавливало совершенно особые отношения между городом и горожанами, населявшими его. Город в городском праве фигурировал как особый политический и юридический организм, а горожане - как особая корпорация, наделенная отличающими их от остальных жителей (и города, и не города) правами и обязанностями. В этом смысле городское право было ответвлением именно феодального по своим принципам права.

В публично-правовом отношении городское право исходило из принципа господства и верховенства городского Совета. Граждане города в целом не располагали правосубъектностью. Это еще раз показывало феодальные основы городского правового строя. Так в Любеке, правом избирать пользовались городские собственники и цеховые мастера, гильдии и т.п. Пассивным избирательным правом, т.е. правом быть избранным, располагал еще более узкий круг горожан: так, лавочники и ремесленники не могли быть членами Совета.

В **магистрат** могли быть избраны только вполне самостоятельные горожане. Оговаривалось, что никто не может быть избранным, если «держит лен или несет службу от города», живя в нем. Запреты касались родственных связей: одновременно не могли быть городскими советниками отец и сын, братья.

Исполнением решений Совета занимались двое бургомистров, которые за свою службу получали жалованье и, кроме того, обладали некоторыми привилегиями. Магистрат образовывал и высший городской суд (какие-то дела традиционно могли решаться на уровне гильдейского или цехового самоуправления) в составе двух советников. Большинство дел разбиралось судьей единолично. Решение высшего городского суда считалось окончательным и пересмотру не подлежало. С XIV в. стало возможным апеллировать к городскому магистрату, который тем самым как бы стал и высшей судебной инстанцией. Магистрат «материнского» города (Любек или Магдебург, в других землях - Кельн и т.д.) был высшей судебной инстанцией для городов «своего права», даже если они на деле находились почти в других государствах.

История государства и права зарубежных стран

Городским правом были установлены и особые судебно-нотариальные полномочия магистрата. Все сделки с недвижимостью (договоры, иные передачи, наследование и т.п.) должны были регистрироваться в магистрате.

Статус **горожанина** был особо урегулирован в праве. Он отличался от жителя города вообще, тем более от приезжего. Только горожанин мог пользоваться городским правом, при наличии соответствующих цензов - иметь право избирать и быть избранным в городские органы управления. Согласно Любекскому праву, поселение в городе было свободным. Но также неограниченным и свободным было право полноправных горожан возражать против поселения чужака. Чужаку давался как бы испытательный срок - 3 месяца. После этого он считался уже признанным горожанином, пользовался покровительством городского права, феодальное право не только Германии, но и Франции, Италии и других европейских стран признавало укоренение в городе как основание для разрыва феодально-ленных отношений и даже прекращения феодально-крепостной зависимости: «Городской воздух делает человека свободным».

Свободный статус горожанина вовсе не подразумевал неограниченной правовой свободы. Горожанин обязан был защищать свой город, в том числе безвозмездно предоставлять материальные средства для его защиты. Гражданину запрещалось идти в поход куда-либо вне города без разрешения магистрата. На гражданина налагались и некоторые имущественные ограничения: нельзя было передавать по наследству чужаку (негорожанину) семейную родовую собственность.

На горожан налагались обязанности соблюдать внутригородской общественный и до известной степени строительный и экологический порядок. Так, запрещалось застраивать улицы и проезды, выбрасывать прямо перед домом отбросы, если не имелось в виду тотчас их вывезти. Строительство частных домов было подчинено правилам в отношении «красной линии» фасадов и даже общего их вида. В некоторых городах налагались ограничения в этажности (обычно в связи с каким-либо особым ориентиром: ратушей, городским собором и т.д.).

Городской уклад жизни, преимущественные занятия в сферах торговли, финансов, ремесленного производства только частично повлияли на особенности регулирования имущественных отношений в городском праве.

В **вещном праве** принципиально важным было разделение имущества на **родовые** (семейные, полученные по наследству) и **благоприобретенные**. К благоприобретенным в любом случае относились и деньги. Деньгами и благоприобретенным имуществом мог распоряжаться каждый полноправный собственник неограниченно (обычно таковым считался глава семьи).

Городское право сформировало собственную, до известной степени отличную от правил канонического права, господствовавших в этом отношении в Средневековье, традицию завещательных прав. **Завещательное распоряжение** считалось действительным, если было сделано устно и в присутствии всего двух свидетелей. Требовалось только «быть в полном сознании» и «в здравом состоянии». Признавались наследственные отказы какой-то вещи или части имущества (легаты). Таким путем могло быть

История государства и права зарубежных стран

обеспечено выполнение особых, не вписывавшихся в общую традицию завещательных распоряжений умершего горожанина.

Уголовные постановления отличались, пожалуй, даже несколько большей жесткостью, чем то было в средневековом земском германском праве. Практически не признавались различия между умышленно и неумышленно совершенным. Оценка преступления производилась в главном по тому, что сделано и какова степень общественной опасности - безразлично, в прямом смысле или в переносном (т.е. пагубном для ценностей морали и городского общежития). По-видимому, теснота городской жизни, большая взаимозависимость горожан, жизненная необходимость строже придерживаться некоего минимума взаимоотношений и коммерческой честности стали предпосылками своеобразия уголовных санкций в городском праве. От ответственности однозначно освобождались только дети в возрасте до 12 лет - их надлежало наказывать родителям.

Уголовный закон сохранял возможность даже общественной саморасправы с преступником в случае явных и злостных преступлений: поджога, открытого убийства (подобно обыкновению, принятому в городах Северной Италии). Смертная казнь также применялась широко и в самых разнообразных видах: сожжение, повешение, самым распространенным было отсечение головы мечом. Она назначалась за колдовство, убийство, нападение на дом, повлекшее смертельный исход у хозяев, изнасилование. Наравне с объективно опасными преступлениями высшей мерой наказания охранялся установленный нравственный порядок: за двоеженство также полагалось отсечение головы. Применялись членовредительские наказания - главным образом за тяжкие телесные повреждения. Причем здесь как бы возрождался принцип символического талиона древности: за нанесение ран, увечий полагалось отсечь руку. В менее тяжких преступлениях наказание налагалось по привычному древнегерманскому праву правилу *композиции* - штрафа, который выплачивался строго самому потерпевшему.

Особому преследованию подвергалась кража. Охрана любого - как движимого, так и недвижимого - имущества составляла очевидную необходимость всего строя городской жизни. В праве различались мелкая (на сумму менее 5 золотых гульденов) кража и значительная. За любую значительную кражу полагалось повесить вора. Борьба с ворами представлялась делом общественного интереса: в законах Любека специально предусматривалось вознаграждение - до 1/3 от стоимости украденного - тому, кто схватит вора или рабителя.

К тяжелым последствиям и, соответственно, наказаниям великого рода нарушения правил торгового оборота и коммерции. Регулирование этой правовой сферы составляло еще одну отличительную черту всего городского права. Продажа фальшивых товаров влекла безусловную их конфискацию и сожжение. Преследовались нарушения таможенных правил, рыночной торговли, установленных порядков пользования весами, мерами. Применявшиеся в торговле весы и меры должны были быть зарегистрированы в магистрате и, соответственно, помечены клеймом.

История государства и права зарубежных стран

При всем сходстве с современным ему феодальным правом городское, по мнению Омельченко О.А., *отличалось целым рядом важных особенностей*. Оставаясь вполне сословным, городское было почти полностью **светским правом**, свободным от влияния канонического. Это в наибольшей степени проявилось в германском городском праве позднего Средневековья, когда в одном городе зачастую сосуществовали протестантские и католические городские общины. Городское право с самого своего возникновения было исключительно **писанным правом**, зафиксированным в записях судебных решений или даже особо систематизированных кодексах. При этом эти кодификации складывались по собственной системе, создавая особую, отличную от римской кодификационную традицию. Взаимосвязь правил городского права с учреждениями городского самоуправления и общим статусом города и горожан (причем применительно к каждому отдельному городу) придавала этому праву своего рода **конституционный характер** - не только охраняя правопорядок и его стабильность, но и формируя в праве главные черты городского юридического быта.

Торговое право. Торговое право управляло особым сословием (купцами) в особых местах (на ярмарках, рынках, в портах), а также регулировало торговые отношения в городах. Оно существовало отдельно от церковного, феодального, манориального, городского и королевского права, хотя имело особенно тесные связи с городским и церковным правом. Договорное право оставалось в основном на уровне рецепированной традиции римского права, хотя присущих классическому римскому праву жестких ограничений на содержание того или иного контракта не было. Видоизменился договор ссуды, теперь под ним понимался и чисто денежный заем (т.е. исчезли древние различия между займом и ссудой). Более детализированным стал договор найма. Различным, более выгодным для продавца было положение сторон при договоре купли-продажи. Объектом продажи признавались самые разнообразные вещи: можно было продавать и наследство, и предполагаемую ренту, даже основанную на феодальных правах.

Суровыми были требования городского права в отношении должников. Обязательства денежного характера должны были истребоваться абсолютно: не могущий отдать долг подвергался штрафу, аресту и конфискации имущества. Удовлетворение нескольких кредиторов осуществлялось путем особого конкурсного процесса распоряжения имуществом банкрота (беглого должника и т.п.), детально отрегулированного городским правом. Кредитор сохранял право, подобно древней римской процедуре, посадить должника в «яму», на хлеб и воду, физически принуждая его отдать долг. Однако в отношении обременения наследства долгами и охраняя права полноправных горожан, было выработано своеобразное правило о том, что сын не отвечает по долгам отца при приеме наследства, если его «не поставили в известность об этом долге, как то требуется по закону».

Широкое распространение получил залог как способ обеспечения обязательств и специфически как гарантия взятых торговых ссуд. Причем в этих целях (что характерно для позднесредневекового права) можно было использовать и приданое жены.

История государства и права зарубежных стран

Коммерческие корпорации уже признавались правом в качестве самостоятельных субъектов правовых отношений. Однако создавать общества могли лишь привилегированные лица: по Любекскому праву - члены Ганзейского союза. Торговые корпорации внутри семьи (между братьями и сестрами и т.п.) не должны были нарушать наследственных и других имущественных прав родственников.

В отношении возможной ответственности за причинение ущерба городское право сохраняло древние римские правила (даже соответствующий раздел кодекса назывался «Закон Аквиллия»), Было только прямо отмечено, что личные оскорбления, нанесенные на площади или в подобном месте, дают право на взыскание максимально возможного штрафа.

Время от времени нормы торгового права, разработанные купцами, собирались и распространялись. Одним из самых ранних примеров такого рода является сборник морских законов, изданный примерно в 1095 г. Республикой Амальфи (известен как Амальфитанская таблица и признан всеми городами-республиками Италии) на итальянском побережье Тирренского моря. Около 1150 г. морские портовые города побережья Атлантики и Северного моря приняли компиляцию из решений по морским делам, вынесенных судом на острове Олерон, у Атлантического побережья Франции (т.н. законы Олерона).

Примерно в 1350 г. были приняты законы Висби, порта на острове Готланд в Балтийском море, регулировавшие мореплавание в Балтийском и Северном морях.

Постепенно торговое право обретало вид целостной системы принципов, понятий, норм и процедур. Уже в XII в. использовались косвенные средства страхования заморских перевозок. В XIV в. появились первые документы морского страхования, а к XV в. страхование на море уже было процветающим бизнесом.

Развитие торгового права было довольно быстрым. Конкретность норм торгового права повышалась по мере того, как оно закреплялось в письменной форме – в виде торгового законодательства или в виде более или менее стереотипных письменных коммерческих документов. По мере расширения договорных возможностей все большее значение приобретала взаимность прав. Возрастала степень интеграции торгового права. Росту торгового права способствовало также то, что велись записи решений торговых судов, включая не только городские и морские, но и ярмарочные суды.

Кроме того, создание в конце XI - XII в. развитой системы нотариата сделало неизбежной сознательную адаптацию торгового обычая к новым условиям. Нотариусы не только регистрировали коммерческие сделки, но и составляли договоры и другие нотариальные документы.

Становлению единообразия прав и обязанностей в торговом праве способствовал и международный характер торговли в этот период. В Европе XII в. международный характер торгового права был важной защитой против ограничений в правах иностранцев по местному праву, да и вообще против капризов местных законов и обычаев.

История государства и права зарубежных стран

В 1473 г. канцлер Англии объявил, что иски иностранных купцов, обращающихся к нему за защитой, будут решаться в «канцлерском суде по праву природы... которое некоторые называют торговым правом, которое является универсальным правом мира».

В Средние века было сформировано большинство элементов современной системы торгового права. Они содержали правовые принципы, разделяемые всеми правовыми системами того времени и были приспособлены к особым нуждам торгового сообщества.

Таким образом, средневековое право носило расщепленный и партикулярный характер, обусловленный существованием множества правовых укладов: обычного права, городского права, канонического права, ленного права. Расцвет городов и ремесел, торговых отношений в XI-XII вв. вторично востребовал к жизни римское право. Рецепция римского права позволила интегрировать разнородные правовые уклады и стать основой формирования современных правовых систем.

Последующее развитие средневекового государства, смена форм правления в конкретный исторический период были отражением тех процессов, которые происходили в экономической, социальной, политической сферах общества.

Во-первых, решающим фактором, определившим конкретные формы организации средневекового государства на европейском континенте, стало превращение в конце IX в. феодализма в господствующий общественно-экономический уклад. Следует отметить, что формирование феодальных отношений во Франции шло значительно быстрее, чем в других европейских странах, так как они складывались преимущественно на базе разложения рабовладельческого строя. Благодаря этому французский феодализм создал классические формы средневековой государственности.

Во-вторых, средневековое государство всегда отражало и обслуживало интересы господствующего класса феодалов, гарантировало сохранение сословной иерархии и феодального порядка. В нем каждое сословие выполняло вполне определенную функцию, а отношения между ними были основаны на принципе сюзеренитета-вассалитета. В зависимости от характера вассалитета (он мог быть монархическим, когда все являются вассалами короля, или плюралистическим, когда каждый имеет своего сюзерена) устанавливаются формы политического господства классов феодалов: сеньориальная, сословно-представительная и абсолютная (монархическая).

В-третьих, основная тенденция развития средневекового права на европейском континенте выражалась в постепенной унификации права на провинциальном и общегосударственном уровне и формировании общенациональной правовой системы.

ЛЕКЦИЯ №6

Государство и право средневековой Франции

В конце V в. н.э. в результате завоевания германскими племенами франков территории Галлии на большей части нынешней территории Франции образуется ранняя монархия – государство франков. Ряд исследователей выводит франкское государство за рамки истории Франции, иные – включают в историю Франции. Традиционно этапы развития государства и права Франции представляют в следующем виде: период феодальной раздробленности - IX- XIII вв.; период сословно-представительной монархии - XIV- XV вв.; период абсолютной монархии - XVI - XVIII вв.

В истории средневековой Франции закономерность стадийных изменений в государственном строе, по мнению профессора А.И. Косарева, представлена наиболее четко.

1. Особенности государственного развития средневековой Франции

Франция вначале представляла собой объединение слабо связанных, зачастую враждующих друг с другом феодальных владений. Права короля были ограничены или номинальными. Власть короля практически не распространялась за пределы его личных владений - королевского домена (небольшой район во главе с Парижем и Орлеаном). Имунитеты крупных феодалов (владения некоторых из них были большими, чем домен короля) позволяли им не допускать в свои владения чиновников центральной власти.

В период *феодальной раздробленности* (IX - XIII вв.) номинально единое королевство фактически делилось на многие почти независимые феодальные владения, причем в XI в. дробление продолжалось также внутри отдельных герцогств и графств.

Складывание двух основных классов феодального общества - сеньоров и зависимого крестьянства - в целом завершилось к X в. К этому времени сеньоры-бенефициарии добились превращения бенефиция из пожизненного пожалования в наследственную феодальную собственность - *феод*. Оформилась феодальная иерархия, возглавляемая королем, с характерной для нее системой вассалитета. *Отношения вассалитета* покоились на иерархической структуре земельной собственности: номинально верховным собственником всей земли в государстве считался король - верховный сеньор, или сюзерен, а крупные феодалы, получая от него земли, становились его вассалами. Они, в свою очередь, также имели вассалов, более мелких феодалов, которым жаловали земельные владения. Эта лестница состояла из следующих ступеней:

- на ее верху стоял король - сюзерен;

История государства и права зарубежных стран

- далее - *пэры*, то есть «равные королю», герцоги и графы;
- *вассалы и подвассалы разных ступеней* - *арьер-вассалы*;
- в самом низу - *простые рыцари, шевалье, своих вассалов не имевшие*.

Зависимое крестьянство составляли *сервы* и *вилланы*. Первоначально положение сервов было еще близко к позднеантичному рабству - часть сервов использовалась в качестве безземельных дворовых работников, часть была посажена на мелкие земельные наделы. Сервы наследственно подчинялись судебной-административной власти одного и того же сеньора, уплачивали ему поголовную (подушную) подать и оброк, исполняли барщину и были ограничены в следующих своих гражданских и хозяйственных правах:

- *право перехода из сеньории в сеньорию*;
- *право отчуждения земельного держания*;
- *право свободы наследования*;
- *право выбора брачной партии*.

Для вилланов, которые считались лично свободными держателями земли, принадлежавшей феодалу, характерны отсутствие наследственных личных повинностей (их повинности раскладывались не на личность, а на земельный надел), более широкие возможности отчуждения земельного держания, а также переселения в другую вотчину, на свободные земли или в город.

Развитие сельского хозяйства, отделение от него ремесла и рост населения способствовали начиная с X в. возникновению новых и возрождению старых римских городов как центров ремесла и торговли, хотя правовое положение горожан еще мало отличалось от положения остальных феодально зависимых людей.

В период феодальной раздробленности **король**, номинальный глава государства, избирался крупными землевладельцами - вассалами короля и высшими иерархами церкви.

В органах центрального управления **дворцово-вотчинная система** уживалась с управлением, основанным на вассальных отношениях:

- дворцовую систему, как и прежде, представляли *министериалы* (сенешал - глава королевского двора, коннетабль, королевский казначей, канцлер);
- управление, основанное на вассальных отношениях, осуществлялось в виде *съезда крупнейших феодалов* страны, называемого Королевской курией или Великим советом.

Местное управление характеризуется тем, что власть короля признавалась только в его собственном домене, а в земельных владениях крупных феодалов были свои системы местного управления.

В судебной системе при сеньориальной монархии действовала **сеньориальная юстиция** - судебную власть между собой делили сеньоры, причем объем их судебных правомочий определялся степенью иерархической лестницы, на которой они находились.

Армия состояла из рыцарского ополчения вассалов, исполнявших военную службу, которой они были обязаны сеньорам. Во время войн созывалось народное ополчение.

История государства и права зарубежных стран

На протяжении XII-XIII вв. во Франции происходит процесс «собирания» земель королями различными путями: при помощи завоеваний, выгодной женитьбы, получении владений при нарушении присяги и т.д.

Филипп II Август (1180-1223 гг.) - к домену присоединил Нормандию, Мен, Анжу, Тулузу. Домен увеличился в пять раз.

Указанную политику продолжил король Людовик IX Святой (1226-1270), который также осуществил ряд важных государственных реформ:

- *судебная* - создание верховной судебной палаты страны - Парижского Парламента, в котором служили профессиональные юристы - легисты. Запрещение судебных поединков;

- *военная* - установление «40 дней короля» - срока, в течение которого феодал, получив объявление о войне от соседа, мог искать правосудия и защиты у короля;

- *монетная* - введение единой для всей страны полновесной золотой монеты.

Людовик IX, как отмечают многие западные исследователи (А. Гарро, Д. Норман и др.), стал воплощением высоких представлений о христианском монархе, и его жизнь, описанная Жаном де Жанвилем, рисует портрет удивительного человека. «Мой дорогой сын, - сказал он своему старшему сыну. - Молю тебя, люби свой народ... Потому что, по правде говоря, я бы предпочел, чтобы шотландец... правил народом преданно и хорошо, чем видеть, как ты правишь королевством плохо».

Благодаря своей неподкупной прямоте и поддержке многочисленных родственников (Д. Норман), он смог обеспечить короне партнерство великих вассалов. В эпоху непрерывных и ожесточенных споров его не раз приглашали в качестве арбитра в феодальных спорах между королями и крупными феодалами.

Реформа королевской курии, судебная, военная, денежная реформы Людовика IX привели к ослаблению политического, военного и финансового могущества феодальной аристократии и способствовали укреплению центральной власти - власти короля.

Филипп IV Красивый (1285-1314 гг.) - к домену были присоединены Шампань и Наварра. Столкновение Филиппа IV с папой Бонифацием VIII по поводу обложения налогами церковных земель закончилось Авиньонским пленением пап (1309-1378 гг.). Таким образом, феодальная раздробленность государства постепенно уходит в прошлое. На смену ей пришла сословно-представительная монархия.

С завершением периода феодальной раздробленности государство **приобрело форму сословно-представительной монархии**. Это стало возможным ввиду того, что:

- *укрепились социально-экономические основы союза королевской власти и городов, благодаря росту городской промышленности и торговли города смогли оказывать монархии помощь;*

- *вокруг королевской власти сплотились - основные группы среднего и мелкого дворянства в надежде защитить свое привилегированное положение силами королевской армии, а также ради получения доходных должностей;*

История государства и права зарубежных стран

• страна нуждалась в сильной королевской власти для борьбы с внешним врагом.

По мнению профессора Косарева А.И., переход к сословно-представительной монархии был вызван ростом духовной общности французского народа, укреплением экономических связей отдельных частей страны, образованием национального рынка.

Началом периода **сословно-представительной монархии во Франции** (XIV - XV вв.) принято считать созыв в 1302 г. *Генеральных штатов* - высшего органа сословного представительства.

Предшественниками Генеральных штатов во Франции были расширенные заседания королевского совета (с привлечением городских верхов), а также провинциальные ассамблеи сословий, которые положили начало провинциальным штатам. Генеральные штаты являлись совещательным органом, созываемым по инициативе королевской власти в критические моменты для оказания помощи правительству; основной их функцией было вотирование налогов. Каждое сословие заседало отдельно от других:

- в первой палате - высшее духовенство,
- во второй - депутаты от дворянства,
- в третьей - выборные депутаты от верхушки горожан, «третьего сословия».

Каждая палата имела только один голос независимо от числа представителей. Утверждение решения осуществлялось всеми палатами простым большинством голосов.

Значение Генеральных штатов возросло во время Столетней войны, когда королевская власть особенно нуждалась в деньгах. *Центральными органами управления* в этот период были:

- *Государственный совет, осуществлявший по указаниям короля руководство и контроль за отдельными звеньями управления;*
- Счетная палата, ведавшая финансами.

К наиболее значимым должностным лицам относились:

• *канцлер, в функции которого входили текущее управление и контроль за деятельностью должностных лиц; во время отсутствия короля он председательствовал в Государственном совете, под его руководством составлялись проекты ордонансов;*

- *коннетабль - командир конного рыцарского войска, впоследствии командир королевской армии;*
- *камерарий - казначей;*
- *палатины - королевские советники, выполнявшие отдельные поручения короля.*

В системе судебных учреждений произошли следующие изменения:

• *королевская юстиция потеснила сеньориальную и церковную, значительно расширилась юрисдикция королевских судов: они могли пересмотреть любое решение сеньориального суда;*

История государства и права зарубежных стран

• *хотя судебные органы по-прежнему не были еще отделены от административных, наметилось их обособление и соответственно формирование судебной системы.*

При Людовике IX был создан специальный судебный орган - **Парламент**, в дальнейшем ставший высшим апелляционным судом королевства, важнейшей апелляционной инстанцией. Парламент рассматривал наиболее важные уголовные и гражданские дела,- мог пересматривать решения и приговоры нижестоящих судов с новой проверкой всех ранее рассмотренных или вновь представленных доказательств, осуществляя, таким образом, контроль над местными судами. Правосудие на местах от имени короля вершили *бальи, сенешали* и *прево*, рассматривая основную массу уголовных и гражданских дел. Церковный суд превратился в специальный суд по делам особой предметной и персональной подсудности и образовал инстанционную систему:

- *низшая инстанция - суд официалов, специальных уполномоченных епископа;*
- *вторая инстанция - суд архиепископа;*
- *следующая инстанция - суд кардинала;*
- *высшая инстанция - суд римской курии, который рассматривал наиболее важные дела.*

В XIV в. при короле Филиппе IV (ордонанс от 25 марта 1302 г.) был создан специальный орган уголовного преследования и обвинения - **прокуратура**, члены которой именовались королевскими прокураторами и выступали в судах как обвинители по делам, затрагивавшим интересы монархии («интересы короны»). Термин «прокурор» стал применяться лишь в начале XVIII в., а до этого соответствующие должностные лица во Франции назывались «людьми короля». Значительное место в деятельности прокуратуры занимала обязанность фискалата, т.е. обеспечение интересов казны.

В ходе военных реформ второй половины XIV в. и первой половины XV в. королевская *армия становится регулярной*, значительной по численности, с централизованным руководством и четкой системой. К этому времени правительство после введения постоянных налогов имело в своем распоряжении значительные средства, которые использовались для вербовки наемников, по большей части иностранцев (немцев, шотландцев и т. д.). Офицерские должности занимало по преимуществу дворянство.

Развитие городов и расширение межобластных экономических связей, а также установление прочных экономических связей между городом и деревней создали благоприятные условия для преодоления феодальной раздробленности, для формирования единого общенационального рынка и дальнейшего экономического и социального развития страны. Возникает специализация сельскохозяйственного и ремесленного производства в отдельных районах и городах, что приводит к упрочению торговых связей между различными областями королевства. В этих условиях увеличилась численность населения городов и усилилось их влияние на положение дел в стране.

В XIV - XV вв. формирование наследственных сословий завершилось. Французское общество разделилось на три сословия:

История государства и права зарубежных стран

- *сословие духовенства,*
- *сословие дворянства,*
- *третье сословие, к которому относились купцы, ремесленники, свободные крестьяне.*

Первые два сословия были привилегированными, освобождались от государственных налогов и повинностей, пользовались преимущественным правом доступа к государственным должностям. Третье сословие было податным.

Под влиянием развития товарно-денежных отношений произошли существенные изменения в правовом положении крестьян. Феодалы заменяют часть натуральных повинностей и платежей денежным оброком. К XIV в. меняется форма крестьянского землепользования - *серваж* вытесняется цензивой.

Цензивой называлось наследственное земельное держание, держатель которого (цензитарий) ежегодно выплачивал своему господину ценз - твердо фиксированную денежную, реже натуральную ренту, а также выполнял определенные повинности. При соблюдении этих условий цензитарий имел право передавать по наследству свою цензиву, закладывать, сдавать в аренду и продавать ее с согласия сеньора и с уплатой особой пошлыны.

В XVI в. во Франции стала складываться **абсолютная монархия**. Возникновение этой новой формы монархии вызвано тем, что с конца XV в. в стране началось формирование капиталистического уклада в промышленности и сельском хозяйстве:

- *в промышленности появилась мануфактура, а с ней - наемная рабочая сила, вербовавшаяся из разорившихся мелких ремесленников, подмастерьев и крестьян;*
- *выросла внешняя торговля с другими европейскими странами, с Востоком, а через Испанию - и с Америкой;*
- *капиталистические и полукапиталистические отношения в сельском хозяйстве приняли форму срочной аренды;*
- *развитие капиталистического уклада ускорило разложение феодальных отношений, но не уничтожило их;*
- *в городах ремесло, мелкие цеховые и свободные ремесленники и торговцы существовали во всех отраслях, где не было мануфактур;*
- *сохранялась собственность сеньора на крестьянские земли и, как следствие, феодальные платежи, церковная десятина и т. д.*

Французский абсолютизм достиг высшей ступени своего развития в период самостоятельного правления Людовика XIV (1661 - 1715 гг.). Особенностью абсолютизма во Франции являлось то, что король - наследный глава государства - обладал всей полнотой законодательной, исполнительной, военной и судебной власти. Ему подчинялись весь централизованный государственный механизм, административно-финансовый аппарат, армия, полиция, суд. Все жители страны были подданными короля, обязанными ему беспрекословно подчиняться.

Значимую роль в становлении существующего строя во Франции сыграл первый министр Людовика XIII - *Ришелье*. В 1624-1642 гг. он ввел жесткие правила для всех подданных: дворянству под страхом смертной казни запрещалось нарушать порядок и дворцовой и воинской службы, все остальные

История государства и права зарубежных стран

слои населения также подвергались репрессиям. В провинциях главной фигурой стал интендант, подчиненный лично кардиналу. Вместе с полицией интенданты установили жесткий контроль за всеми сферами жизни.

С XVI в. по первую половину XVII в. абсолютная монархия играла прогрессивную роль.

- *вела борьбу против раскола страны, создавая тем самым благоприятные условия для ее последующего социально-экономического развития;*

- *нуждаясь в новых дополнительных средствах, содействовала росту капиталистической промышленности и торговли - поощряла строительство новых мануфактур, вводила высокие таможенные пошлины на иностранные товары, вела войны против иностранных держав - конкурентов в торговле, основывала колонии - новые рынки сбыта.*

Во второй половине XVII в., когда капитализм достиг такого уровня, что его дальнейшее благоприятное развитие в недрах феодализма стало невозможным, абсолютная монархия утратила все ранее присущие ей ограниченно прогрессивные черты. Дальнейшему развитию производительных сил препятствовали сохранявшимся абсолютизмом:

- *привилегии духовенства и дворянства;*
- *феодалные порядки в деревне;*
- *высокие вывозные пошлины на товары и т. д.*

С укреплением абсолютизма вся государственная власть сконцентрировалась в руках короля.

Деятельность Генеральных штатов практически прекратилась, они собирались очень редко (последний раз в 1614 г.).

С начала XVI в. светская власть в лице короля усилила свой контроль над Церковью.

Рос бюрократический аппарат, его влияние усиливалось. Центральные органы государственного управления в рассматриваемый период делились на две категории:

- *унаследованные от сословно-представительной монархии учреждения, должности в которых продавались. Они частично контролировались знатью и постепенно оттеснялись во второстепенную сферу государственного управления;*

- *учреждения, созданные абсолютизмом, в которых должности не продавались, а замещались чиновниками, назначаемыми правительством. Они со временем составили основу управления.*

Государственный совет фактически превратился в высший совещательный орган при короле.

В состав Государственного совета входило и «дворянство шпаги», и «дворянство мантии» - представители и старых, и новых учреждений. К старым органам управления, должности в которых занимала знать и которые практически не функционировали, относились специальные советы - тайный совет, аппарат канцлера, совет депеш и т. д. Органы, созданные во время абсолютизма, возглавляли *генеральный контролер финансов* (по сути - первый министр) и

История государства и права зарубежных стран

четыре государственных секретаря - по военным делам, иностранным делам, морским делам и делам двора.

Большое значение в финансовом управлении имели откупщики косвенных налогов, они же - государственные кредиторы.

В местном управлении, как и в центральных органах, сосуществовали две категории:

- *утратившие значительную часть своих реальных правомочий бальи, прево, губернаторы, должности которых уходили своими корнями в прошлое и замещались знатью;*

- *фактически руководившие местным административным управлением и судом интенданты юстиции, полиции и финансов - особые уполномоченные королевского правительства на местах, на посты которых обычно назначались лица незнатного происхождения. Интендантства делились на округа, реальная власть в которых была вручена субделегатам, назначаемым интендантом и подчиненным ему.*

Судебную систему возглавлял король, который мог принять к своему личному рассмотрению или поручить своему доверенному лицу любое дело любого суда.

В судопроизводстве сосуществовали:

- *королевские суды;*
- *сеньориальные суды;*
- *городские суды;*
- *церковные суды и др.*

В период абсолютной монархии продолжалось усиление королевских судов. В соответствии с Орлеанским ордонансом (1560 г.) и Мулинским ордонансом (1566 г.) им стало подсудно большинство уголовных и гражданских дел.

Сеньориальным судам эдикт 1788 г. оставил в области уголовного судопроизводства лишь функции органов предварительного дознания. В области гражданского судопроизводства им были подсудны только дела с небольшой суммой иска, но и эти дела могли по усмотрению сторон сразу же передаваться в королевские суды.

Общие *королевские суды* состояли из трех инстанций: судов превотажных, бальяжных и судов парламентов.

Функционировали *суды специальные*, где рассматривались дела, затрагивавшие ведомственные интересы: свои суды имели счетная палата, палата косвенных налогов, управление монетного двора; были суды морские и таможенные. Особую значимость имели *военные суды*.

Создание постоянной армии при абсолютизме завершилось. От набора наемников-иностранцев постепенно отказались и перешли к комплектации вооруженных сил за счет вербовки в солдаты рекрутов из низших слоев «третьего сословия», в том числе и уголовных элементов. Офицерские должности по-прежнему занимало лишь дворянство, что придавало армии ярко выраженный сословный характер.

История государства и права зарубежных стран

В целом **французский абсолютизм** - наиболее завершенная модель (классический вариант) абсолютистского правления. Национальными особенностями абсолютизма во Франции являются:

- *высокая роль государственной бюрократии*
- *активная протекционистская политика*
- *активная экспансионистская внешняя политика как сфера общенациональных интересов*
- *отход от конфессионально ориентированной политики по мере сглаживания религиозно-гражданского конфликта*

По мнению профессора Тагунова Д.Е., в период абсолютной монархии короли добились установления полного контроля над всеми провинциями; неограниченной компетенции в издании законов и указов, обязательных для всего государства; уничтожения автономии городов; прекращения созыва Генеральных штатов; полной зависимости церкви от власти короля (все назначения на церковные должности исходят от монарха).

К XVI в. французская монархия утратила существовавшие ранее представительные учреждения, но *сохранила свою сословную природу*. Первые два сословия - *духовенство* и *дворянство* - полностью сохранили свое привилегированное положение. При 15 млн. чел. населения страны в XVI - XVII вв. к духовенству относилось примерно 130 тыс. человек, а к дворянству - около 400 тыс. человек, то есть подавляющую массу населения во Франции составляло *третье сословие* (в состав которого вошло крестьянство).

Духовенство, при своей традиционной иерархии, отличалось большой неоднородностью и проявляло единство только в своем стремлении удержать сословные, феодальные привилегии. Между верхушкой Церкви и приходскими священниками усилились противоречия. Дворянство занимало господствующее место в общественной и государственной жизни французского общества, однако в его составе произошли важные изменения. Значительная часть родовитого «дворянства шпаги» разорилась; их место в землевладении и во всех звеньях королевского аппарата заняли выходцы из городских верхов, которые покупали на правах собственности судебные-административные должности (дававшие дворянские привилегии), передавали их по наследству и становились так называемым «дворянством мантии». Дворянский статус предоставлялся также в результате пожалования специальным королевским актом.

Внутри третьего сословия усиливалась социальная и имущественная дифференциация:

- *на нижних его ступенях находились крестьяне, ремесленники, чернорабочие, безработные;*
- *на верхних - те, из которых формировался класс буржуазии: финансисты, торговцы, цеховые мастера, нотариусы, адвокаты.*

Таким образом, в конце V в. н.э. в результате завоевания германскими племенами франков территории Галлии на большей части нынешней территории Франции образуется ранняя монархия - государство франков, которое, по мнению большинства исследователей, является закономерным этапом развития государственности Франции, так же как и Киевская Русь -

начало Российского государства. Со временем Французское королевство становится одним из крупнейших государств не только Европы, но и всего мира, центром одной из мощнейших колониальных империй.

ЛЕКЦИЯ №7

Государство и право средневековой Германии

Германское государство образовалось в результате распада Франкской империи. Верденский раздел 843 г. положил начало самостоятельному существованию Восточно-Франкского королевства, доставшегося внуку Карла Великого - Людовику Немецкому. Спустя сто лет королевство стало называться Тевтонским государством. (Тевтоны, жители этой страны, не понимали языка славян, поэтому последние их называли немцами.) В X-XII вв. оно присоединило города Северной Италии, Бургундию, Богемию, Австрию, Полабье и др. В XV в. образовавшееся в результате захвата этих земель государство получило название «Священная Римская империя германской нации». Под этим названием оно просуществовало до 1806 г., когда часть территории империи (16 королевств и княжеств) была отторгнута Наполеоном, империя распалась. В 1871 г. произошло объединение княжеств и была создана Германская империя.

1. Этапы развития и специфика феодального государства и права в Германии

Специфика политико-правового развития средневековой Германии обусловлена влиянием ряда факторов.

Во-первых, Восточно-Франкское королевство было крайне неоднородным в культурно-этническом отношении. В его состав входили герцогства Алемания (Швабия), Бавария, Франкония, Саксония, Лотарингия. Каждая из этих областей представляла собой обособленное этническое целое, со своей культурой, языком и политической автономией. Наряду с германским населением в состав Восточно-Франкского королевства вошло значительное количество романского и славянского населения.

Во-вторых, феодализм в Германии сложился значительно позже (в XI в.), чем в других странах, например во Франции (IX в.). Это объясняется тем, что в Германии переход к феодализму совершался на основе разложения патриархально-общинных отношений. Класс феодально зависимых производителей формировался преимущественно из свободных крестьян-общинников. Однако в Германии община-марка оказалась более устойчивой, чем во Франции, Британии, процесс закрепощения крестьян затянулся. Застойный характер общины и медленное развитие феодальных отношений задержали нормирование капиталистического уклада, складывание единого бшегерманского рынка и обусловили экономическое отставание германии от других европейских стран. К тому же формирование Феодальных отношений

История государства и права зарубежных стран

происходило *неравномерно* в разных районах Германии. В областях Верхнего и Среднего Рейна, где было заметно влияние рабовладельческого строя и более длительного (Франкского господства, феодализм формировался быстрее. Значительно позже феодальные отношения сложились в Саксонии и Фрисландии.

Все эти факторы обусловили: 1) *длительное сохранение политической раздробленности* германских княжеств, их стремление к политической автономии; 2) *развитие феодальной государственности* в Германии, т.е. смена форм правления от раннефеодальной к сеньориальной, от сословно-представительной к абсолютной монархиям, происходит *не в рамках всей империи, а в границах отдельных княжеств*, земель, которые превратились с XIII в. в самостоятельные государства; 3) *партикулярный характер* средневекового права, в Германии, т.е. существование в политически автономных княжествах *разнородных правовых укладов* (ленного, земского, городского и канонического права), действующих на определенной территории и в отношении конкретных социальных групп.

Отсутствие единого свода имперских законов обусловило *масштабную рецепцию римского права*. Судьи в разрешении хозяйственных споров все чаще обращаются к Дигестам «Кодекса Юстиниана». В конце XV в. содержащиеся в них нормы были приспособлены для регуляции всех имущественных отношений, основанных на частной собственности. В конце XV в. свод римского права был *официально признан действующим источником* гражданского права. Это положение сохранялось почти четыре столетия. По наиболее сложным казусам судьям (*шеффенам*) разрешалось консультироваться в университетах. Свои заключения профессора давали в форме проекта решения, иногда обязательного для суда. Немецкие ученые-юристы тщательно обработали Дигесты и создали, с учетом того времени, *пандектное право* – систему норм рецепированного Римского права, *адаптированного* к условиям Германии. Оно считается *общим правом империи* и действовало во многих княжествах. Политическая раздробленность и отсутствие единого общегерманского государства обусловили особенности *периодизации истории* средневекового государства и права в Германии. В рамках *германской империи* можно выделить два периода: *раннефеодальной монархии* (X-XII вв.) и *сеньориальной монархии* (XIII-XIX вв.). Начиная с XIII в. после конституирования самостоятельных государств-княжеств последующая политико-правовая история феодального государства в Германии *не имела общенациональных форм*, а развивалась в пределах локальных территорий – *княжеств*. В границах *самостоятельных государств-княжеств* выделяются следующие два периода – **сословно-представительной монархии** (XIV-XVI вв.) и **княжеского абсолютизма** (XVII-XIX вв.).

Общественный строй раннефеодальной монархии в Германии характеризуется формированием основных классов феодального общества – *феодалов-землевладельцев* и *зависимых крестьян*, завершившимся в конце XI в. Феодальные *сословия* оформились в Германии в XII в. *Особенностями* феодальной иерархии были: 1) *милитаристский* характер формирования правящего военно-рыцарского сословия, обусловленный многочисленными

История государства и права зарубежных стран

войнами германских императоров с целью расширения территории государства; 2) *система вассалитета* в Германии носила более *централизованный* характер, в отличие от Франции. Каждый феодал обязан был, кроме службы своему *сеньору*, нести военную службу непосредственно *королю*.

По правовому положению все население Германии в XI-XII вв. делилось на *три сословия: рыцарей, горожан (бюргеров) и крестьян*. Военное сословие рыцарей было неоднородным. *Верхушку* его составляли *светские и церковные князья* – держатели имперских ленов, *герцоги, маркграфы* – вассалы императора, а также прелаты церкви (духовенство) – *архиепископы, епископы, аббаты*. Затем следовали «свободные господа» (*графы*) и бароны (*служилая аристократия*). Графства и сотни, унаследованные от Франкской империи, становились постепенно *ленами*, а графы — *наследственными владельцами*. Крупные феодалы приобретали графские права и именовались «господами земли». *Вассалами* графов, баронов были *рыцари*. Еще ниже стояли *однощитовые рыцари*, которым *возбранялось* иметь вассалов. Они происходили от мелкопоместных дворян и верхушки свободного крестьянства и по военной реформе *Генриха I Птицелова* (919-936 гг.) могли войти в военное сословие, если были способны сражаться на коне. Мелкие рыцари и зажиточные крестьяне назывались *шеффенским сословием*.

Феодальная иерархия была *закреплена* в сборнике земского права - «*Саксонское зеркало*» (1230 г.) как *иерархия рангов* (военных щитов). Упоминаются *семь военных «щитов»* (рангов): король, духовные князья (епископы, аббаты), светские князья, их вассалы и др. Они составляли категорию *благородных рыцарей*. В ранги были включены и *неблагородные свободные, шеффенское сословие* (они были судьями в общинных судах – шеффенами). Позднее они стали низшей категорией «благородных». Причем, если *статус «благородных» рыцарей, «свободных господ», высшей знати регламентировался ленным правом* (правом благородного рыцарства), то на свободных из *шеффенского сословия* распространялось *земское право* (местное право).

Крестьянство делилось на две категории: *свободные и лично зависимые*. Поземельно зависимые, но *лично свободные (колоны и литы)* были обязаны за свои наделы нести барщинные и оброчные повинности. В «Саксонском зеркале» они именовались *крестьянами-чиншевиками*, которые были держателями господской земли и платили за это денежный оброк (*чинш*). *Лично зависимые, крепостные крестьяне (батраки, сервы, полусвободные литы)* облагались еще и поголовным, посмертным и брачным поборами. В этот период в Германии существовали многочисленные *переходные* правовые формы от свободного к лично зависимому состоянию.

Бюргерство (горожане) как сословие начало формироваться в X в. в результате отделения ремесла от сельского хозяйства. В Германии *союз короля с городами не сложился* – это отразилось на правовом положении бюргерства и заметно ослабило королевскую власть. Города делились на *имперские, княжеские и вольные*. Полного самоуправления добились только *имперские города*, т.е. расположенные в пределах королевского домена, и некоторые из *епископских городов*, завоевавших статус «*вольного города*». Большинство же немецких

История государства и права зарубежных стран

городов с возникновением территориальной княжеской власти оказались в *полной зависимости* от князей.

Государственный строй в Германии X-XII вв. имел черты *раннефеодальной монархии*. Это стало следствием агрессивной внешней политики королей Саксонской династии – Генриха I и Оттона I, которые упрочили положение королевской власти и создали *единое государство*. Объективно усилению императорской власти способствовали *внешняя угроза* (нападения норманнов, венгров), а также *процессы закрепощения* свободных крестьян и *отчуждения* общинной земли, которые могли происходить при наличии сильной власти короля. Главным препятствием на пути сплочения Германского государства были *герцоги*, стоявшие во главе племенных областей и Читавшие короля первым среди равных.

Оттон I (936-973 гг.) проводил *реформы*, направленные на *борьбу с сепаратизмом*. Он начал дробить герцогства и отнимать у герцогов верховные права. Отсутствие союза городов с королем вынудило Оттона I объединиться с *духовными феодалами* (епископами), которые не обладали наследственными правами на свои владения. Церковная собственность находилась под охраной короля, который давал епископам и аббатам инвеституру на их лены. Контроль за церковным землевладением король осуществлял с помощью *фогтов* – королевских чиновников, ведавших имущественными и судебными функциями в церковных вотчинах. Отгон I стремился *расширить права* епископов и аббатов за счет светских магнатов. Он издавал *«оттоновские привилегии»*, по которым прелаты получали широкие иммунитетные привилегии, их владения освобождались от герцогской юрисдикции, а сами они наделялись герцогской властью. Опора на епископат усилила на время королевскую власть. Укрепив свою власть, Отгон I в 962 г. захватил Италию и короновался *императором*. Получение Отгоном I императорской короны из рук Папы должно было означать *верховенство* королевской власти над властью герцогов. Захват Северной и Средней Италии положил начало существованию *«Священной Римской империи германской нации»*. «Священной» империя называлась потому, что во главе ее стоял, кроме императора, Папа римский, первосвященник «святого апостольского престола». Хотя формально Папа ведал короной «вечного города» (Рима), но *папство* было поставлено в *зависимость* от Отгона I. Непослушание пап каралось отлучением от церковной власти, как это было с Иоанном XII, которого обвинили в убийстве, святотатстве и безнравственном поведении. Называя империю «Римской», создатели как бы подчеркивали ее *преемственность* от Западной Римской империи и монархии Карла Великого. Они претендовали на положение властителей Европы.

Во главе «Священной Римской империи германской нации» был *император*, которому принадлежали *первый щит* в феодальной иерархии, монопольное право верховного собственника на недра и земли, право высшей юрисдикции «повсюду» и чеканки монеты, и взимания пошлин. Однако слабость центральной власти – это характерная черта феодальной монархии в Германии. Императора *избирали* князья. Тот, кто не участвовал в выборах, считал себя свободным от королевской власти. Для решения общеимперских вопросов изредка созывался *рейхстаг*

История государства и права зарубежных стран

(съезд). В нем заседали крупные князья, графы, представители имперских городов, гроссмейстеры рыцарских орденов. Курфюрсты посылали в рейхстаг своих уполномоченных, которые по любому вопросу обязаны были сноситься со своими принципалами. *Управление* строилось на принципах *дворцово-вотчинной системы*. Центром высшей королевской власти был *королевский двор*. *Королевская администрация* состояла из светских и церковных феодалов. Высшим должностным лицом был *канцлер*. Дворцовыми делами ведал *майордом*. Правительственный аппарат состоял из *членов королевской семьи и министерялов*, которые управляли и делами королевского домена. По *форме государственного устройства* империя напоминала скорее *конфедерацию*. На местах управление осуществляли *графы*. Со временем они присвоили себе наследственные права. С XII в. происходит усиление власти герцогов, маркграфов, графов и епископов, что привело к политической децентрализации и формированию сеньориальной монархии.

Общественный строй сеньориальной монархии в Германии XIII в. характеризуется *изменениями* в правовом статусе различных групп населения. Эти изменения обусловлены процессами *политической децентрализации и распадом* Германии на *княжества* – самостоятельные государства. *Герцогства, территориальные княжества*, представляли собой замкнутые политические образования, обладающие *государственным суверенитетом*. Они возникали на основе крупных *феодалных вотчин*, что сопровождалось трансформацией правового статуса земельного вотчинника в князя, превращением его в верховного собственника земли с иммунитетными привилегиями. Их возникновение было вызвано рядом *причин*.

Во-первых, германские императоры *нуждались* в военной помощи князей для осуществления внешних аннексий и сохранения своей власти в Италии. Взамен они были вынуждены закреплять *законодательно* за князьями *высшие государственные права* и предоставлять *политические привилегии*.

Во-вторых, в Германии *не сложился* союз короля с городами, вследствие чего города не могли способствовать централизации королевской власти.

В-третьих, *неравномерность* экономического развития отдельных территорий *препятствовала* складыванию устойчивых хозяйственных связей. К тому же в Германии *не было* единого экономического центра, который мог бы стать центром политического объединения. Каждая область жила обособленно. В XII в. князья *получили право* чеканить свою монету, взимать таможенные пошлины, собирать налоги, иметь свой суд, решения которого обжалованию не подлежали. Они могли строить крепости и даже издавать свои законы. Императоры не раз подтверждали государственно-правовую самостоятельность князей. Пользуясь этим, *Курфюрсты* и князья церкви взимали поборы с городов, в своих узкокорыстных интересах регламентировали работу рынков, цеховых организаций. Они запрещали городам иметь свои самоуправляющиеся коммуны и образовывать союзы городов. Все это явилось причиной того, что рост ремесленного производства, городов и торговли не привел к возникновению общегерманских рыночных связей. Экономическая и политическая автаркия (замкнутость) обусловила существование наряду с *имперскими сословиями*,

История государства и права зарубежных стран

сложившимися в масштабах всей страны и выраженными в иерархии «военных щитов», *земских сословий*, сформировавшихся в границах территориальных княжеств. *Имперская сословная структура* включала: 1) *светских и церковных князей* – держателей имперских ленов; 2) *имперских рыцарей*; 3) *бюргерство* имперских городов. *Земская сословная структура* состояла из *земского дворянства, духовенства и горожан* княжеских городов. *Дворянство* становится все более неоднородным. С одной стороны, аристократическая верхушка – *курфюрсты*, с другой, – *разоряющееся низшее дворянство*. С развитием капиталистического уклада и появлением огнестрельного оружия полностью исчезает *среднее дворянство*. *Духовенство*, будучи крупным земельным феодалом, разделяется на *высшее* (епископы и аббаты) и *низшее* (городские и сельские священники). *Бюргерство* было неоднородным. *Верхние* слои городского населения образовывали *патрициат* из купечества и земельных собственников. Городская верхушка держала в своих руках управление городом, передавала городские должности по наследству. Патрициату противостояло *среднее бюргерство*: ремесленники, полноправные мастера. В самом низу городской иерархии был *городской плебс*, подмастерья, поденщики. *Крестьянство* по-прежнему делилось на *лично зависимых* и *поземельно зависимых*. Однако развитие товарно-денежных отношений сделало экономически невыгодным труд крепостных крестьян. Происходит *ослабление* крепостной зависимости и появление свободных, экономически *самостоятельных крестьянских хозяйств*. Наиболее состоятельные свободные крестьяне арендовали крупные земельные участки у феодалов, уплачивая за аренду денежный чинш. Часть земли арендаторы оставляли себе, а другую часть сдавали в аренду более бедным крестьянам. *Крупные арендаторы* со временем становились мелкими помещиками. Однако *лично зависимые крестьяне*, особенно на юго-западе Германии, были обременены *дополнительными* поборами. *Поземельно зависимые* крестьяне выполняли четко *фиксированные* повинности. На северо-западе Германии возрос спрос на сельскохозяйственные продукты и шерсть, который стимулировал развитие хозяйств *арендаторов-мейеров*.

Государственный строй сеньориальной монархии был юридически закреплен «*Золотой буллой*» 1356 г., изданной императором *Карлом IV* (1347-1378 гг.). Будучи чешским королем, Карл IV в целях установления спокойствия в империи пошел на уступки князьям. «*Золотая булла*» учредила такую форму сеньориальной монархии, как *олигархия курфюрстов*, признав полную *государственную самостоятельность* курфюрстов и *политическое равенство* королю.

Во главе империи номинально был *император*, которого *избирала* коллегия курфюрстов – четыре светских князя и три духовных – большинством голосов. Император *не обладал* реальной властью, у него не было общеимперской постоянной армии, профессиональной бюрократии, а имперская казна была пуста: попытка ввести общеимперский налог на содержание армии и аппарата государства была заблокирована курфюрстами. Он признавал самостоятельность курфюрстов, обязывался не вмешиваться во внутренние дела князей. Узаконены были частные войны и коалиции князей. Курфюрстам разрешалось свободно

История государства и права зарубежных стран

владеть монетной и горной регалиями. *Верховную власть* осуществляла *коллегия курфюрстов* – постоянно действующий орган управления империей. Она имела *право суда* над императором и его смещения. Прерогативой коллегии являлось взимание пошлин и право высшей юрисдикции.

В качестве *сословно-представительного органа с совещательными функциями* был учрежден *рейхстаг*. Он состоял из *трех курий* (коллегий): *курии курфюрстов, курии князей и графов и курии имперских городов*. Крестьянство и мелкое дворянство *не имели* своего представительства в имперском рейхстаге. Рейхстаг созывался *два раза* в год императором. Компетенция его *не была* четко определена и включала вопросы: войны и мира, финансовые, международные, о территориальных изменениях, изменениях в имперском праве и т.д. Вопросы обсуждались по куриям *отдельно*. Принимаемые решения исполнялись за счет средств отдельных земель, поэтому деятельность рейхстага не была эффективной при различиях интересов княжеств.

В Германии существовал *общеимперский суд*, члены которого (14 – назначались курфюрстами и князьями и 2 – городами) должны были обеспечивать «вечный земский мир». Возглавлял имперский суд *император*. Вся территория империи была разделена на 10 *судебных округов* во главе с *князьями*, которые приводили в исполнение решения суда, опираясь на воинские формирования.

В отдельных землях в этот период уже складывается *сословно-представительная монархия*. Во главе княжества стоял *князь*. Его власть не была абсолютной, она ограничивалась сословно-представительными учреждениями – *ландтагами*. Они не имели права решающего голоса при обсуждении земских вопросов, однако по финансовым вопросам требовалось их согласие. В некоторых княжествах существовали свои двух – или трехпалатные ландтаги, в которые иногда кроме дворянства, духовенства и горожан, допускались представители свободного крестьянства. Земский ландтаг исполнял следующие функции: был верховным судом княжества; высшей апелляционной инстанцией в пределах земли; избирал князя в случае прекращения династии; решал вопросы войны и мира; вотивировал новые налоги, контролировал их расходование. Самостоятельной политико-административной единицей были *города*. Законодательная власть в них принадлежала *городскому совету*, где заседало бюргерство. Совет состоял из *комиссий*. Исполнительная власть принадлежала *магистрату во главе с бургомистром*.

Особенность абсолютизма в Германии была не в его *общенациональном, а княжеском* характере. Фактически власть императора распространялась только на земли его домена, не было общеимперского войска, администрации и даже единой монеты. Централизованного управления в масштабе всей империи не было, как и единых общеимперских законов в области гражданского, уголовного и процессуального права. Усилению *княжеской власти* способствовали ослабление городов, разорение дворянства, пострадавшего от Крестьянской войны 1524-1525 гг. и вынужденного искать защиты у князей. *Реформация* – движение за реформу католической церкви, свободу вероисповедания – расколола Германию на две части: *протестантскую* (север) и *католическую* (юг). Ответом католической церкви на возникновение протестантизма стала *контрреформация* и

История государства и права зарубежных стран

Тридцатилетняя война (1618-1648 гг.). Германия потерпела полное поражение от Франции и Швеции, чем воспользовались князья для усиления своей власти. Согласно условиям Вестфальского мира 1648 г. князья были признаны политически независимыми от императорской власти: им было предоставлено право заключать союзы не только друг с другом, но и с иностранными государствами.

Власть *императора* была номинальной. Перед своим избранием император *подписывал* ограничительную грамоту (*избирательную капитуляцию*). Он клялся: не вмешиваться во внутренние дела княжеств; соблюдать «Золотую Буллу» и законы империи; не передавать свою власть по наследству; призывать представителей знатных сословий для решения важных общеимперских вопросов – о войне и мире и т.д. Это правило было зафиксировано в условиях Вестфальского мира в 1648 г. На заседания рейхстага император посылал своих уполномоченных. Фактическая власть в империи принадлежала *коллегии курфюрстов*, а внутри княжеств утверждается *единовластие князей*. По форме государственного устройства Германия была *конфедерацией* почти 300 государственных образований: феодальных княжеств, имперских графств, городов и прелатств. Усиление суверенитета князей, слабость городов, попавших в полную зависимость от князей, *препятствовали* развитию капиталистического уклада и формированию единого национального государства. Немецкая *буржуазия* была чрезвычайно *слабой*, зависела от князей и церкви. Утверждение княжеского абсолютизма в XVII в. стало следствием *победы* феодально-консервативного дворянства над слабой немецкой буржуазией, а не результатом компромисса этих сил, как в других европейских странах (Англии, Франции). Среди *общеимперских* органов продолжали функционировать *общеимперский суд и трёхпалатный рейхстаг*. Но поскольку решения фактически принимали только князья и бароны, то случалось, что за десятилетия работы рейхстаг не принимал ни одного решения, так как их интересы не совпадали. Император был бессилён принудить их выполнять решения рейхстага. Наиболее крупными абсолютистскими государствами империи были *Пруссия и Австрия*.

Пруссия (бывшее Тевтонское государство), объединившись с княжеством Бранденбургским, добилась суверенитета от Польши. В 1701 г. курфюрст Пруссии получил титул короля. Повышение международного авторитета и превращение Пруссии в сильное централизованное государство связано с наличием хорошо обученной армии и развитым государственным аппаратом.

Государственный строй Пруссии – *абсолютная монархия*. Во главе государства стоял *король*. Высшим органом управления при короле был *Тайный совет*. Ему подчинялись *три директории*: финансовая, военная и королевских доменов. После упразднения Тайного совета были созданы три ведомства: *внутренних дел, юстиции, иностранных дел*. Наибольшее значение имели департамент *внутренних дел и полиция*. Опорой власти короля были *армия и чиновничество*. Служащие прусской администрации воспитывались на традициях «немецкой верности», прохождение по службе регулировалось табелем о *рангах*, строго взыскивалось за упущения, неаккуратность и неисполнительность. Бюрократический аппарат прусской монархии был построен по принципу строгой

История государства и права зарубежных стран

централизации и милитаризации, особенно в военном, полицейском и финансовом делах. *Сословно-представительные* учреждения – *ландтаги* – были наделены Широкими военно-полицейскими и фискальными полномочиями, Но находились под контролем чиновников короля – *ландратов*. В *городах* члены городских советов (*магистратов*), управляющих делами города, *назначались* правительством. Землевладельцам принадлежала вотчинная полиция и юстиция, а также патронат над церковью и школой. В свободных крестьянских *общинах* управление проводилось *старостами*, избиравшимися сельским сходом или занимавшими свои должности по имущественному цензу.

Жесткая регламентация государством всех сфер жизни подданных средствами прямого насилия позволяет характеризовать Пруссию по форме политического режима как *военно-полицейское государство*. Любимым изречением прусского короля и его чиновников была фраза: «Не рассуждать!».

Таким образом, своеобразное развитие феодального государства и права средневековой Германии наглядно демонстрирует вариативность действия общей закономерности развития государственно-правовых институтов и учреждений. История феодального государства в германии отчасти тем и интересна, что она показывает, как в соседней с Францией (классический вариант развития) стране общая закономерность развития феодального государства проявляется и действует не одинаково.

ЛЕКЦИЯ №8

Государство и право средневековой Англии

Процесс формирования средневекового государства и права в Англии имел ряд особенностей.

Во-первых, в отличие от континентальной Европы становление государственных и правовых учреждений в Британии не испытало заметного влияния римской политической и правовой культуры. Несмотря на то, что Британские острова в середине I в. были завоеваны Римом и превращены в его провинцию, однако рецепции политических и правовых учреждений Рима племенами кельтов не произошло. В 407 г. римские войска покинули Британию.

Во-вторых, процесс правообразования и государствообразования Англии был обусловлен внешней экспансией – многочисленными завоеваниями Британских островов германскими племенами и норманнами.

1. Специфика формирования и этапы развития средневекового государства и права в Англии

В 449 г. Британские острова подверглись нападению *германских племен*: *фризов, англов, саксов и ютов. Кельты* Британии были разбиты, а на ее

История государства и права зарубежных стран

территории возникли небольшие англосаксонские королевства, из которых постепенно выделились *семь более крупных раннефеодальных государств*. На юге *саксы* образовали три королевства - Уэссекс, Суссекс и Эссекс; *англы* на востоке учредили королевство англов; на юго-востоке *юты* создали королевство Кент, а на севере появились два смешанных королевства - Мерсия и Нортумбрия. Этот период VI-IX вв. обозначен в истории как *семикоролевство (гептархия)*. В VII в. англосаксы приняли *христианство*. В 829 г. король Уэссекса *Экберт* объединил семь государств под своей властью и принял титул *бретвальда*, т.е. верховного короля. Он создал единое англосаксонское государство - *Англию*. Укрепление государства связано с правлением *Альфреда Великого* (849-901). Однако окончательное объединение Англии произошло позднее. В VIII в. в Британию началось вторжение датчан, подвергавших до середины X в. северо-восточные области разорению. В XI в. Англия вновь была завоевана *датским конунгом* (королем) *Кнудом Могучим* (1017-1035 гг.), но вскоре освободилась при короле *Эдуарде Исповеднике* (1042-1066 гг.), возвратившем *англосаксонскую* династию на английский престол. В 1066 г. Англия подверглась нашествию *норманнов*. Герцог Нормандии *Вильгельм Незаконнорожденный*, получив благословение римского папы и французского короля, в битве при Гастингсе нанес поражение королю англосаксов Гарольду и, завоевав страну, провозгласил себя английским королем *Вильгельмом I Завоевателем* (1066-1087 гг.).

Поскольку Англия *не знала* рабовладельческого уклада, формирование феодального государства осуществлялось *на основе разложения* родоплеменных отношений. Однако особенность феодального развития Англии - это более *медленное*, чем на континенте, *формирование феодальных отношений* и, как следствие, отсутствие публичных институтов власти и длительное *сохранение общинных форм управления*. Это было обусловлено *устойчивым характером* английской общины-марки, сохранением в течение длительного времени (до XI в.) в качестве основной категории работников *свободного крестьянства*, органов общинного самоуправления. Лишь многочисленные завоевания Британских островов ускорили процесс разложения родоплеменного строя и становление феодального государства.

С точки зрения изменения форм феодальной государственности в политико-правовой истории средневековой Англии можно выделить *четыре периода*:

- 1) *раннефеодальной монархии (IX-XI вв.)*;
- 2) *централизованной сеньориальной монархии (XI-XIII вв.)*;
- 3) *сословно-представительной монархии (вторая половина XIII-XV вв.)*;
- 4) *абсолютной монархии (XVI-XVIII вв.)*.

2. Англосаксонская раннефеодальная монархия: общественный и государственный строй

Общественный строй англосаксов характеризовался формированием *раннеклассового* общества, в котором, однако, сохранялся большой удельный вес родовых и общинных отношений. Известные различия стали возникать в правовом положении разных групп англосаксонского общества. Выделяется

История государства и права зарубежных стран

высший слой англосаксонского общества, который представляла *родовая знать - эрлы*. Правовой статус эрлов был очень высок. Вергельд эрла составлял сначала 400, затем 600, а позже 1200 шиллингов. *Основную массу* англосаксов составляли *свободные общинники - керлы*, жившие большими семьями и владевшие участками пахотной земли размером в 50 га, а также пользовавшиеся общинными угодьями. Земля, которой владели общинники, называлась *фолкленд* (народная земля), она не могла отчуждаться, завещаться, передаваться по женской линии. Частной собственности на землю еще не было. Вергельд свободного керла составлял 200 шиллингов. В *низший слой* англосаксонского общества входили *группы зависимых, полусвободных людей - лэтов и уилей* из покоренного кельтского населения. Они не имели своей земли, а обрабатывали землю эрлов и платили им натуральный оброк. Вергельд лэтов и уилей составлял 80 шиллингов. Наконец, в качестве дворовых и оброчников - тех, кого сажали на землю, использовались рабы. Рабы вергельда не имели.

Процесс формирования англосаксонского общества связан с появлением в VII в. *безусловной земельной собственности (бокленд)*. Это была земля, пожалованная по грамоте королем. Ее можно было передавать по наследству, продавать, отдавать в залог, завещать. С появлением королевских пожалований - бокленда в Англии начало складываться крупное феодальное землевладение. Короли раздавали не только пустующие земли, но и те, что заселены керлами. Последние попадали в зависимость от новых владельцев земли. *Ускорение* процессу феодализации придавали опустошительные набеги датчан, которые приводили к разорению керлов. Разорившиеся керлы, а порой и целые общины были вынуждены отдавать себя *под покровительство знати (коммендацию)*.

Дальнейшее развитие феодальных отношений произошло в IX-X вв. В 930 г. указ короля *Этельстана* предписывал *каждому свободному найти себе лорда (сеньора)*. Государство в лице короля часто передавало знати *иммунитетные права* с полной юрисдикцией над населением, живущим в ее владениях. Крестьян судили в частных судах лордов. В X в. в *правлящем классе* выделяются различные *слои*. Стали возникать *крупные поместья феодального типа, маноры*, владельцами которых были *светские магнаты*. Выделяется *военно-служилая знать - тэны* (рыцари), получавшие за службу королевские пожалования. Крупным землевладельцем стало *духовенство*. Английская церковь, более независимая от римского папы, владела почти третью всех земель.

Неоднородным стало *крестьянство*, возникают новые категории крестьян, правовой статус которых был различным. *Сокмены* - лично свободные крестьяне, судившиеся судом лорда и находившиеся под его юрисдикцией. *Гениты* - свободные крестьяне, собственники своей земли, платившие налоги королю и соседнему лорду. *Коттеры* - малоземельные крестьяне, имевшие клочок земли для огорода и хижину. *Гебуры* - крестьяне, сидевшие на земле феодала и несшие тяжелую барщину, платившие разные виды оброка. Однако в середине XI в. процесс феодализации англосаксонского общества еще *не был завершен*. *Основная масса* крестьян была еще *свободной*, сохранялась свободная община с правом общинников на пользование лесами, лугами, пастбищами.

Государственный строй англосаксов - *раннефеодальная монархия*. Во главе государства стоял *король*. Он выполнял функцию верховного военачальника, обладал правом верховной собственности на землю, исключительным правом чеканки монеты и взимания пошлин и оброков, включая прямой налог в пользу короля (так называемые «датские деньги») с каждого крестьянского надела. Однако власть короля была ограничена *Высшим советом* королевства - *уитанагемотом* («Советом мудрых»), состоящим, кроме короля, из представителей светской, духовной и военной знати. Уитанагемот принимал все наиболее важные решения, в его компетенцию входило избрание и смещение короля, он был верховным судом королевства, утверждал законы и все пожалования короля, давал согласие на назначение представителей короля - шерифов в графства. Территория государства делилась на *округа-графства* (*шайр*), управление которыми возглавлял *элдормен*, представитель местной родоплеменной знати. Затем его заменил королевский чиновник - *шериф*. В государстве англосаксов сохранялась важная роль общинных организаций (народного собрания свободных) и местного самоуправления. *Сельская община* (*тун*) распоряжалась общинными угодьями, собиралась на *сельские сходы* (*галимоты*), на которых председательствовали сельские *старосты*. Представители сельских общин раз в месяц собирались на *сотенные собрания*, где разбирали судебные дела и конфликты, возникавшие между жителями сел. Наличие общинных форм управления и сохранение сельской общины-марки тормозили процесс феодализации.

3. Норманнское завоевание и его последствия. Специфика сеньориальной монархии в Англии. Великая Хартия вольностей 1215 г.

Последствия норманнского завоевания Англии Вильгельмом проявились в *утверждении политической централизации* и укреплении феодального государства, быстром развитии публичных начал королевской власти и *отсутствии феодальной раздробленности*. Норманнское завоевание не затронуло лишь местного самоуправления.

Усилению королевской власти и централизации страны способствовало *создание земельного фонда короля*. Захватив Англию, Вильгельм произвел *массовую конфискацию* владений у англосаксонской знати, которая отказывалась признать его законным королем, и объявил себя *верховным собственником земли*. Большая часть (1/7 часть возделанной земли) конфискованных земель составила королевский домен, меньшая - была роздана норманнской знати. В собственность Вильгельма перешло более тысячи поместий, ему стали принадлежать почти все города и леса в стране. Владея громадными материальными ресурсами (землями и лесами), он *подчинил себе феодальную знать*. Все феодалы страны были обязаны нести у короля *военную службу*, независимо от того, чьими непосредственными вассалами они являлись. *Феодалы* разделились на *две основные категории: непосредственные вассалы короны* - крупные землевладельцы (графы, бароны) и *вассалы второй ступени* (подвассалы) - рыцари (малые бароны). *Духовенство*, как и светские феодалы, несли повинности в пользу короля. По сравнению со

История государства и права зарубежных стран

странами континентальной Европы Англия достигла объединения *на более ранней стадии* своего развития. Именно в это время была выработана формула: «*Вассал моего вассала - мой вассал*». В результате норманнского нашествия процесс распада страны на феодально-зависимые сеньории был задержан. В известной степени Англии *удалось избежать* периода феодальной раздробленности.

Укреплению *финансовой основы* королевской власти способствовало создание четкой системы *налогообложения*. В фискальных целях в 1086 г. по приказанию Вильгельма Завоевателя была произведена *перепись* земельных владений в Англии и людей, проживающих на них. Материалы переписи вошли в так называемую «Книгу страшного суда» (от переписчиков ничего нельзя было утаить, как на страшном суде). Королевское казначейство получило точные сведения о размерах сеньориального и крестьянского землевладения. Это дало возможность взимать поземельный налог. По данным «Книги страшного суда», английский *манор подчинил* себе свободную ранее *общину* и превратил ее в крепостную. Хозяйство манора теперь основывалось на *барщинном труде* зависимых крестьян. *Основную массу* - 70% крестьянства, согласно переписи, составляли *феодально-зависимые* крестьяне и лишь 12% было *сокменами*, т.е. лично свободными, находившимися под юрисдикцией лордов. *Феодально-зависимые крестьяне* были неоднородны: это *вилланы* (лично несвободные наследственные держатели земли от лорда), которые имели земельный надел в 30 акров и пользовались общинными угодьями; *бордарии* - зависимые крестьяне с наделом в 6-15 акров; *коттеры* - крестьяне, имевшие только 2-3 акра и выполнявшие дополнительные работы (кузнечные и ремесленные). Наконец, последнюю категорию зависимого крестьянства составляли *сервы* - рабы, не имевшие надела и выполнявшие самые тяжелые работы. Разница между *вилланами* и *остальными группами* феодально зависимого крестьянства заключалась в том, что первые были *членами общины*, а другие - нет. Однако в Англии и после норманнского завоевания оставалось *свободное* крестьянство. На северо-востоке, в областях «датского права», после переписи 1086 г. почти половина крестьян сохраняла статус свободных людей, часть их была сокменами.

Наиболее надежной опорой королевской власти стали *города*, которые были заинтересованы в политической централизации и развитии экономических связей. Вильгельм I, будучи королем Англии, был одновременно герцогом Нормандии. Английские купцы получили возможность торговать с Нормандией и Фландрией, а *Лондон* стал политическим и экономическим *центром* страны. За крупные денежные взносы короли охотно предоставляли вольности и привилегии городам. При Вильгельме I 80 городов имели *городские хартии*, дававшие права вольного города, горожане обладали *полной свободой*. Крепостной крестьянин, проживший в городе год и один день, становился свободным. В XII в. много городов имели *самоуправление и городской суд*. Купцы и ремесленники были организованы в торговые и ремесленные гильдии.

В XII в. произошло *дальнейшее укрепление королевской власти*, что было связано с *реформами Генриха I* (1100-1135 гг.). Он осуществил централизацию властных функций путем *реформирования* громоздкого *государственного аппарата*. Великий совет, с согласия которого прежде король издавал законы и

История государства и права зарубежных стран

решал все важнейшие государственные дела, собирался лишь три раза в год. Подобный порядок не позволял эффективно управлять государством. Поэтому для оперативного решения вопросов была создана *Малая, или Королевская, курия*, осуществлявшая высшую судебную-административную и финансовую власть. Она состояла из собственно *Королевской курии* (верховного судебной-административного органа) и *счетной палаты* (Палаты «шахматной доски»), ведавшей сбором налогов и проверкой финансовых отчетов шерифов. В их состав входили высшие придворные сановники: *великий констебль, маршал, камергер, сенешал*. Приглашались также *бароны и королевские чиновники*. Палата «шахматной доски» выполняла *функции казначейства*, одновременно являясь *высшим судебным учреждением* страны. Во главе Королевской курии и Палаты «шахматной доски» стоял *великий юстициарий* - главное должностное лицо норманнских королей. Его помощниками были *казначей и канцлер*. Последний являлся также секретарем королевского двора и судебной курии.

После смерти Генриха I в 1135 г. в Англии наступил период феодальных междоусобиц. Власть в стране захватили крупные феодалы (бароны). Но в Англии наметилась тенденция к усилению королевской власти, способной обуздать баронов. Это объясняется *обострением классово-борьбы* крепостного крестьянства, для подавления которой требовалась сильная королевская власть. В ней были заинтересованы *мелкие рыцари*, которые страдали от произвола баронов и видели в королевской власти защиту от тирании магнатов, также как и верхушка сохранившегося *свободного крестьянства и горожане*.

Опираясь на эти социальные группы, *Генрих II* (1154-1189 гг.), основатель новой английской королевской династии Плантагенетов, укрепил королевскую власть, ограничив судебной-административные полномочия баронов. Он осуществил *судебную и военную реформы*.

Судебная реформа Генриха II была направлена на *усиление судебной власти короля* и подрыв юрисдикционных прав баронов. Судебная реформа осуществлялась постепенно, путем последовательного *издания ряда ассиз* (указов короля): Великой ассизы, Кларендонской ассизы (1166 г.) и Нортгемптонской ассизы (1176 г.).

Во-первых, произошло *расширение юрисдикции королевских судов*: Королевский суд (Королевская курия) был объявлен *высшим апелляционным судом* для всех сеньориальных судов. Вместе с тем, каждому рыцарю, горожанину или свободному крестьянину предоставлялось *право* перенести свой иск о свободном держании из сеньориальных судов в суд Королевской курии. Для этого необходимо было купить специальное распоряжение королевской канцелярии - *приказ о праве* (write of right), без которого не может быть возбужден уголовный или гражданский иск в королевских судах. Из сеньориальной юрисдикции были исключены *все уголовные дела*. Тем самым был нанесен удар по иммунитетным привилегиям феодальных магнатов. Королевская курия, ставшая *постоянно действующим* верховным судебным органом, заседала в составе пяти юристов - трех мирян и Двух клириков. Она занималась делами кассационного порядка, а также исками о собственности некоторых категорий. Под ее юрисдикцией находились все непосредственные королевские вассалы.

История государства и права зарубежных стран

Во-вторых, была создана четкая структура королевской юстиции и специальный механизм королевского правосудия, где наряду с постоянно действующими центральными судами вводился институт разъездных судей. Были созданы шесть объединенных судебных округов. С 1176 г. королевские судьи начали ежегодно выезжать в судебные округа, чтобы разбирать иски, преимущественно связанные с интересами короны («тяжбы короны»). Кроме того, они осуществляли ревизию местного управления, расследовали злоупотребления чиновников.

В-третьих, вводился институт присяжных обвинителей, который изменил формы гражданского и уголовного процесса и имел несомненные преимущества перед старыми формами судебного разбирательства - ордалиями и судебным поединком.

Кларендонская ассиза внесла важные изменения в уголовное право и уголовный процесс. Расследование по делам об убийцах, о грабителях и их укрывателях должно было производиться с помощью присяжных. Однако присяжные Генриха II были только свидетелями или очевидцами преступления. Значительно позже, в 1377 г. присяжные окончательно превратились в судей факта, которые стали выносить свои решения на основании доказательств, полученных от очевидцев преступления или от лиц, имевших достоверные сведения о нем. Следует заметить, что судебная реформа не только расширила юрисдикцию королевских судов и подорвала компетенцию сеньориальных судов, но и в процессе судебной практики вырабатывалось королевское или общее право, вытесняя право сеньориальных судов.

Военная реформа уменьшила зависимость короля от феодалов в военной сфере. Генрих II заменил 40-дневную воинскую повинность специальным налогом - щитовыми деньгами, которые тратились на содержание наемных войск. При нем было положено начало милиционной системе военных сил страны. Изданная им в 1181 г. ассиза о вооружении обязала все свободное население Англии иметь оружие согласно своему достатку и являться по призыву короля на военную службу. После этого английское рыцарство из военного сословия превратилось в сельских помещиков.

Генрих II пытался подчинить своему влиянию английскую церковь, требуя, чтобы выборы епископов и аббатов происходили в его присутствии, а духовные лица, совершившие преступления, лишались сана и предавались королевскому суду. Церковный собор в Кларендоне в 1164 г. был вынужден согласиться и признать эти ограничения церковной юрисдикции. Однако под угрозой отлучения от церкви со стороны папы Генрих II отменил «кларендонские постановления».

Таким образом, в результате реформ Генрих II заложил основы профессиональных судебно-административных органов управления Англии, основанных на принципах бюрократии, иерархии и специализации функций. От Королевского совета - исполнительного органа власти - окончательно обособилась Палата «шахматной доски». Она превратилась в казначейство, суд по делам о доходах короля и в Высший суд короля во главе с великим юстициарием. В свою очередь, из Высшего суда короля, или Суда королевской курии, выделился в 1175 г. Суд общих тяжб. Он заседал без короля и имел по-

История государства и права зарубежных стран

стоянную резиденцию в Вестминстере, занимался исключительно делами по недвижимости и по всем остальным делам, где корона не выступала в качестве стороны. Суд общих тяжб сыграл решающую роль в создании «общего права». Суд королевской курии получил название «Суда королевской скамьи». Он стал рассматривать уголовные дела, подсудные исключительно короне, а также апелляции на решения Суда общих тяжб. К середине XII в. из Палаты «шахматной доски» окончательно выделилось *ведомство канцлера - канцелярия*, где стали оформляться все правительственные документы. В дальнейшем к *канцлеру* перешло руководство судебными учреждениями в стране. После упразднения должности великого юстициария его полномочия были переданы канцлеру. Он наблюдал за сохранением «королевского мира», был хранителем большой королевской печати, а также принимал петиции частных лиц, многие из которых разрешал сам. Когда в Англии был введен институт *мировых судей*, их назначение стало осуществляться канцлером.

К началу XIII в. в Англии сложилась *сильная центральная власть* благодаря поддержке рыцарей, горожан и свободных крестьян (*фригольдеров*). Однако в правление младшего сына Генриха II - *Иоанна Безземельного* (1199-1216 гг.) соотношение политических сил в пользу короля было нарушено. Иоанн Безземельный вел *неудачную войну* с Францией, которая потребовала огромных затрат. В результате Англия проиграла войну, потеряв Нормандию, Анжу, Турень, часть Пуату. Кроме того, боясь быть отлученным от церкви папой Иннокентием III, король признал себя вассалом папы и обязался выплачивать ему 1000 марок серебром в качестве взноса. Пытаясь добыть средства, Иоанн Безземельный стал облагать непомерными, противоречащими обычаям налогами не только лично свободных крестьян, горожан, рыцарей, но и крупных феодалов. Против короля был заключен союз, однако *оппозиция* была *неоднородной* не только с точки зрения социальных интересов, но и политических требований. Если *рыцари, горожане и свободные крестьяне* добивались *гарантий от произвола* и в принципе стояли за сильную королевскую власть, то *бароны* намеревались *уничтожить* или *ослабить централизованную власть*, добивались установления *баронской олигархии*. Ведущую роль в коалиции против короля играли бароны.

Подняв вооруженное восстание, бароны в 1215 г. принудили короля подписать петицию, которая получила название **Великая хартия вольностей**. По свидетельству современников, Иоанн Безземельный, подписывая хартию, «не помнил себя от злобы и бешенства, катался по полу, грыз солому и куски дерева». Этот правовой акт, имеющий форму *королевского пожалования*, в действительности был мирным *договором* между воюющими сторонами. Для гарантии выполнения Великой хартии вольностей был организован комитет из 25 баронов, который должен был следить за выполнением королем статей хартии. Из 63 статей, регулирующих отношения английского короля с его подданными, 30 выражали интересы *духовных и светских баронов*, 7 - *рыцарства и фригольдерской верхушки* и лишь 3 - интересы *горожан*, 1 - *вилланов* (ст. 20). Центральное место в хартии занимают статьи, закрепляющие *политические притязания баронов*, их стремление учредить баронскую олигархию.

История государства и права зарубежных стран

Конечно, правовое содержание Великой хартии вольностей следует рассматривать в контексте конкретно-исторических условий ее принятия. На практике Великая хартия вольностей не была осуществлена, Иоанн Безземельный умер в 1216 г.

4. Сословно-представительная монархия. Утверждение парламентского строя

Сословно-представительная монархия в Англии складывалась не как результат договора короля с сословиями, а в результате политической борьбы сословий с королем как победа сословий над монархией. Если в странах континентальной Европы король по собственной инициативе обращался к сословному представительству для вотирования новых налогов, то в Англии вассально-ленные отношения носили жестко централизованный характер, феодальная знать находилась в тесной зависимости от королевской власти. Это обстоятельство ускоряет процесс сословной консолидации. Интересы дворян-рыцарей и нового дворянства (*джентри*), стремившегося приспособить свое хозяйство к рыночным условиям, сближаются с интересами городской верхушки и мелких деревенских собственников. Основой их сближения было недовольство политикой короля Генриха III (1216-1272 гг.). Он считал себя мало связанным Великой хартией вольностей. Увеличение налогов, требование короля уплатить 1/3 доходов феодалов для завоевания сицилийской короны младшему сыну Генриха вызвали в 1258 г. новое выступление баронов. Они потребовали созыва общего совета всех баронов, который провел бы государственное переустройство, способное в будущем исключить злоупотребления властью со стороны короля. Совет собрался в 1258 г. в г. Оксфорде. Он получил название парламента. За этим парламентом в истории закрепилось название «Бешеного» из-за бурных дебатов на его заседаниях. Фактически же он не был парламентом, так как в нем заседали представители только сословия баронов.

Результатом работы Оксфордского парламента явился проект переустройства управления Англией - конституция страны, получившая название «Оксфордские провизии». Конституция учреждала режим баронской олигархии. При короле был создан постоянный Совет пятнадцати, который должен был «давать добросовестные советы королю относительно управления королевством». Для решения наиболее важных дел, касающихся всего королевства, три раза в год должен был созываться парламент. Он состоял из 27 человек: 15 членов Совета и 12 лиц, избранных баронами. Высшие должностные лица (канцлер, великий юстициарий, казначей королевства, шерифы) должны были назначаться сроком на один год и нести ответственность перед королем и Советом пятнадцати. Король назначал шерифов в графства по представлению баронов. Учреждение политической олигархии баронов не устраивало союзников баронов - рыцарей, горожан и фригольдеров, поскольку они не были допущены к управлению и их интересы и права не были гарантированы. Эта часть оппозиции собралась в Вестминстере и изложила свои требования в документе под названием «Вестминстерские провизии». Эта хартия устанавливала гарантии

История государства и права зарубежных стран

прав мелких вассалов в отношении их сеньоров, рыцари получили право выбирать шерифа из своей среды и контролировать его деятельность.

Между королем и оппозицией во главе с графом *Симоном де Монфором*, опиравшимся на рыцарей, горожан и свободных крестьян, началась гражданская война 1258-1267 гг. В битве при Льюисе в 1264 г. Симон де Монфор нанес поражение Генриху III и в течение 15 месяцев был фактическим *диктатором* Англии. В 1265 г. он созвал *Совет королевства*: кроме баронов и епископов, были приглашены по два рыцаря от каждого графства и по два представителя от города. Это и был *первый английский парламент*. Он не был упразднен королем Эдуардом I (1272-1307 гг.) после поражения армии оппозиции и гибели Симона де Монфора. В 1295 г. Эдуард I созвал так называемый «*образцовый парламент*» и пригласил, кроме непосредственных вассалов короля и духовенства, по два рыцаря от каждого графства и по два представителя от города. Его созыв стал результатом политического компромисса короля с феодалами, рыцарями и горожанами. С учреждением парламента в Англии была установлена *сословно-представительная монархия*.

Главой государства был *король*. Его власть ограничена парламентом - *сословно-представительным органом*. Первоначально все сословия заседали вместе. Но в 1343 г. *английский парламент* окончательно разделился на *две палаты*: верхнюю - *наследственную палату лордов* и нижнюю - *палату общин*.

Право заседать в *палате лордов* получили непосредственные держатели королевских ленов: крупные светские феодалы - *бароны* и духовные феодалы - *архиепископы, епископы и аббаты* крупных монастырей. Все они приглашались личными письмами короля. С XV в. призыв в палату лордов стал осуществляться путем выдачи патента о даровании титула герцога, маркиза, графа, виконта или барона-

Палата общин состояла из *рыцарей* (по два представителя от графства) и *горожан* (по два представителя от города). В Англии, в отличие от Франции, складывался союз двух сословий: рыцарей и горожан, политические и экономические интересы которых сближались по мере развития товарно-денежных отношений. Это влияло на соотношение политических сил внутри парламента.

Порядок формирования палаты общин определял *Статут 1430 г. Право голоса* на выборах в палату общин в графствах (активное избирательное право) получили *лица*, постоянно живущие в графстве и владеющие фригольдом с доходом не менее 40 шиллингов, т.е. был введен имущественный ценз. До этого право голоса имели все свободные землевладельцы. Статут 1430 г. был направлен, как указывалось в нем, против избирателей-бродяг, «которые воображают, что их голос равен голосу благородных дворян». *Пассивное избирательное право* (т.е. право быть избранным) было установлено специальным *Статутом в 1445 г.*

Компетенция парламента не оставалась неизменной, она расширялась по мере ограничения королевских прерогатив (исключительных прав). Английский средневековый парламент имел следующие правомочия:

1) финансовое (вотирование налогов);

История государства и права зарубежных стран

- 2) законодательное (право законодательной инициативы);
- 3) контрольное (контроль за высшими должностными лицами и расходованием налогов);
- 4) судебное (право выступать в качестве особого судебного органа в отношении должностных лиц путем процедуры импичмента);
- 5) внешнеполитическое (согласие парламента при решении вопросов о войне и мире).

Несмотря на все эти ограничения, в руках *короля* сохранилась, по существу, *вся полнота власти*. Монарх обладал правом абсолютного вето и мог отклонять законопроекты. Например, Елизавета I из 91 билля отклонила 48. Король мог отсрочить исполнение уже принятого закона, изъять из-под его действия любое лицо. Королевские ордонансы и прокламации обладали такой же юридической силой, как и парламентские законы. То, что не затрагивалось статутами, регулировалось актами, издаваемыми единолично монархом. *Управление* королевством монарх осуществлял, *опираясь* на новый судебно-административный орган - *Королевский совет* - узкую группу ближайших советников короля, министерялов из рыцарского сословия, в руках которых сконцентрировалась высшая исполнительная и судебная власть. В XIII - XIV вв. было приведено в систему *королевское правосудие*. Обособляются *королевские суды*, действующие на основе «*общего права*», во главе с высшими судами: *Судом королевской скамьи*, *Судом общих тяжб* и *Судом казначейства и разъездными судьями в графствах*. В XIV в. с развитием гражданского общества из общей системы королевской юстиции выделяется *Суд лорда-канцлера* и возникает вторая система права - «*право справедливости*». Юрисдикция манориальных судов неуклонно сокращается.

Местное управление перестраивается в направлении дальнейшей *централизации* и *контроля* со стороны администрации монарха. Должностные лица местных органов управления *назначаются* королем и входят в состав его администрации. *Главой* королевской администрации в *графствах* оставался *шериф*, а в сотне - его помощник - *бейлиф*. В состав королевской администрации на местах входили и *выборные* в местных собраниях должностные лица: *коронеры*, осуществлявшие расследование всех случаев насильственной смерти, и *констебли*, наделенные полицейскими функциями. В конце XIII в. наиболее важные функции местного управления - полицейские (надзор за исполнением законов) и судебные (разбирательство уголовных дел, кроме убийств) выполняли *мировые судьи* или так называемые охранители мира, которые назначались из местных землевладельцев. Они вытесняют шерифов.

5. Абсолютная монархия в Англии и ее особенности

Установление абсолютизма в Англии произошло в конце XV в. после завершения 30-летней междоусобной войны 1455-1485 гг. королей Ланкастерской династии и сторонников Йоркской династии, оспаривавших корону. Эта многолетняя борьба внутри господствующего класса вошла в историю как война *Белой и Алой Роз*, Поскольку в гербе Ланкастеров была алая роза, а в гербе

История государства и права зарубежных стран

Йорковбелая. Воцарение на престол родственника Ланкастеров - *Генриха VII Тюдора* (1485-1509 гг.) и его женитьба на дочери внезапно скончавшегося в 1483 г. Йоркского короля Эдуарда IV - Елизавете позволили закончить войну и воссоединить в одном гербе алую и белую розу.

Установление абсолютизма в Англии было обусловлено рядом объективных причин. *Во-первых, процесс первоначального накопления и развитие капиталистических отношений.* В сельском хозяйстве и промышленности нуждались в сильной королевской власти. В этом было заинтересовано новое дворянство - *джентри*, превратившее свои поместья в товарные хозяйства. В деревне происходил *аграрный переворот*: повышенный спрос на английскую шерсть сделал невыгодным занятие земледелием, а прибыльным - разведение овец. Лорды стали превращать свои земли в пастбища, захватывая общинные угодья («огораживание»), что порождало недовольство и восстания крестьян. В усилении королевской власти нуждалась нарождавшаяся английская буржуазия, стремившаяся обезопасить себя от рецидивов феодальной анархии и заинтересованная в подавлении выступлений ремесленников и крестьян, разорвавшихся в период первоначального накопления капитала. *Во-вторых,* Великие географические открытия и колонизация заморских территорий могли осуществляться с помощью сильной королевской власти.

Государственный строй Англии этого периода - абсолютная монархия. Специфика английского абсолютизма состояла в его *незавершенности*, т.е. он не носил классические черты, как во Франции. *Во-первых,* наряду с сильной королевской властью существовал сословно-представительный орган - парламент. *Во-вторых,* сохранялось местное самоуправление. Мировые судьи, в чьих руках находилась власть на местах, выполняли свои обязанности бесплатно. *В-третьих,* в Англии отсутствовал разветвленный бюрократический аппарат. *В-четвертых,* отсутствовала постоянная армия, так как применялась милиционная система комплектования армии. Островное положение Англии служило достаточной защитой от нападения извне.

Во главе государства стоял *король*. Короли династии Тюдоров обладали сильной властью, так как достигли экономического могущества. В их собственность перешли все земли феодалов, погибших в войне Белой и Алой Роз, что составило 1/5 всех земель Англии. Кроме того, Генрих VII жестоко расправлялся с феодалами, пытавшимися противодействовать централизации королевской власти. По «закону против ливрей» были распущены все феодальные военные дружины и введено монопольное право короля использовать артиллерийские орудия.

Высшим органом управления был *Королевский совет* из 20 человек, который при Тюдорах получил наименование *Тайного совета*. В нем заседали лорд-канцлер, лорд-казначей, лорд-хранитель печати и другие сановники. Тайный совет обладал довольно широкой компетенцией: управлял заморскими колониями, регулировал внешнюю торговлю, при его участии издавались ордонансы, рассматривал некоторые судебные дела в качестве суда первой инстанции и в апелляционном порядке. *Сословно-представительным* органом, ограничивающим власть короля, был *парламент*. Он выражал интересы

История государства и права зарубежных стран

буржуазии и нового дворянства. Однако его значение при Тюдорах падало, а сам парламент следовал воле короля. Под предлогом экономии времени Генрих VIII стал сам *назначать* спикера палаты общин. Спикер обладал большими правами: по своему усмотрению предоставлял слово, мог остановить говорившего, запретить продолжать речь и т.д. Тюдоры старались как можно реже собирать парламент. В течение 24-летнего правления Генриха VII парламент собирался всего *семь раз*, причем шесть сессий приходится на 1485-1497 гг. В 1539 г. король получил право единолично издавать ордонансы и прокламации, имеющие силу статутов. В эпоху правления Тюдоров импичмент вышел из употребления. С 1459 по 1628 г. он не применялся.

После того как в 1534 г. *короля* объявили *главой* англиканской церкви, назначение и смещение церковных сановников перешло в руки короля. Архиепископы и епископы, которые занимали места в палате лордов, превратились в простых королевских чиновников. Светских лордов король также назначал сам. Шерифы, руководившие выборами в графствах, получали от короля указания о том, кого следует избирать. Еще в 1410 г. к королевской прерогативе была отнесена проверка правильности проведения парламентских выборов. Таким образом, любое неудобное королю лицо могло быть лишено места в парламенте ввиду якобы «неправильности» его избрания.

Основным *карательным органом* в руках Тюдоров была «*Звездная палата*», созданная еще в 1488 г. Вначале она являлась специальным отделением Тайного совета, учрежденным для борьбы с мятежными феодалами. Однако позднее «Звездная палата» превратилась в главный орган, с помощью которого короли подавляли любую попытку противодействовать их власти. Она рассматривала *гражданские и уголовные дела*. Процесс носил инквизиционный характер, допускалось применение пыток. В дальнейшем Звездная палата стала выполнять также функции *цензора и органа надзора* за правильностью вынесения вердиктов присяжными.

Высшим церковным органом была *Высокая комиссия*, в состав которой входили духовенство и члены Тайного совета. Она расследовала дела, связанные с нарушением законов *о верховенстве королевской власти* в церковных делах, преступления *против церкви* (ереси), *правонарушения священнослужителей*. Любые три члена комиссии, если среди них был один епископ, обладали правом подвергать наказанию лиц, не посещающих церковь, пресекать ересь, смещать пасторов. В ведении Высокой комиссии находились сугубо светские вопросы: *борьба с бродягами* в Лондоне, *цензура* печатных изданий. *Массовое огораживание* общинных земель в XVI-XVII вв. лишило крова и куска хлеба сотни тысяч английских крестьян, превратило их в бродяг и нищих. Мануфактура не могла поглотить всех согнанных с земли крестьян. Тысячи людей были вынуждены нищенствовать, воровать, бродяжничать. Когда же английская промышленность стала испытывать потребность в рабочих, королевское правительство, применяя «*кровавые законы*», заставило вчерашних крестьян работать на фабриках и мануфактурах. В 1533 г. был издан закон, предписывавший отрезать у «закоренелых» бродяг уши. Попавшиеся в третий раз карались смертью. По закону 1547 г. человека, отказавшегося работать,

История государства и права зарубежных стран

превращали в пожизненного раба. Если он бежал, то после поимки его клеймили. Закон 1572 г. предписывал сечь и клеймить нищих в возрасте от 14 лет и старше, не имеющих разрешения мирового судьи на сбор подаяния. Только в царствование Генриха VIII было повешено 38 тысяч так называемых «упрямых нищих».

В зависимое положение от центральной власти попало *местное самоуправление*. Первичной самоуправляющейся территориальной единицей стал *церковный приход*. Собрание прихожан, плативших налоги, решало вопросы распределения налогов, ремонта дорог и мостов и т.п. Кроме того, собрание избирало *должностных лиц* прихода (церковных старост, надзирателей за бедными и пр.). Ведение церковных дел в приходе осуществлялось *настоятелем* прихода. Вся его деятельность была поставлена *под контроль мировых судей*. В свою очередь, для контроля над органами местного самоуправления король назначал в графство *лорда-лейтенанта*: он руководил деятельностью мировых судей и констеблей, возглавлял местное ополчение.

6. Право средневековой Англии

Правовая система средневековой Англии получила название системы *«общего права»*, принципиально отличающейся от континентального права путями формирования права и источниками. Если последнее основано на рецепции римского права, его институтов и законе как основном источнике, то английское «общее право» не испытало решающего влияния римского права, было *создано королевскими судами* и в качестве источника имело *судебный прецедент*. Революционные перемены в родовом праве - праве примирения англов и саксов связаны с *норманнским* завоеванием 1066 г. Процессы ранней централизации королевской власти потребовали вмешательства короля в правосудие, проявились в стремлении королевской власти поставить под контроль *законодательство*. В этот период феодалы осуществляли свою юрисдикцию в отношении вассалов через суды сотен и графств. Свои суды были в городах, где применялось традиционное местное право. Наконец, свое право и свой суд имела церковь.

Формирование *«общего права»* как основного источника средневекового права Англии связано с деятельностью *королевских разъездных судей*, действовавших на основе *королевских писем*, с *Высшими судами «общего права»*, *Судом общих тяжб* и *Судом королевской скамьи*. После реформы Генриха II Плантагенета суды разбирали одни и те же категории дел и подчинялись одним и тем же правовым нормам, исходившим из центра. Были выработаны несколько видов так называемых *«первоначальных приказов»*, содержащиеся в королевских письмах, без которых ни один суд не мог начать дела. Они либо содержали указание лицам, облеченным судебной властью (т.е. королевским разъездным судьям), принять дело на судебное рассмотрение, либо предписывали королевским поверенным на местах отвечать за действия суда. *Королевские письма*, первоначально писавшиеся на случай, вскоре превратились в готовые

История государства и права зарубежных стран

формуляры, подходящие к различным конфликтным ситуациям. Истец сам выбирал формуляр и за хорошую плату мог получить подтверждение в королевской канцелярии. По мере надобности создавались новые приказы. От формы первоначального приказа зависели характер и способ разбирательства дела.

К концу XIII в. в Англии произошла *унификация* общего права в официальном *Регистре* первоначальных писем. «*Общим*» данное право называлось потому, что, во-первых, оно действовало на территории всей Англии. Феодалы - иммунисты должны были следовать общему праву. Только манориальные суды судили по «обычаям манора», местным обычаям. Во-вторых, общее право не делало никаких различий внутри прослойки свободных в гражданских делах. Оно являлось в этом отношении привилегией для всех свободных в отличие от крепостных (принцип «исключения вилланства»). Однако в сфере уголовного права под его действие попадали и вилланы. Оно было действительно общим для всего населения Англии - «Общее право» - это *практика королевских судов*, закрепленная в судебных протоколах («свитках тяжб»). Королевские суды не имели общих источников и решали дела, руководствуясь «правом страны», т.е. *обычным правом*. Поэтому общее право еще называют обычным. Оно сложилось как результат судебных обычаев, возникавших помимо законодательства. В основу обычного права положена фикция его общепризнанности и общеизвестности. Считалось, что при разрешении того или иного дела судья знает закон, который им применяется. Следовательно, он использовал существующую норму права. Этот принцип был выведен из того, что судьи центральных судов были знакомы с местными обычаями. Обобщая судебную практику, судьи вырабатывали известные принципы, которыми они руководствовались исходя из тех или иных обычаев.

Первую попытку обобщить практику королевских судов предпринял *Гленвил* в трактате «О традиционном праве и законах королевства Англии», написанном в конце правления Генриха II. Более обширная систематизация процессуальной системы и материальных правил общего права представлена в трактате *Брэктона* «О традиционном праве и законах Англии» (середина XIII в.). Он содержит свыше 2000 прецедентов из практики королевского суда. Оба трактата рассматривались как «книги авторитетов», «великих классиков права», и суды долго их применяли. По образцу Гленвила и Брэктона *Энтони Фитцджерберт* (1470-1538 гг.) в книге «*New Natura brevium*» издавна применявшиеся в XV-XVI вв. первоначальные письма в принятой в официальном Регистре последовательности с подробными комментариями с точки зрения судебной практики. До конца XVIII в. книга считалась авторитетным источником общего права.

Наряду с «общим правом», имевшим своим основным источником судебную практику, все большее значение в качестве источника права приобретает *статутное право* (куда относились королевские ордонансы, ассизы, хартии, прокламации, провизии, акты парламента). Активную законодательную деятельность, существенно изменившую судебный процесс, осуществляли короли Генрих II, Эдуард I. Большую роль в развитии права играло парламентское зако-

История государства и права зарубежных стран

нодательство. *Статуты* - акты, принятые парламентом и подписанные королем, 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 условиям.

В XIV в. отставание общего права от развития буржуазных отношений было преодолено созданием так называемого *суда канцлера*, или *суда справедливости*, а вместе с ним и *права справедливости*. Те случаи, которые не учитывались действиями общего права, должны были рассматриваться судом в соответствии с принципами правосудия и справедливости по личному приказу короля. К канцлеру обращались с жалобами на общее право, его архаичные формы выражения, закостенелость и сложную процессуальную технику. В результате наряду с общим правом, его типами процессов и судом возникло право справедливости со своими типами процесса и судом. Оно создавалось не для того, чтобы заменить «общее право», а чтобы придать ему большую эффективность путем отхода от старых формальных правил, создать новые средства защиты нарушенных прав и интересов, оказавшихся вне юрисдикции «общего права». Поскольку правила обеих правовых систем нередко противоречили друг другу или пересекались и один и тот же конфликт можно было решать в суде по обеим системам, правовые отношения в Англии стали исключительно сложными. *Право справедливости* возникало путем добавления *личного права короля* принимать притязания и возражения, которые не учитывались нормами общего права, однако должны были рассматриваться судом. Первоначально король в порядке «милости» разбирал каждое дело такой категории. Когда же количество этих дел возросло, то их «справедливое» разрешение было поручено канцлеру. Сначала каждое дело в суде канцлера разбиралось *по поручению* короля и на основании специального указа королевского совета. Но затем канцлерский суд получил право рассматривать жалобы частных лиц независимо от его указа. В начале XVIII в. правовые *принципы*, которыми руководствовались при разрешении дел канцлеры, были сведены в систему.

В суде канцлера применялись *новые*, не известные общему праву, *процессуальные формы*, что позволяло более действенно защищать интересы феодалов и нарождавшейся буржуазии. Для разбирательства в суде канцлера было достаточно *простого заявления* с изложением обстоятельств иска. В суде канцлера были введены *перекрестный допрос* и *свидетельские показания под присягой*. Канцлер обязывал представлять документы, которые находились у противной стороны и предназначались для борьбы с конкурентом. Он исправлял ошибки в документе, придавая ему юридическую силу. Если же документ был утрачен, то канцлер принимал под присягой его содержание и рассматривал дело, как если бы документ реально существовал. Первые дела, которые стали разбираться в суде канцлера, касались *доверительной собственности* (траст). Это значит, что одно лицо свое имущество передавало другому, последнее управляло этим имуществом в интересах собственника или третьих лиц по указаниям собственника. *Общее право* не признавало траст. Согласно нормам общего права, лицо, которому было передано имущество, становилось его собственником, а

История государства и права зарубежных стран

доверитель терял на него всякие права. Институт доверительной собственности получал в Англии широкое распространение. Его использовали рыцарские ордены, монастыри, гильдии и корпорации. Канцлер стал разбирать такие иски исходя из умысла при заключении договора. Церковь и каноническое право придавали первостепенное значение умыслу, направленности действий и поступков человека. Таким образом, траст получил *судебную защиту*. Этот институт был законодательно Урегулирован в 1535 г. В сферу канцлерской юрисдикции попали *договоры*, заключенные без документов и в отсутствие свидетелей. Для *общего права* основными доказательствами считали *документы* и не принимали во внимание свидетельские показания особенно заинтересованных лиц, в первую очередь истцов и ответчиков, поэтому они не могли выступать в судах общего права. *Суд канцлера*, наоборот, принимал их *показания*. Канцлер должен был признавать приговоры и решения, основанные на общем праве. Однако он мог под угрозой тюремного заключения запретить выигравшей стороне приводить в исполнение постановления суда общего права и имел право требовать выполнения вынесенных им решений.

Имущественные правоотношения. Поземельные отношения в Англии имели ряд особенностей. Абсолютное право частной собственности *отсутствовало*, поскольку верховным собственником земли был английский король. Его вассалы владели землей на условиях *королевских пожалований* за службу, именуемых держанием. *Держания* были благородными и неблагородными, свободными и несвободными. Это деление связано с различными видами *исков*, которыми защищались держания. Согласно «*общему праву*», *благородным держанием* было владение землей, полученной на условиях несения рыцарской службы (40 дней в году воинской службы королю). *Свободное держание (сокаж)* - это землевладение свободного крестьянина, который уплачивал лорду фиксированную плату и попадал под его юрисдикцию. *Несвободное держание* крестьянина (наследственная феодальная аренда), связанное с его личными и поземельными повинностями в пользу лорда, называлось *копигольд*, поскольку условия аренды закреплялись в копиях манориальных судов. Эти виды земельных держаний защищались различными исками: благородные и свободные держания - с помощью реальных исков, а несвободные - персональными.

Специфическим английским институтом вещного права является институт «*доверительной собственности*» - траст, получивший закрепление в «*праве справедливости*». Существо его 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. Если получатель нарушал данное слово и

История государства и права зарубежных стран

использовал имущество на себя, то королевский суд не мог воздействовать на получателя. Согласно «общему праву», получатель считался собственником полученного имущества. Лишь канцлерский суд мог отчуждать целевые назначения на основании нарушения слова.

Обязательственное право. Прецедентный характер английского права обусловил специфику обязательственных правоотношений. Английское право признавало два основания возникновения обязательства - *из договора и деликта*. При этом не всякое соглашение считалось договором, а лишь то, которое защищалось *исками* в судах «общего права» и признавалось действительным на основании его соответствия определенной форме, скрепленной печатью. Следует выделить *иск «об отчете»*, используемый в случаях договоров займа, купли-продажи, найма, поклажи и т.д. Его предметом было договорное обязательство, заключенное в письменной форме, в соответствии с которым одна сторона должна совершить определенное действие в пользу другой. Возникшие в XIII в. *иски «о соглашении»* давали право на судебную защиту любого соглашения в случае несоблюдения формы его заключения. Теперь соглашение двух и более лиц, имевшее правовые последствия, приобретало силу закона и подлежало судебной защите. *Деликтные* обязательства в качестве самостоятельного права требования были выделены в XV в. Иски «о правонарушениях» применялись во всех случаях, где имели место вред или потери, причиненные истцу. Позже на основании *иска «о принятии на себя»* суды стали защищать неформальные соглашения, где одной из сторон нанесен ущерб уже тем, что нарушено само обещание, данное слово. Отныне лицо, не выполнившее обязательство, взятое на себя, отвечало за все убытки, понесенные потерпевшей стороной.

Семейно-брачные отношения регламентировались преимущественно *каноническим правом*. Действительной признавалась только *Церковная форма* брака. Брак был *сословным*. Английская семья была патриархальной. Однако положение жены в различных сословных группах было неодинаковым. В *высших* слоях общества жена полностью находилась под властью мужа, а в *низших* — жена пользовалась относительной свободой. В ряде местностей за женой признавалось право на управление своим имуществом. *Развод* признавался обычным правом и отвергался каноническим. *Внебрачные дети* не признавались и было запрещено их узаконение. Переход имущества после смерти родителей осуществлялся в соответствии с избранной правовой системой. *Общее право* не знало завещательного распоряжения и передавало имущество в соответствии с *принципом майората*. Напротив, *право «справедливости»* признавало получение наследства и *по закону, и по завещанию* в связи с введением доверительной собственности (траста).

Уголовное право средневековой Англии исходило из основополагающего правового принципа: преступник посягает не только на *личность* и интересы потерпевшего или его семьи, но и на *публичные интересы*, на «королевский мир». Для установления уголовной ответственности требовалось наличие умысла в действиях преступника, *наличие вины*. В уголовном праве *классификация* преступных деяний осуществлялась в зависимости *от тяжести* преступлений. В XIII в. в английском уголовном праве сложилось понятие *фелонии* (нарушение

История государства и права зарубежных стран

обязанностей вассала в отношении сеньора и наоборот). К XVI в. оформилась трехзвенная система преступлений: *тризн* (измена), *фелония* (тяжкое уголовное преступление) и *мисдиминор* (менее тяжкое уголовное преступление). Уголовное право понимало *преступление* как измену вассала по отношению к своему сеньору, которому он давал клятву верности. В понятие «измена» входила не только сама измена, но и оказание неповиновения и сопротивления сеньору со стороны вассала. Обычно это влекло для нарушившего свой долг вассала потерю держания. За совершение тяжких уголовных преступлений (фелония) в виде наказания была предусмотрена конфискация имущества.

В XIV в. из фелонии выделили *новый вид преступлений - собственно измена*, подразделявшаяся на высокую и малую измену. Понятие *высокой измены* было установлено законом в 1351 г. Различали *семь ее видов*: измена королю, восстание против него, замысел лишить жизни короля, королеву или наследника престола, посягательство на их телесную неприкосновенность, попытка лишить их свободы и т.п. За эти преступления мужчины подвергались четвертованию, а женщины - сожжению. Законом 1416 г. к высокой измене было отнесено фальшивомонетничество. Понятие *малой измены* включало в себя убийство, совершенное лицом, которое было обязано по отношению к потерпевшему повиновением (убийство женой мужа, слугой - хозяина, клириком - прелата).

Менее тяжкие уголовные преступления (мисдиминор) составили третью разновидность преступлений по английскому праву. Исторически они ведут свое происхождение из гражданских правонарушений. К мисдиминорам относились лжесвидетельство, подлог и т.д. Среди имущественных преступлений очень рано в качестве тяжких были признаны поджог и насильственное проникновение в чужой дом, нарушавший сакральное отношение англичан к дому - «мой дом - моя крепость». За это преступник подвергался сожжению. *Целями наказания* за уголовные преступления являлись *устрашение и возмещение* нанесенного пострадавшим ущерба, поэтому часто тяжесть наказания была несоизмерима тяжести преступления, отсутствовала дифференциация наказаний. Однако репрессивная направленность уголовного права обнаружилась в крайней жестокости наказаний: в XVII в. существовало 50 составов преступлений, каравшихся смертной казнью, чаще всего квалифицированной (сожжение, колесование, четвертование).

Суд и процесс. В судах «общего права», канцлера и в церковных судах процесс по гражданским и уголовным делам был *соствязательно-обвинительным*.

Инквизиционная форма процесса использовалась преимущественно в Звездной палате, а сам процесс носил закрытый характер.

Бремя доказывания в *соствязательном* процессе лежало на самих сторонах. В XIV в. значительную роль в отправлении правосудия приобретают большое и малое жюри присяжных заседателей. Человек мог быть привлечен к ответственности как отдельным лицом, так и обвинительным жюри (присяжными). При обвинении *частным лицом* (appeal), обвиняемый мог вызвать своего обвинителя на поединок или же выставить свидетелей, которые подтвердили бы его невиновность. В случае *обвинения присяжными* (indictment) обвиняемый мог лишь сослаться на свидетелей своей невиновности. Таким

История государства и права зарубежных стран

образом, частный обвинитель подвергался угрозе вызова на судебный поединок, а в случае поражения (что означало проигрыш дела) заключался в тюрьму и приговаривался к уплате вознаграждения обвиняемому. Поэтому частные лица зачастую не обращались непосредственно в суд, а сообщали известные им сведения о совершенном преступлении *обвинительному жюри*. В силу этого обвинительное жюри перестало быть органом, сообщавшим суду сведения о преступной деятельности какого-либо лица, и превратилось в *коллегию*, которая решала доказанность вины привлекаемого к ответственности. Большое жюри в составе 23 человек стало утверждать обвинительные заключения перед направлением их в суд. Решение принималось по большинству 12 из 23 членов. Для рассмотрения дела по существу созывалось *малое жюри*, состоящее из 12 человек. Оно стало частью английского суда и выносило вердикт о виновности или невиновности обвиняемого.

Таким образом, развитие средневекового государства в Англии отличалось от развития государств на европейском континенте следующими чертами и особенностями:

- *государство в Англии не знало периода феодальной раздробленности. Здесь почти сразу оно возникло как централизованное, с широкими правами королевской власти;*
- *переход к сословно-представительной монархии в Англии был осуществлен в более раннее время и связан не с усилением, а с ослаблением королевской власти;*
- *абсолютизм в Англии носил «незавершенный» характер, так как в стране сохранялся парламент и не был создан разветвленный громоздкий военно-бюрократический и полицейский аппарат.*

Наконец, истории Англии известно раннее уничтожение в ходе революции государственного строя абсолютной монархии.

ЛЕКЦИЯ №9

Государство и право средневекового Востока

ЛЕКЦИЯ №10

Британское государство в XVII-XIX столетиях

Буржуазное государство и право Англии возникли в ходе революции XVII в., которая была последней из ранних буржуазных революций, происходивших под «религиозным знаменем». Ее идеологическую платформу составили лозунги реформы господствующей церкви и восстановление «старинных обычаев и вольностей», характерные для

История государства и права зарубежных стран

социальных движений средневековья. Вместе с тем в английской буржуазной революции впервые отчетливо проявились основные закономерности развития буржуазных революций Нового времени.

Накануне революции английское общество было расколото на два основных лагеря. Сторонники короля (роялисты) - представители «старого», феодального дворянства и англиканского духовенства были опорой абсолютизма и выступали за сохранение прежних феодальных порядков и англиканской церкви. Оппозиция объединяла новое дворянство «джентри» и буржуазию. Противники абсолютизма в Англии выступали за буржуазные преобразования под знаменем «очищения» англиканской церкви, завершения реформации и создания новой церкви, не зависимой от королевской власти. Поэтому оппозиция получила обобщающее название «пуритане». Религиозная оболочка классовых требований буржуазии, многие из которых имели чисто светский характер, во многом объяснялась особой ролью англиканской церкви в защите основ абсолютизма и подавлении оппозиции церковно-бюрократическим аппаратом.

Актуальность и значение данной темы подтверждается сохранением вплоть до сегодняшнего дня традиционных для Англии государственно-политических и правовых институтов.

1. Английская революция XVII в. и утверждение конституционной монархии

Королевская власть в Англии уже к началу XVII в. стала оплотом отживавших феодально - абсолютистских порядков, а экономически и социально усилившиеся буржуазия и новое дворянство стремилось самостоятельно направлять политику правительства в своих интересах. В нижней палате парламента они нашли готовое политическое орудие для осуществления своих целей. Борьба между короной и парламентом, начавшаяся еще при Елизавете I, привела при Карле I к роспуску парламента (1629 г.), а в 1640 г. – к буржуазной революции, получившей название «Великий мятеж».

Историю английской буржуазной революции принято делить на четыре этапа:

- конституционный этап (1640 – 1642 гг.);
- первая гражданская война (1642 – 1646 гг.);
- борьба за углубление демократического содержания революции и вторая гражданская война (1646 – 1649 гг.)
- индипендентская республика (1649 – 1653 гг.).

Идеологическим оружием оппозиции абсолютизма явилось широкое общественное религиозно-политическое движение – пуританизм. Сложность социально-политического состава и религиозных воззрений пуританского движения привела к тому, что внутри их лагеря в преддверии и ходе революции сложились три главных политических течения:

История государства и права зарубежных стран

• *пресвитериане* - движение объединяло крупную буржуазию и верхушку джентри, составляло правое крыло революции. Оно стремилось только к ограничению королевского произвола и утверждению своей власти. Религиозно-политическая программа пресвитериан предусматривала очищение церкви от пережитков католицизма, ее реформу по шотландскому образцу и утверждение во главе церковно-административных округов пресвитеров из наиболее состоятельных граждан;

• *индепенденты* - политическим лидером которых стал О. Кромвель, являлись представителями среднего и мелкого дворянства, слоев городской буржуазии. Как и пресвитериане, они добивались установления ограниченной, конституционной монархии. Однако их программа предусматривала признание неотъемлемых прав и свобод подданных, прежде всего свободы совести и свободы слова.

• *левеллеры* – объединяли представителей мелкобуржуазных слоев города и деревни, выступали с наиболее радикальными требованиями, которые выразили в манифесте «Народное соглашение» (1647 г.). Левеллеры выдвинули идеи народного суверенитета, всеобщего равенства, требовали провозглашения республики, установления всеобщего избирательного права, реформы сложной системы общего права.

Начало революции ускорилось поражением Англии в англо-шотландской войне 1639 г. Вспыхнувшие крестьянские и городские восстания, отсутствие денег, недовольство не только в народных низах, но и среди финансистов и купечества сделали положение монархии безвыходным и заставили Карла I создавать новый парламент. С момента созыва этого парламента, названного Долгим и работающего с 3 ноября 1640 г. до 20 апреля 1653 г., начинается **конституционный этап революции**.

Долгий парламент в 1641 г. принял три важных акта:

- «*трехгодичный акт*», предусматривавший созыв парламента каждые три года независимо от воли короля;

- билль о нераспускаемости существующего парламента без его согласия;

- *Великая Ремонстрация*, содержащая обширный (204 статьи) перечень злоупотреблений короны и отражавшая интересы буржуазии и нового дворянства. Ее основу составили вопросы об обеспечении собственности на землю и защите движимого имущества от притязаний короны, о свободе торговли и предпринимательской деятельности, о прекращении религиозных преследований и финансового произвола, политической ответственности должностных лиц перед парламентом; выдвигались также требования произвести реформацию церкви.

Долгий парламент разрушил основные орудия абсолютизма:

- ликвидировал чрезвычайные королевские суды – «Звездную палату» и «Высокую комиссию».

- уничтожил все монопольные патенты и привилегии, а их обладателей удалил из парламента;

- привлек к суду и казнил ближайших советников короля.

История государства и права зарубежных стран

Принятые Долгим парламентом документы ограничивали королевскую власть и содействовали утверждению конституционной монархии. Однако пресвитериане (лендлорды и крупная буржуазия), занявшие господствующее положение в парламенте, опасались углубления революции, и к осени 1642 г. политический конфликт перерос в вооруженный.

В конце лета 1642 г. король объявил войну парламенту. Началась **первая гражданская война** – между роялистами («кавалерами») и сторонниками парламента («круглоголовыми»). Были созданы регулярные армии. Нерешительная политика пресвитериан привела к тому, что парламентская армия потерпела поражение в первом же сражении. После этого военное руководство перешло в руки индпендентов во главе с Кромвелем. Зимой 1645 г. в соответствии с «Ордонансом о новой модели», принятым парламентом, была создана новая парламентская армия, которая должна была содержаться за счет государства. Рядовой состав комплектовался из свободных крестьян и ремесленников. Офицерские должности замещались по способностям вне зависимости от происхождения. Летом 1645 г. реорганизованная парламентская армия разгромила королевские войска. К концу 1646 г. первая гражданская война завершилась победой парламента.

Для пресвитерианского парламента революция была завершена. Их устраивала идея политического строя по типу конституционной монархии – верховенство парламента, осуществляющего власть в стране вместе с королем. Джентри и буржуазия после победы над королевскими войсками сочли революцию в основном законченной. Их главные цели были достигнуты Ордонансом от 24 февраля 1646 г.:

- уничтожено рыцарское держание и все, вытекавшие из него повинности в пользу короны;
 - с уничтожением монопольных прав в торговле и промышленности частично возобладал принцип свободной конкуренции;
 - было приостановлено действие законодательства против огораживаний.
- Индпенденты и выделившиеся из их партии левеллеры («уравнители») стремились к более радикальным реформам. Борьба между индпендентами и пресвитерианами привела в 1648 г. ко **второй гражданской войне**, развязанной королем и пресвитерианским парламентом. Поддержка левеллеров обеспечила победу индпендентской армии. В конце 1648 г. армия снова заняла Лондон и окончательно очистила Долгий парламент от пресвитерианского большинства.

После казни короля в 1649 г. Англия была объявлена республикой, верховная власть которой принадлежала однопалатному парламенту (палата лордов упразднена).

Конституционное закрепление республиканской формы правления было завершено актом 15 мая 1649 г.

Высшим органом исполнительной власти стал *Государственный совет*, который нес ответственность перед парламентом. В его задачи входило:

- противодействие восстановлению монархии;
- управление вооруженными силами страны;
- установление налогов;

История государства и права зарубежных стран

- управление торговлей и внешней политикой страны.

Распродав за бесценок конфискованные земли короля, епископов и «кавалеров», новая республика, оказавшаяся *индепендентской олигархией*, обогатила буржуазию и новое дворянство.

После учреждения республики социальная борьба не ослабела, так как для левеллеров это было лишь начальным этапом борьбы за углубление преобразований. В этих условиях лидеры индепендентов, опираясь на армейскую верхушку, установили режим военной диктатуры – протекторат Кромвеля (1653 – 1658 гг.). Вожди левеллеров были брошены в тюрьмы, а левеллерские восстания в армии подавлены.

Режим диктатуры потерпел крушение после смерти Кромвеля. В 1659 г. в Англии была формально восстановлена республика, однако напуганные усилением демократического движения буржуазия и джентри стали склоняться к «традиционной монархии». В 1660 г. совершилась реставрация Стюартов, которые санкционировали основные экономические завоевания буржуазной революции. **«Славная революция»** (переворот 1688 – 1689 гг.) оформила компромисс между буржуазией, получившей с этих пор доступ к государственной власти, и земельной аристократией.

2. Эволюция британской монархии

Главными направлениями эволюции британской монархии в течение XVIII в., заложившими основы **британской (вестминстерской)** модели парламентаризма, были дальнейшее ограничение королевской власти и утверждение новых принципов взаимоотношений исполнительной и законодательной власти - становление «ответственного правительства». Важнейшей особенностью этих изменений стало то, что они не были оформлены какими-либо новыми конституционными актами, а сложились в процессе политической практики как результат соперничества двух партий за право формировать «правительство его величества». Именно конституционные соглашения, а не акты конституционного значения (Великая Хартия, Билль о правах и т. п.) стали основой британской **«неписаной» конституции**.

Утверждение в Англии **конституционной монархии** получило закрепление в следующих актах парламента:

- *Хабеас корпус акт* («Акт о лучшем обеспечении свободы подданных и о предупреждении заточений за морем») – 1679 г.;

- *Билль о правах* – 1689 г.;

- *Акт об устройении* – 1701г.

Принятый в 1679 г. **Хабеас корпус акт** («Акт о лучшем обеспечении свободы подданных и о предупреждении заточений за морем») приобрел значение одного из основных конституционных документов Англии. Он устанавливает правила ареста и привлечения обвиняемого к суду, предоставляет суду право контроля, за законностью задержания и ареста граждан и содержит ряд принципов справедливого и демократического правосудия: презумпция невиновности, соблюдения законности при задержании, быстрого и оперативного

История государства и права зарубежных стран

суда, совершаемого с надлежащей судебной процедурой и по месту совершения проступка.

Его название происходит от латинской начальной строки приказа суда о доставке арестованного.

Билль о правах 1689 г. резко ограничил прерогативы короны и гарантировал права парламента. Он устанавливал свободу слова и прений в парламенте, свободу выборов в парламент, право обращения подданных с петицией к королю. Срок полномочий парламента был определен в 3 года, впоследствии был увеличен до 7 лет.

Утверждалось верховенство парламента в области законодательной власти и финансовой политики. Без согласия парламента король не имел права:

- приостанавливать действие законов или их исполнение;
- взимать налоги и сборы в пользу короны;
- набирать и содержать постоянную армию в мирное время.

Король продолжал участвовать в законодательной деятельности, также ему предоставлялось право абсолютного вето.

Акт об устройении, или «Закон о престолонаследии», принятый в 1701 г., устанавливал порядок престолонаследия и содержал дальнейшие уточнения компетенции законодательной и исполнительной власти.

Для развития конституционного строя Англии важное значение имели следующие положения этого документа:

- установление *принципа контрасигнатуры*, согласно которому акты, издаваемые королем, были действительны только при наличии подписи соответствующего министра;

- установление *принципа несменяемости судей* – отстранить их от должности можно было только по решению парламента. Это правило провозглашало отделение судебной власти от исполнительной.

Важную часть английской конституции составляют неписанные правила, установление которых определяет дальнейшее развитие английской конституции. Эти правила утвердились в XVIII в. и стали называться **конституционным прецедентом**. К основным из них относятся:

- непосещение королем заседаний кабинета министров;
- формирование правительства из членов партии, победившей на выборах;
- коллегиальная ответственность кабинета министров;
- отказ короля от права вето.

Монарх продолжал оставаться главой государства, но фактически постепенно превращался в номинального главу исполнительной власти. Первые прецеденты, способствовавшие этому, возникли уже в первые десятилетия XVIII в., особенно при королях Ганноверской династии (правили с 1714 г.). Право короля отвергать законы, принятые парламентом, перестало применяться с 1707 г. Король Георг I (1714-1727 гг.), не знавший английского языка, перестал являться на заседания кабинета, что повлекло за собой важные политические последствия. Прежде всего, такое «отчуждение» короля от кабинета способствовало сосредоточению функций по руководству кабинетом в руках

История государства и права зарубежных стран

«первого министра» короля. Кабинет стал действовать от имени «его величества», но практически самостоятельно.

Парламент Англии после «Славной революции» вновь стал двухпалатным:

- палата лордов – верхняя палата, состояла из лиц, занимающих места по наследству, по должности или по назначению короля;
- палата общин – нижняя палата, формировалась на основе избирательного права.

В силу действовавшего в XVIII в. избирательного закона нижняя палата по социальному составу почти не отличалась от верхней, что обусловило господство аристократии в парламенте.

В начале XVIII в. в Англии был создан новый **орган исполнительной власти** – *кабинет министров*, возглавляемый *премьер – министром*.

К середине XVIII в. кабинет министров стал обособленным от короля высшим органом управления государственными делами, состоящим из представителей партии большинства в парламенте и коллективно ответственным перед палатой общин.

Самостоятельность кабинета министров обеспечивалась таким неписаным правилом (конституционным прецедентом), как непосещение королем заседаний кабинета министров.

Ответственность членов кабинета перед парламентом выражалась в отставке члена кабинета, политика которого не получила поддержки палаты общин.

В XIX в. в Англии была проведена серия **избирательных реформ**. В ходе избирательной реформы 1832 г. Были осуществлены перемены в двух направлениях: произведено перераспределение избирательных округов и расширен круг самих избирателей. В графствах избирателями стали собственники и арендаторы земли обладающие имуществом с годовым доходом в 10 ф. ст. Другими условиями участия в выборах были уплата налога для бедных и проживание не менее 6 месяцев в данном избирательном округе. В результате количество избирателей увеличилось на 50%, но все равно осталось довольно ограниченным - 376 тыс.

Сохранились и диспропорции в представительстве. Например, Манчестер, где проживало 13 тысяч избирателей, и Тетфорд, где проживало лишь 203 избирателя, направляли в парламент по 2 депутата. 17320 избирателей Ливерпуля направляли в палату общин двух депутатов, тогда как 53 населенных пункта, где проживало примерно такое же количество избирателей (17597), выбирали 76 депутатов.

Новое перераспределение депутатских мест произошло по реформе 1867 г. В результате 11 местечек были совсем лишены права выбора депутатов, а 35 сохранили право избирать лишь одного депутата. Избирательные права получили собственники земли с доходом более 5 ф. ст., а также все арендаторы и квартиросъемщики с доходом от 12 ф. ст. В число избирателей включались лица, которые выплачивали налог на бедных не непосредственно, а через домовладельца, которому платили арендную плату. В результате число избирателей резко возросло.

История государства и права зарубежных стран

Третью по счету в XIX в. избирательную реформу составили законы 1884 и 1885 гг. Реформа 1884 г. увеличивала избирательный корпус с 3 до 5,5 млн человек. В городах имущественный ценз был отменен, а в графстве право участвовать в выборах приобрели мелкие арендаторы, причем на тех же условиях, которые предъявлялись к городским избирателям по реформе 1867 г., а также все налогоплательщики, проживавшие в округе 6 месяцев. Вместе с тем для состоятельных слоев населения сохранялся «двойной вотум» - право голосовать не только по месту проживания, но и по месту нахождения недвижимости или месту получения университетского образования.

По реформе 1885 г. было проведено очередное перераспределение округов с таким расчетом, чтобы от 50—54 тыс. жителей избирался один депутат. Однако сохранение мажоритарной системы выборов, при которой для победы в округе было достаточно получить относительное большинство голосов, существенно искажало волю избирателей в масштабе страны в целом.

В 70-80-х годах была проведена серия законов, направленных на установление частных принципов голосования.

Существенными результатами избирательных реформ стали организационная перестройка и оформление ведущих **политических партий** Англии. В центре этого процесса были политические группировки тори (tory) и виги (whig), сложившиеся в английском парламенте еще в XVIII в. В XIX в. виги окончательно стали партией промышленной буржуазии, отстаивавшей принципы либерализма. Тори выражали интересы преимущественно землевладельческой аристократии и финансовой верхушки. Партии стали теперь называться «Либеральная» (виги) и «Консервативная» (тори). В связи с введением порядка регистрации избирателей возникли партийные организации вне парламента «для содействия регистрации». Была централизована предвыборная деятельность партий, упорядочена процедура выдвижения кандидатов, усилена партийная дисциплина голосования в парламенте. В 1867-1868 гг. был основан Национальный союз консерваторов и образован Центральный офис партии. В 1877 г. возникла Национальная федерация либералов. Поскольку организация выборов окончательно перешла от правительства к партиям, принцип партийного правления получил окончательное оформление, выборы вели к смене кабинета.

В конце XIX - начале XX вв. консервативная партия начала превращаться в партию крупных промышленных и финансовых собственников. Либеральная партия, в основном состоявшая из средних слоев, постепенно лишалась своей социальной базы и теряла политические позиции, что ускорило образование новой партии - лейбористов.

Лейбористская партия возникла как результат подъема рабочего движения и появления в Англии социалистических групп и организаций.

В 1835 г. в Англии была проведена реформа городского управления. Управление в городах было передано городским советам. Городской совет избирался сроком на три года, причем каждый год одна треть совета переизбиралась. Городской совет избирал мэра города сроком на один год. В выборах могли участвовать все налогоплательщики - домохозяева и арендаторы квартир.

История государства и права зарубежных стран

Реформа местного управления, проведенная в Англии в 1835 г., изменила управление только в городах, не затронув графств. Эту задачу выполнила реформа 1888 г., заложив основу той системы местного управления, которая сохранялась в Англии в течение последующего столетия. Были созданы однотипные для городов и графств представительные органы - избираемые населением советы. При этом вся прежняя система графств была пересмотрена, а наиболее крупные города с населением более 50 тыс. жителей выделялись в самостоятельные графства. Советам графств были переданы административные полномочия мировых судей. Мировые судьи сохранили только функции отправления правосудия. Для руководства полицией создавались специальные комиссии в составе мировых судей и членов совета.

Управление на уровне приходов реформа не изменила, но в 1894 г. был издан закон, который лишил церковно-приходские советы права рассматривать нецерковные дела. Для Их решения в приходах создавались собрания. В населенных пунктах с числом жителей более 300 они могли избирать приходские советы. Избирательными правами были наделены не только лица, голосующие на парламентских выборах, но и незамужние женщины, достигшие 30-летнего возраста. Созданная система органов самоуправления отличалась значительной самостоятельностью и отсутствием «административной опеки» со стороны центральной власти.

В конце XIX в. была проведена важная реформа судебной системы. Серией актов 1873-1876 гг. о Верховном суде и апелляционной юрисдикции было упразднено сложившееся в феодальную эпоху разделение высших судов Англии на суды «общего права» и суды «справедливости». В 1875 г. был учрежден Верховный суд, который состоял из самостоятельных и организационно независимых Высокого суда и Апелляционного суда по гражданским делам. Высокий суд подразделялся на отделения: суд королевской скамьи, суд канцлера, суд казначейства, суд адмиралтейства, суд по семейным делам. Закон 1876 г. об апелляционной юрисдикции ввел в судебную систему институт апелляционных лордов. В то же время продолжали существовать суды ассизов, суды четвертных сессий, мировые суды и образованные в середине XIX в. суды графств. Новая структура высших судов предусматривала использование процессуальных норм и той, и другой из английских «ветвей» прецедентного права.

К середине XIX в. Англия стала крупнейшей колониальной империей, включавшей владения во всех частях света: Ирландию, Гибралтар и Мальту в Европе; Индию, Цейлон, Малайю - в Азии; Канаду - в Америке; Австралию, Новую Зеландию, огромные территории в Африке, многочисленные острова.

Английская буржуазия создала довольно гибкую систему управления, позволявшую действовать по принципу «разделяй и властвуй» и во многих случаях поддерживать колониальный режим без громоздкого аппарата, опираясь на местную верхушку (система косвенного управления).

Высшая законодательная власть в Британской империи принадлежала британскому парламенту, а также правительству, которое могло издавать нормативные акты для колоний путем «приказов короля в Совете». Система центрального управления колониями до середины XIX в. не была упорядоченной.

Специальная должность государственного секретаря по делам колоний появилась в 1768 г., но лишь в 1854 г. было создано министерство колоний. Высшей апелляционной инстанцией для судов колоний являлся Судебный комитет Тайного совета Великобритании.

Таким образом, на протяжении XVII - XIX вв. в Англии сложилась вестминстерская модель парламентаризма с партийным правлением и ответственным правительством, характерные для эпохи Нового времени. Не менее важным последствием революционных событий стало окончательное формирование англосаксонской правовой системы, которая сохраняет и поныне свои исторические особенности.

ЛЕКЦИЯ №11

Создание Соединенных Штатов Америки и эволюция государства в XVIII-XIX столетиях

Образование государства и своеобразие государственности США Нового времени стали результатом формирования американской этнической общности из колонистов, выходцев из Европы, большая часть которых переселилась в Америку в поисках свободы.

Государство в США образовалось на сравнительно высоком уровне общественных отношений (на юге, однако, сохранялось рабство) в ходе Войны за независимость (1775-1783 гг.).

Определяющим фактором создания здесь государства и права была национально-освободительная война, а также наличие свободных (высвобожденных от индейцев) территорий, на которых сразу же устанавливались фермерские, по сути буржуазные отношения. Поэтому в США в осуществлении социально-экономических преобразований не наблюдалась та последовательность событий (этап развития), которая четко представлена в английской и французской буржуазных революциях. На всей территории страны победа буржуазных отношений и становление государственности Нового времени были достигнуты и закреплены с окончанием гражданской войны Севера и Юга (1861-1864 гг.).

1. Характер и особенности североамериканской революции. Образование государства Соединенные Штаты Америки

В начале XVII в. на атлантическом побережье Северной Америки была основана первая английская колония. В последующее время (XVII-XVIII вв.) было создано еще 12 колоний, вытянувшихся вдоль средней части побережья Северной Америки. Колонисты захватывали земли индейцев, которых оттесняли в глубь материка или беспощадно уничтожали. В колониях использовался труд рабов-африканцев, насильственно вывезенных с их родины. Рабство особенно широко использовалось на плантациях сахарного тростника, хлопка, табака

История государства и права зарубежных стран

южной группы колоний. Иной характер приобретала экономика северной группы колоний, так наз. «Новой Англии», где начали развиваться фермерские хозяйства, мануфактуры. Несколько колоний, оказавшихся между «севером» и «югом» в социально-экономическом плане заняли промежуточное положение. Неоднозначность развития северных и южных колоний во многом определялась неодинаковым составом господствующих там групп населения. На юге доминировало влияние плантаторов - рабовладельцев потомков английской аристократии. Многие из них переселились в Америку во время английской революции. На севере руководящее положение занимали купцы, мануфактуристы, а основную часть населения составляли фермеры и ремесленники. Немалое их число покинуло Англию, спасаясь от послереволюционных гонений реставраторов монархии. К 70-м гг. XVIII в. население колоний достигло 3,5 млн. человек, включая 5000 тыс. рабов.

Английские колонии в Северной Америке (1763 г.): Массачусетс, Нью – Хемпшир, Нью – Йорк, Род – Айленд, Коннектикут, Нью – Джерси, Пенсильвания, Делавэр, Мэриленд, Виргиния, Северная Каролина, Южная Каролина, Джорджия.

Неодинаковым было и управление в колониях. Некоторые из них считались частным владением (Пенсильвания, Мэриленд). Были колонии с «народным управлением» (Коннектикут, Род-Айленд), а также «королевские колонии», управляющиеся губернаторами, назначавшимися правительством метрополии. Но почти во всех колониях имелись выборные законодательные собрания, составленные из представителей наиболее состоятельных групп населения. Колонисты считали себя свободными подданными английской короны, на которых распространяется действие права метрополии: Великая хартия вольностей, Билль о правах, «Общее право», «право справедливости» и т.д. Жалованные колониям королевские хартии, казалось, подтверждают это. Однако на деле было иначе. Правительство рассматривало колонии как сырьевой придаток метрополии, рынок сбыта английских товаров.

Проводилась политика ограбления колоний, сдерживания их промышленного развития. Акты, ограничивавшие права колоний навигационный акт 1660 г.: запрещение перевозить товары на судах, не принадлежащих жителям Англии, Ирландии и Уэльса. Запрещение вывозить товары, производимые в колониях, «ни в какую часть света, кроме владений Его Величества...»

Навигационный акт 27 июля 1663 г.: запрещение вывоза из Европы товаров в колонии Англии иначе как на судах, построенных и отгруженных в Англии и Уэльсе.

4 мая 1699 г.: запрещение вывозить из колоний в Америке произведенные там шерстяные изделия.

1 мая 1732 г.: запрещение вывозить из портов колоний головные уборы.

12 апреля 1750 г.: запрещение обрабатывать в колониях изготовленные в них металлические заготовки. Они могли обрабатываться только в Великобритании.

7 октября 1763 г.: запрещение на исследования и предоставление каких-либо прав на земли, лежащие за пределами границ колоний.

История государства и права зарубежных стран

Противоречия между метрополией и ее американскими колониями стали неизбежны. Они достигли особой остроты в середине XVIII в.

Начались открытые массовые антиправительственные выступления американцев. Для координации борьбы создаются специальные органы - «комитеты корреспонденции, безопасности, наблюдения». В 1774 г. в г. Филадельфия собрался Первый континентальный конгресс представителей колоний в составе 55 делегатов. Он утвердил «Декларацию прав», в которой был выражен протест против таможенной и налоговой политики метрополии. Одновременно составлена петиция к королю (в самой почтительной форме просили прекратить притеснения и не давать повода к окончательному разрыву с короной). В ответ английское правительство открыло военные действия. Тогда в мае 1775 г. собрался II Континентальный конгресс. Он констатировал состояние войны с Англией и принял решение о создании американской армии. Ее главнокомандующим был назначен Д. Вашингтон. (Он родился в семье плантатора-рабовладельца, участвовал в качестве офицера в колониальных войнах, придерживался в основном прогрессивных взглядов). Началась война за независимость. Каждая колония объявляет себя независимой республикой - штатом.

Американская революция состояла из трех этапов:

Первый этап - Война за независимость от Великобритании (1776 - 1783).

Второй этап - выработка и ратификация Конституции США в 1787 - 1788 гг., в которой были увековечены принципы представительной демократии. «Независимость Америки, рассматриваемая только как отделение от Англии, не имела бы большого значения, если бы она не сопровождалась революцией в области принципов организации и практической деятельности власти» - писал Томас Пейн, автор серии статей о борьбе за свободу, оказавших большое влияние на руководителей Американской революции.

Третий этап начался в 1789 г., когда впервые собрался конгресс и Президент Дж. Вашингтон назначил членов своего кабинета. Наступила пора проверить принципы конституции в практической деятельности органов власти, которые должны были изо дня в день и год за годом заниматься государственными делами.

Американское общество, несмотря на все препоны, чинимые метрополией, значительно подвинулось вперед в своем социально-экономическом развитии. Промышленность и сельское хозяйство в основном удовлетворяли потребности страны. Создавался единый национальный рынок, формировалась нация североамериканцев.

Во многом благодаря Д. Адамсу, Т. Джефферсону, А. Гамильтону и другим руководителям и идеологам национально-освободительной борьбы, были сформулированы основные принципы идейно-теоретического обоснования войны за независимость. Убедившись в безуспешности попыток защитить права американцев - подданных короны, ссылаясь на свободы английской конституции, они обращаются к идеям естественного права. Признание им прав и свобод человека прирожденными и неотъемлемыми, вытекающими из самой «природы» и потому неотчуждаемыми давало теоретическую базу для утверждения о том, что государство не может их нарушать, более того, оно обязано их защищать. В

История государства и права зарубежных стран

противном - оправданной объявлялась борьба с государственной властью, попирающей права человека.

Эти идеи легли в основу важнейших программных документов американской революции, таких как Декларация прав штата Вирджиния и особенно принятой 4 июля 1776 г. вновь созванным Континентальным конгрессом и соответственно общей для всей страны Декларации независимости. В этом документе в основном составленном Т. Джефферсоном, объявлялось об окончательном прекращении государственной зависимости от метрополии и образовании независимых Соединенных Штатов Америки. Разрыв мотивировался нарушением английским правительством «естественных» прав американцев. «Все люди - говорилось в Декларации - сотворены равными, и все они одарены своим Создателем некоторыми неотчуждаемыми правами, к числу которых принадлежит: жизнь, свобода и стремление к счастью. Для обеспечения этих прав учреждены среди людей правительства, заимствующие свою справедливую власть из согласия управляемых. Если же данная форма правительства становится губительной для этой цели, то народ имеет право изменить или уничтожить ее и учредить новое правительство, основанное на таких принципах и с такой организацией власти, какие, по мнению этого народа, более всего могут способствовать его безопасности и счастью». Далее следовал перечень злоупотреблений и нарушений прав, совершенных английским правительством. Так, на основании естественно-правовой теории провозглашался принцип национального суверенитета, т.е. полновластия нации, включая обладание ею реальной возможностью отделения и образования самостоятельного государства. За народом признавалось право на революцию.

«Декларация независимости», составленная в демократическом, республиканском духе явилась выдающимся прогрессивным документом эпохи. Вместе с тем ей была присуща определенная историческая ограниченность. Под давлением плантаторов - южан из проекта Декларации был исключен пункт, осуждавший рабство. Ничего не говорилось об индейцах, за которыми, как и за рабами не признавались права человека.

«Декларация независимости» стимулировала законодательный процесс в штатах, включая принятие ими республиканских конституций, в качестве вводной части имевших Декларацию или Билль о правах и свободах граждан.

К этому времени стала особенно очевидной необходимость государственной консолидации штатов: война, шедшая с переменным успехом, требовала дальнейшего объединения сил. Однако этот процесс шел не всегда гладко: некоторые штаты не хотели ограничивать свою только что завоеванную независимость. Тем не менее, на основе компромисса все же удалось составить проект союза штатов, и явился первым конституционным документом, ставшим известным как «Статьи конфедерации». Штаты вступали в «вечный союз» - конфедерацию, именуемую Соединенными Штатами Америки. Каждый штат сохранял свою независимость, равно как и все права, за исключением тех, которые передавались конфедерации в лице ее органов. Штаты брали на себя обязательства взаимной помощи и невмешательства в дела друг друга. Их граждане наделялись всеми торговыми и промышленными привилегиями и

История государства и права зарубежных стран

льготами в равной степени во всех штатах, правом свободного выезда и въезда. «В каждом из штатов должно быть оказываемо полное доверие к постановлениям и распоряжениям судов и должностных лиц каждого другого штата». Но каждый штат мог вводить свои налоги и собирать их.

Для ведения общих дел Соединенных штатов учреждался Конгресс, комплектуемый из делегатов, ежегодно избираемых в каждом штате в количестве 2-7 человек. При этом каждый штат при решении вопросов в конгрессе должен был иметь один голос. Предусматривалась свобода слова и прений в конгрессе, а также неприкосновенность депутатов. Конгрессу предоставлялось права заключать международные договоры, решать вопросы войны и мира, распоряжаться средствами, собранными штатами, для военных расходов, утверждать назначения основной части командного состава армии. Ему поручалось рассматривать возможные конфликты между штатами. Но большинство решений по этим вопросам приобретало законную силу только после одобрения их не менее чем 9-ю штатами. Вне рамок названной компетенции конгресс не мог рассматривать внутренние дела штатов.

В период между сессиями Конгресса, которые не могли превышать 6 месяцев, выполнение некоторых из его полномочий возлагалось на Комитет штатов, составленный из делегатов (по одному от каждого штата). Постановления Конгресса должны были выполнять исполнительные власти отдельных штатов.

Таким образом, предусматривалось не создание единого государства, а государственно-правовое упорядочение союза государств - конфедерация. Учреждение конфедерации содействовало дальнейшему объединению сил страны в войне за независимость и в немалой степени обеспечило ее победоносное окончание. В 1783 г. был подписан мирный договор, по которому признавалась полная независимость США.

После окончания войны государственная власть в штатах оказалась в руках политических группировок, которые в конечном итоге выражали интересы мануфактуристов, купцов в северных штатах и рабовладельцев-плантаторов в южных. Между тем бедствия прошедшей войны основной своей тяжестью легли на плечи рядовых граждан. Многие ветераны войны нашли свои семьи бедствующими, опутанными долгами. В стране не прекращались волнения, нередко перераставшие в вооруженные выступления. Особенно значительным было вооруженное выступление под руководством отставного капитана Д. Шейса. И хотя это восстание, как и многие другие, было подавлено, оно, тем не менее, в немалой степени способствовало изменению в умонастроении правящих кругов относительно будущего государственного устройства США. Осознавалась необходимость создания более прочного государственного единства, чем конфедерация. Этому способствовали и другие обстоятельства, каждое из которых было равнозначно важным: упрочение экономических связей; усиление военной мощи государства, необходимой для обороны, равно как и захвата новых земель, окончательного порабощения индейцев.

Оценивая *характер и особенности североамериканской революции* известный русский социолог П.А. Сорокин (1889-1968 гг.) писал: «...Война североамериканских штатов за независимость не содержит... в себе борьбы одной

История государства и права зарубежных стран

части общества против другой, а скорее представляет войну между державами. Революции подобного рода существенно отличаются от революций, происходящих в территориальных рамках одного государства».

2. Конституция США 1787 г. и ее основные принципы

В 1787 г. в Филадельфии собрался Конституционный конвент, состоящий из 55 делегатов от 12 штатов (штат Род-Айленд делегатов не прислал). Почти все делегаты имели большой опыт государственно-правовой работы или предпринимательской деятельности. Видную роль среди них играли политические деятели и юристы: А. Гамильтон, Д. Вашингтон, Д. Медисон, Э. Рандольф, Д. Уилсон и некоторые др. Результаты работы, проделанной учредителями свидетельствуют о высоком уровне их теоретической подготовки, творческом подходе к трудам выдающихся европейских ученых-конституционалистов, умении рационально применять общетеоретические установки к конкретно историческим условиям их страны. Итогом 4-месячной тщательной и всесторонней работы явилась конституция, которая в главных своих положениях функционирует и ныне. Одним из определяющих начал, положенных в основу этого документа, явилось разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную. Учение о разделении властей было разработано в своих первоначальных очертаниях еще античными и средневековыми учеными (Аристотель, Марсилиус Падуанский и др.) и наиболее развернуто, сформулировано в середине XVIII французским ученым Ш. Монтескье как система предотвращения авторизации государственной власти путем учреждения относительно независимых (функционально и организационно) друг от друга, взаимоуравновешивающих и взаимоконтролирующих государственных властей.

Законодательная власть вручалась Конгрессу, состоящему из двух палат: сената и палаты представителей. Его важнейшей прерогативой было законодательство и, прежде всего финансовое (бюджет, налоги и т.д.). В этой области обе палаты надеялись равными правами за некоторым исключением: законопроекты относительно налогов должны были исходить от палаты представителей, сенат мог предлагать поправки. Законопроект, принятый обеими палатами, приобретал силу закона после подписания его президентом в течении 10 дней (по истечении этого срока законопроект считался принятым). Если президент отклонял законопроект, конгресс мог добиться его утверждения, повторно одобрив 2/3 голосов в обеих палатах, т.е. предусматривалось отлагательное вето президента.

Исполнительную власть должен был возглавлять президент, который наделялся правомочиями главы государства и главы правительства. Как глава государства он являлся главнокомандующим, получил право помилования и отсрочки исполнения приговора. Им «по согласию и совету» сената назначаются послы и другие высшие должностные лица. В экстренных случаях он созывает палаты конгресса, а также осуществляет некоторые другие полномочия. Как глава правительства президент руководит текущим управлением страной с помощью

История государства и права зарубежных стран

подчиненного ему государственного аппарата. Им издаются административные распоряжения, которые не должны, однако, выходить за рамки закона.

Третья власть была представлена судом. Общефедеральную судебную систему возглавлял Верховный суд США. По наиболее важным делам вводился суд присяжных.

Конституция вводила систему **«сдержек и противовесов»**. Конгресс мог отклонить законопроекты, внесенные президентом. Сенат – мог не согласиться с предложенной президентом кандидатурой на важный должностной пост. Конгресс получил право привлечь президента к ответственности в порядке импичмента. В этом случае палата представителей возбуждает дело и формулирует обвинение, а сенат рассматривает дело под председательством главного судьи Верховного суда США. Для признания подсудимого виновным требуется 2/3 голосов присутствующих сенаторов. При этом осуждении должно ограничиваться «...удалением от должности, запрещением занимать в США какую-либо должность, с которой соединяется почет, доверие и выгода».

В свою очередь президент, используя право отлагательного вето, мог замедлить принятие закона, а при поддержке части конгрессменов добиться снятия его с осуждения.

Введение двухпалатной системы (*бикамерализм*), обусловленная многими причинами, предполагала вместе с тем известную конкуренцию палат, предотвращала возможность узурпации законодательной власти одной палаты.

Конституция предусматривала неоднозначность формирования государственных властей. Депутаты палаты представителей выбираются по штатам (один депутат от 30000 граждан, удовлетворяющих множеству цензов). Сенат составляется из выборных законодательными собраниями штатов (2 сенатора от штата). Президент избирается в ходе двух степенных выборов (население по штатам избирало «выборщиков», а те - президента, впоследствии выборы президента из косвенных превратились фактически в прямые). Члены Верховного суда назначаются президентом «по совету из одобрения» сената.

Для предотвращения возможного временного безвластия в период выборов устанавливаются различные сроки полномочий властей. Палата представителей выбирается на два года. Сенаторы - на 6 лет, причем каждые два года обновляется 1/3 сената. Президент избирается на 4 года. Должность членов Верховного суда объявляется пожизненной «...пока будут вести себя безукоризненно».

Конституция вводила *федеральное устройство*. Соответственно разграничивались полномочия между общефедеральными властями и властями отдельных штатов. Федерация наделялась правом: объявлять войну и закреплять мирные договоры (в более широком плане ведение внешней политики), регулировать торговлю с иностранными государствами и между штатами, чеканить монету (регулировать денежную систему страны), устанавливать единую норму для мер и весов, набирать, содержать и управлять армией и флотом.

Остальное, с учетом некоторых условий, составило компетенцию штатов.

Подчеркивалось верховенство федерального права по отношению к праву отдельных штатов.

История государства и права зарубежных стран

Фиксируя основы федерации, конституция вводила «смешанную» систему правления, при котором представительство корпуса избирателей страны в целом стало совмещаться с равным представительством штатов в сенате вне зависимости от численности населения каждого из них. Верхняя палата неизбежно становилась, таким образом более последовательным выразителем интересов штатов (особенно малонаселенных).

Введение конституции, ограниченной только изложением государственного строя и обходившей молчанием провозглашенные в Декларациях права человека, проходило с большим трудом. В законодательных собраниях штатов она была принята незначительным большинством голосов и главным образом под условием включения в конституцию дополнений о демократических правах и свободах граждан. Законодатели понимали, что большинство американцев хотят видеть в конституции, прежде всего гарантию от любых посягательств государственных властей на их права и свободы.

Из этого исходил и Д. Мэдисон, внесший решающий вклад в подготовку конституционных поправок, ставших известными как Билль о правах. Его содержание составило 10 поправок в конституции. Они были предложены законодательным собранием штатов в 1789 г. и утверждены ими в 1789-1791 гг. Принципиальной идеей, положенной в их основу, являлось признание недопустимости принятия каких-либо законов, нарушающих свободы граждан: свободы вероисповедания, свободы слова и прессы, мирных собраний, права обращения к правительству с просьбой о прекращении злоупотреблений (ст.1). Провозглашалось право иметь у себя оружие (ст. 2). Запрещался в мирное время постой солдат в частных домах без согласия их владельцев (ст. 3). Признавалось недопустимым задержание лиц, обыски, выемки вещей и бумаг без выдаваемых соответствующим должностным лицам законно обоснованных разрешений (ст. 4). Никто не мог быть привлечен к уголовной ответственности иначе, как по решению суда присяжных, за исключением дел, возникших в армии. Никто не мог быть подвергнут повторному наказанию за одно и то же преступление, быть принуждаем в каком-либо уголовном деле свидетельствовать против самого себя, быть лишеном жизни, свободы, собственности без законного судебного разбирательства (ст. 5).

Уголовные дела должны рассматриваться судом присяжных. Обвиняемый имеет право на очную ставку со свидетелями, показывающими не в его пользу, ему разрешалось вызвать свидетелей со своей стороны и прибегнуть к советам адвоката (ст. 6). Запрещались жестокие и необычные наказания (ст. 8). В качестве общего принципа устанавливалось, что названные в конституции, включая Билль 1791 г.. права не должны умалять все другие права и свободы, «оставшиеся принадлежностью народа» (ст. 5) и неразрывно связанное с этим, другое не менее важное: «права, не представленные конституцией Соединенных Штатов и не отнятые ею у штатов, принадлежат штатам или народу» (ст. 10).

В сочетании с этими положениями конституция США приобрела еще большую прогрессивную направленность. Был создан, как показала последующая история, наиболее оптимальный вариант государственного строя для США. Основной закон 1787 г.; принятый, как тогда считалось, на окраине

История государства и права зарубежных стран

цивилизированного мира, оказал большое влияние на развитие конституционализма и в других странах и, прежде всего в части идей республиканского правового федеративного государства, основанного на разделении властей, при котором законодательная власть строилась на базе «смешанной» системы бикамерализма; исполнительная как единоличная, выборная, срочная магистратура с правом отлагательного вето; судебная с пожизненно назначаемыми судьями и с судом присяжных.

Вместе с тем прогрессивное, демократическое значение конституции во многом умалялось сохранением старой избирательной системы, отягченной великим множеством цензов, лишавших значительную, наименее состоятельную часть населения права участвовать в легальной политической жизни: выбирать и быть избранными в органы власти и управления. В южных штатах сохранялось рабство. В итоге введенная демократия во многом носила элитарный характер.

3. Развитие государственного строя и права США в конце XIX -первой половине XX вв.

Первым президентом США стал Д. Вашингтон. Под его руководством создается аппарат центральной общегосударственной исполнительной власти (учреждаются первые департаменты (министерства) военный, финансовый, иностранных дел). В основном унифицируется структура органов власти и управления в штатах (законодательное собрание и губернатор как выборный глава исполнительной власти, в некоторых штатах его полномочия были весьма обширны, тогда как в других более чем ограничены).

Суды реорганизуются в классическую федеральную систему, состоящую из двух параллельно функционирующих структур: отдельных штатов и федерации. Это произошло следующим образом. Конституция закрепила право каждого штата устанавливать собственную судебную систему. В результате судостроительство штатов не стало одинаковым, хотя различия оказались и не столь существенными. Основными звеньями были:

- Местные суды (мелкие гражданские и мало значительные уголовные дела);
- Суды первой инстанции (более серьезные уголовные и гражданские дела в границах законодательства штата);
- Верховный суд штата как апелляционная инстанция на решения и приговоры судов первой инстанции данного штата.

Законом конгресса 1789 г. на судебную систему штатов как бы накладывалась общегосударственная судебная система. Вся страна была разделена на судебные округа:

- В каждом округе учреждался окружной суд по гражданским и уголовным делам, рассматриваемым на основе федерального законодательства: контрабанда, ограбление почты, государственная измена, шпионаж, гражданские споры, сторонами в которых являются граждане разных штатов и т.д.

История государства и права зарубежных стран

- Следующей инстанцией становился апелляционный суд по решениям и приговорам окружных судов (1 на несколько окружных судов: соответственно несколько округов объединялись в округ апелляционного суда).

- Верховный суд США - высший судебный орган, занимающий особое место в системе высших государственных органов страны. В качестве суда первой инстанции он рассматривает дела о преступлениях высших должностных лиц, а также дела, где одной из сторон является какой-либо штат. Вместе с этим он стал высшей апелляционной инстанцией по отношению к другим общефедеральным судам. Но он неправомочен пересматривать дела, рассмотренные судами штатов. Исключение составляют те из них, которые, как признает Верховный суд США, затрагивают федеральное законодательство по принципиальным вопросам.

С именем председателя Верховного суда США Д. Маршалом (начало XIX в.) связано чрезвычайно важное, но не предусмотренное конституцией расширение полномочий этого суда. При рассмотрении конкретного дела, связанного с принятым конгрессом актом об управлении ряда созданных федеральных судов. Маршалл объявил этот акт нарушением конституции. И хотя конгресс и президент не подчинились этому решению, а Верховный суд стал на нем настаивать, тем не менее, впоследствии Верховный суд вернулся к практике проверки законов, а также указов президента на предмет их соответствия конституции, ссылаясь на решение Маршалла как прецедент. После некоторых колебаний эта практика была признана правящими кругами целесообразной и Верховный суд приобрел исключительное по значению право проверки законов и указов на их соответствие конституции. Это осуществляется следующим образом: Верховный суд при рассмотрении каждого дела может проверить конституционность относящихся к нему законов. И если он сочтет их противоречащими конституции, то такие нормативные акты признаются утратившими юридическую силу по данному конкретному делу. Однако решение Верховного суда как высшей судебной инстанции в силу прецедента является обязывающим для других судов при решении аналогичных дел отнестись к данному нормативному акту подобным же образом. По существу это означало наделение Верховного суда правом конституционного надзора.

Верховному суду принадлежит также право толкования законов посредством дачи разъяснения должностным лицам и рядовым гражданам. Верховные суды штатов приобрели аналогичное право по отношению к законодательству своего штата. В итоге достаточно отчетливо определился один из основных критериев в разграничении компетенции общефедеральных судов и судов штатов - первые функционируют в пределах общефедерального законодательства, вторые - в основном на основе законодательства своего штата.

Быстрый и значительный территориальный рост США происходил за счет прямых захватов земель у коренного населения - индейцев; в ходе «индейских войн» была физически уничтожена большая часть индейских племен, а незначительное меньшинство поселено в резервациях. Были захвачены большие территории у Мексики, а также куплены у европейских государств их североамериканские владения. Нарастающий поток главным образом европейских эмигрантов - переселенцев позволял довольно быстро заселять новые земли.

История государства и права зарубежных стран

Порядок создания новых штатов в основном определялся ордонансом 1787 г. Как только население вновь осваиваемой территории достигало определенной величины, конгресс США объявлял ее автономной с местным выборным законодательным собранием. Губернатор назначался президентом с согласия сената. При этом сохранялся достаточно жесткий контроль центра: губернатор был наделен правом вето в отношении решений законодательного собрания, а конгресс США мог не только отменить местные законы, но и изменить статус самой территории, лишив ее автономии. Спустя некоторое время, иногда весьма продолжительное, автономия получала право на реорганизацию штата с условием введения республиканской формы правления, признания конституции и других конституционных законов США. Выбирался конвент, который составлял конституцию штата, утверждавшуюся голосованием. Создавались соответствующие органы власти и управления. Конгресс США принимал постановления о приеме в союз нового штата. Как исключение были и другие пути возникновения новых штатов (путем самоопределения, отделения от другого штата и т.д.). К началу XX в. количество штатов достигло 48.

Новым существенным фактором политической жизни страны стало образование политических партий - организаций формально не являющихся частью государственного механизма, но фактически начавших оказывать на него все более возрастающее влияние, особенно в области комплектования его кадрового состава (проведение избирательных кампаний и т.д.). Начало положили политические группировки, возглавляемые А. Гамильтоном и Т. Джефферсоном (80-е гг. XVIII в.). Первые представляли интересы главным образом крупных собственников, выступавших за конституцию в ее первоначальном виде, т.е. без Билля о правах. Вторые - в основном мелких предпринимателей, фермеров, боровшихся за Билль о правах, облегчение получения земли. Победа сторонников Билля положила конец этому противостоянию, но опыт и наработанные традиции не пропали даром.

В 1828 г. создается партия, вскоре ставшая известной как демократическая. Она опиралась на блок весьма разнородных социальных сил. К середине 50-х гг. XIX в. в ней стали задавать тон рабовладельцы - южане. В 1854 г. образовалась республиканская партия, столь же неоднородная в социальном плане, она, тем не менее, тяготела к северянам. В ней вскоре наметилось два *течения*: правое (крупная городская и сельская буржуазия) и либерально - демократическое (фермеры, мелкие предприниматели, радикальная часть промышленной буржуазии).

Борьба партий за голоса рядовых избирателей во многом стимулировала демократизацию избирательного права. Она шла тем успешнее, что за нее выступали рядовые американцы. Почти во всех новых западных штатах вводится всеобщее мужское избирательное право. В 40 - 50 гг. расширяется избирательное право для мужчин и в старых восточных штатах. Во всех штатах отменяется значительная часть имущественных цензов для занятия должностей.

После двухлетнего пребывания в США, в 1831-1832 гг. Алексис де Токвиль (1805-1859), французский историк, социолог и политический деятель написал книгу «О демократии в Америке», в которой существовавшая в то время в США

История государства и права зарубежных стран

система государственной децентрализации изображалась как наилучшая форма политических свобод и вернейшая гарантия гражданского мира. По Токвилю, политическая централизация как орудие равенства в борьбе с привилегиями феодальной аристократии, соединяясь с административной централизацией и бюрократизацией, резко усиливает власть государства. С другой стороны, равенство рождает индивидуализм, который замыкает людей в рамках частной жизни и создает тем самым благоприятную почву для деспотизма. Противостоят же тенденциям деспотизма могут такие существовавшие в США институты, как федеративная форма государства, региональное разнообразие, свобода политических и гражданских объединений и т.д. В этих институтах, в децентрализации видел Токвиль, опираясь на опыт США, и гарантии против революции. «Есть на свете страны, - писал он, имея ввиду Соединенные Штаты, - где... подлинная социальная революция... по-видимому, уже почти достигла своего естественного предела: она произошла там просто спокойно, или, лучше сказать, страна эта пользуется результатами той же революции, которая происходит и у нас, не испытав самой революции».

К середине XIX в. обострились отношения между промышленными северными штатами и рабовладельческими южными. На обширные захваченные у индейцев территории направлялось по существу два потока переселенцев. Из северных штатов двигались переселенцы - фермеры. Приобретение ими земли облегчал закон 1841 г., предоставивший право на покупку участка в рассрочку тем, кто уже обрабатывал его в течение определенного количества лет. Продвигались из южных штатов на запад и плантаторы со своими рабами. Столкновение интересов на западе еще более углубило противоречия между северными и южными штатами. Отношение северной буржуазии к рабству не сразу стало однозначно отрицательным. Текстильные фабриканты были экономически связаны с хлопководческим плантационным хозяйством юга. Во многом благодаря их усилиям в 1820 г. был достигнут так называемый Миссурийский компромисс: в федерацию был принят один рабовладельческий штат (Миссури) и один свободный (Мэн), но отныне рабовладельческие штаты не могли создаваться к северу от 36 30 северной широты. По существу это был последний серьезный компромисс. Противоречия между севером и югом приобретали все более острый характер.

В 1860 г. президентом был избран представитель либерально-демократического крыла республиканской партии А. Линкольн - выходец из простой фермерской семьи, решительный борец за отмену рабства. В ответ рабовладельцы южных штатов объявили «сецессию» (рассечение), т.е. отделение южных штатов и образование ими самостоятельного государства - Конфедерации южных штатов. В 1861 г. открылись военные действия. Первоначально успех сопутствовал южанам (они лучше подготовились к войне). Но в конечном итоге перевес оказался на стороне более многонаселенных и экономически развитых северных штатов. Немалая заслуга в умелой мобилизации ресурсов севера принадлежала правительству Линкольна, проявившего твердость и предприимчивость в борьбе. В мае 1862 г. Линкольн подписал Гомстед - акт закон, представлявший каждому, желающему заняться сельским хозяйством на

История государства и права зарубежных стран

западе, право на участок земли в 160 акров (1 акр = 4.047 м.). В сентябре 1862 г. им была обнародована Прокламация о ликвидации рабства. С 1 января 1862 г. негры на территории мятежных штатов объявлялись свободными, хотя при этом не получали ни земли, ни политических прав. Эти меры при всей их ограниченности укрепили позиции севера и их армии, в которой отныне не было недостатка в добровольцах. Подводя итог достигнутому, конгресс в феврале 1865 г. принял XIII поправку к конституции, отменявшую рабство по всей стране. К весне 1865 г. войска южан были разгромлены и конфедерация южных штатов прекратила существование. 14 апреля 1865 г. во время торжества по случаю победы президент Линкольн был предательски убит заговорщиками.

По плану, принятому конгрессом, бывший мятежный юг был разделен на 5 военных округов (1867 г.). В них вводилось военное управление. Руководящим началом для военной администрации служила XIV поправка к конституции (1868 г.) о равенстве перед законом всех граждан США (исключение составляли индейцы). Предусматривалось также временное ограничение в правах участников мятежа. Большое значение имела вступившая несколько позже в законную силу (в 1870 г.) XV поправка к конституции о предоставлении избирательных прав всем лицам мужского пола, вне зависимости от цвета кожи. Военное управление могло быть снято в том или ином южном штате только после принятия им XV поправки. Усилиями прогрессивно настроенной части военной администрации из радикальных республиканцев было сделано немало для облегчения положения негров. Однако полного коренного улучшения их участи не наступило. Земли мятежников-плантаторов в основном не были конфискованы. В результате расисты сохранили экономическую власть. Их усилиями в южных штатах были введены так называемые «черные кодексы», обязывающие бывших рабов поступать в «обучение» к своим бывшим хозяевам, что по существу означало сохранение режима жесточайшей эксплуатации. Большинство негров было превращено в арендаторов-издольщиков. Ставились фактически почти непреодолимые препоны для приобретения неграми земли, занятия интеллектуальной деятельностью и т.д. Лишившись государственной власти, бывшие рабовладельцы начали широко использовать внесудебную расправу («суды Линча»), нелегальные террористические организации типа Ку-клукс-клана и т. п. Тем не менее, начиная с 1872 г., военная администрация на юге начала постепенно упраздняться и в 1877 г. оттуда были выведены общенациональные войска. Это еще более развязало руки расистам. В 1881 г. в штате Теннесси был принят нормативный акт, ставший известным как закон Джима Кроу, согласно которому негры должны были пользоваться отдельными от белых вагонами. Подобные же унижительные для человеческого достоинства законы о расовой сегрегации вводились и в других южных штатах. Предусматривалось, в частности, раздельное обучение белых и цветных детей. Во многих южных штатах принимаются поправки к избирательным законам, вводящие новые цензы грамотности, проверки на понимание смысла конституции, оседлости, специального налога и т.д. Верховный суд признал соответствующими конституции законы, устанавливающие, как утверждалось, «раздельные, но равные возможности для белых и цветных».

История государства и права зарубежных стран

Таким образом, оба события, и Гражданская война, и Реконструкция Юга являлись единым целым и вышли далеко за рамки военной победы.

Историки часто сравнивают Гражданскую войну в США с буржуазно-демократическими революциями в странах Европы. Общее у них было то, что бурно растущий капитализм ликвидировал любые мешавшие ему институты - абсолютную монархию, политическую раздробленность, пережитки феодализма, а также рабство. Незрелый капитализм не мог существовать без рабства, а, созрев, он уничтожил его.

Главный итог Гражданской войны и заключался в отмене рабства. Остальные компоненты американской экономики - промышленность, торговля, фермерское сельское хозяйство - успешно развивались и до нее, причем на северо-востоке США к 60-м гг. завершился промышленный переворот. Гражданская война временно снизила темпы экономического роста, однако, в конечном счете, она подготовила развитие капитализма на гораздо более широкой и свободной основе. Принятый им в 1862 г. акт о гомстедах стал самым прогрессивным в мировой истории решением аграрного вопроса.

Последствием Гражданской войны было также *усиление президентской власти* при А. Линкольне, что оказало влияние на развитие этого института в течение всей дальнейшей истории США.

В последней четверти XIX в. страна превратилась из аграрной республики, какой она была в 60-х гг., в мощную индустриальную державу. Произошли изменения во всех сферах жизни общества. Быстрыми темпами росли крупные промышленные города: Нью-Йорк, Чикаго, Питсбург, Кливленд, Детройт. В состав союза было принято 12 новых штатов. Основные изменения в государственном строе касались расширения функций центральных органов власти и большей частью носили фактический характер и не имели правового закрепления. На этот период приходится только две поправки к Конституции – 16 и 17, ратифицированные в 1913 г.

Важное значение имела «парламентская революция» 1910 г., в результате которой спикер палаты представителей был лишен права назначения членов всех постоянных комитетов палаты и членства в весьма важном комитете правил.

После убийства в 1901 г. президента У. Мак-Кинли главой исполнительной власти стал Т. Рузвельт, который после переизбрания в 1904 г. занимал эту должность до 1909 г. Проводимый им «справедливый курс» должен был, по его словам, соответствовать интересам труда и капитала. Во внешней политике он известен как «создатель Панамского канала» и политики «большой дубинки».

Конец XIX - нач. XX в. было временем интенсивного формирования силовых структур. Полиция оставалась децентрализованной. Примерами полицейских формирований федерального уровня являлись подразделения по охране Капитолия и Белого Дома; многие из министерств имели собственную полицию. В 1908 г. при министерстве юстиции было создано специальное Бюро расследований, которое со временем стало общегосударственным органом. Полиция штатов, оформившаяся к концу XIX в., осуществляла свою деятельность в рамках законодательства штатов и находилась в ведении властей городов и графств, была самым старым звеном полицейской системы. В своем основном звене местная

История государства и права зарубежных стран

полиция была представлена службой шерифов – выборных должностных лиц полицейского профиля, в большинстве своем не состоявших на государственном жаловании. Значительное распространение в США имела и частная полиция. Первое частное детективное агентство было открыто Н. Пинкертоном в г. Чикаго (1852 г.).

4. Американская правовая система

Особенностью правовой системы США является то, что она представляет собой совокупность федеральной правовой системы и правовых систем штатов, которые при всей неповторимости и самостоятельности обладают внутренним единством.

Основным историческим *источником права США* было *английское право*. Традиция английского общего права была не единственной, которая легла в основу будущего американского права. Первые поселения в штате Нью-Йорк были основаны голландцами (которых Англия вытеснила еще до XVIII в.), но отдельные институты и правила *голландского права* сохранилось надолго. Ещё одним второстепенным источником было правовое влияние *испанского права* (на территориях впоследствии отторгнутых от Мексики). Обширная область Луизианы, включенная в состав США в начале XIX, сохранила традицию *французского права*.

В наиболее полном виде английское право было усвоено южными штатами – Виргинией, Каролиной и др.

С начального периода истории американской судебной-правовой системы влияние английского права не было абсолютным, и непосредственным. Со временем происходит формирование особого американского права, сочетающего традицию британского и собственные, рожденного местной судебной и законодательной практикой.

Одной из самых принципиальных ранних особенностей американского права было *узаконенное рабство*.

Согласно кодексу штата Северная Каролина (1854 года) рабы считались частью имущества, они обязаны были полностью подчиняться хозяину даже в том, что касалось их личной жизни; без разрешения хозяина им запрещалось даже жениться, были лишены права владения имуществом, свободы передвижения и другие ограничения налагались даже на освобожденных рабов. В Северо-восточных штатах распространение получил институт договорного рабства.

Сурово преследовалось несоблюдение общественно-религиозного предписанного поведения. Жестокое уголовное законодательство было направлено на преследование разного рода ересей.

В американском праве длительное время сохранялись правовые репрессии за нарушение чисто морального свойства («*пуританское наследие*»).

В первой половине XIX века *общее право* в основном закрепилось в качестве главенствующего источника судебного усмотрения (только на уровне юстиции отдельных штатов). На общенациональном уровне традиция общего права не признавалась главенствующей, и новые правила создавались преимущественно *законодательным путем*. Поэтому уже в первой половине XIX века в США

История государства и права зарубежных стран

юристы стали предпринимать попытки *кодифицировать право* на уровне отдельных его статей.

Американское право отличалось значительной, по сравнению с английской юстицией, *свободой судебного усмотрения в решении дел*.

В колониальный период юстиция ограничивалась в основном местными судами общего права. В конце XVII – начале XVIII вв. в ряде колоний были созданы специальные *апелляционные суды* для повторного разбора дел, решенных местными судами.

До провозглашения независимости общего судебного органа, естественно, не было. Роль высшего апелляционного суда для колоний играл тайный совет английского короля. Кроме того, создавались окружные административные суды для разбора дел связанных с морскими перевозками, корабельным делом, морским страхованием и т.д.

В 1779 году был сформирован практически первый общий для всех штатов судебный орган *Апелляционный суд* по делам о захвате.

Конституция 1787 года положила начало формированию общенациональной судебной системы, поставив во главе её Верховный суд.

На первой сессии конгресса США был принят *Закон о судеустройстве* (24 сентября 1789 года), который заложил принципы федеральной судебной системы.

- *Районные суды*
- *Окружные суды*
- *Верховный суд* (споры между штатами, иски и представители районных судов).

Судей всех федеральных судов назначал президент с согласия Сената. В 1873 году был составлен Свод законов о судеустройстве, а в 1911 году - Судебный кодекс.

В XIX-начале XX веков сформировалась система *специальных судов*: территориальные, таможенные, налоговые. Отдельную часть федеральной юстиции составили военные суды.

Самостоятельным судебным органом стал *Претензионный суд* (1855 года), занимающийся сбором претензий от частных лиц к казне США.

Отдельную часть американской юстиции составили суды штатов:

- *суды предварительной (ограниченной) юрисдикции (разбирались мелкие дела, гражданские и уголовные, либо заканчивались примирением сторон)*
- *территориальные (в том числе участием присяжных)*
- *апелляционные суды*
- *верховные суды штатов.*

Выборность судей штатов и пожизненное назначение федеральных стали важнейшие гарантии независимости судей в США.

Своеобразной чертой судебно-правовой системы США стало длительное сохранение *«народной юстиции»*: «Движение белых капюшонов», «Ку-клукс-клан» (после 1865 года), «Суды Линча»- общественные самосуды.

Одной из политических самостоятельных статей американского права с периода его формирования стало земельное законодательство.

История государства и права зарубежных стран

Правовая система США включала два основных элемента *общефедеральное право* и *право штатов*. Право штатов основано в большей степени на традиции общего права, однако это право действует только в пределах самого штата. Доктрина судебного прецедента не получила распространения и развития в США.

Вебстер (1782-1852гг.), самый знаменитый в истории Америки оратор, резюмировал суть конституции, истории своей страны в таких словах: «Сердце Америки свобода и союз, сегодня и навсегда».

Т. Пейн (английский) писал в 1793 году в манифесте «Право человека», что независимость Америки, рассматривая только как отделение от Америки, была бы делом и событием небольшого значения, если бы она не сопровождалась «революцией в принуждении и практике государственного управления» (т.е. радикальными переменами в организации и управлении государством).

Исключительным своеобразием ознаменована революционно-освободительная борьба конца XVIII в. в Северной Америке, в ходе которой во вновь образованной республике – Соединенные Штаты Америки – сложилась наиболее демократическая государственная система Нового времени.

В целом государственно-правовая система США на протяжении всего рассматриваемого периода продемонстрировала исключительную гибкость, способность успешно адаптироваться к изменяющейся общественно-политической ситуации. Четко налаженная система властвования, построенная на балансе взаимно уравновешивающих друг друга структурных компонентов, наделена высокой жизнеспособностью и потенциальной возможностью к постоянному самосовершенствованию.

ЛЕКЦИЯ №12

Развитие государства во Франции в конце XVIII-XIX столетиях

Французская революция 1789-1799 гг. привела к падению абсолютной монархии и установлению республики. Все граждане были уравнены в защите карающих или покровительствующих законов. Феодалные повинности были отменены, верховной властью признана нация. От введения республиканского представительного правления взамен монархического ожидали самых чудесных и позитивных перемен. Однако внутренняя социальная напряженность (финансовые трудности, нищета угнетенного поборами и повинностями крестьянства), внешняя военная опасность и политические размежевания сословий привели сначала к насильственному захвату власти максималистским крылом революционеров, а затем, после контрреволюционного переворота, плутократической олигархии.

Вслед за рядом не вполне удавшихся стабилизационных акций этого режима личной власти с опорой на силу штыков (переворот Наполеона Бонапарта 9 ноября 1799 г.). Революционным событиям и переменам предшествовали

История государства и права зарубежных стран

кризисные тенденции в жизни общества - финансовый кризис, нищета народа, а также напряженность во взаимоотношениях короля с основными сословными группами общества. В 1787 - 1788 гг. происходит мятеж аристократии, спровоцированный намерением королевского правительства уравнивать ее в налоговом обложении с третьим сословием (купцы, ремесленники, мещане, юристы, мелкие чиновники), дворяне в этот период склоняются в пользу конституционного строя с вотированием налогов Генеральными штатами, с передачей забот об управлении на местах специальным выборным уполномоченным провинциальных штатов. Они же, разумеется, были сильно озабочены гарантиями личной свободы и неприкосновенности своих сеньориальных привилегий.

Их мятеж впоследствии назовут феодальным бунтом (А. Матъез), аристократической революцией (Ж. Лефевр), для многих историков и комментаторов именно этот мятеж станет важной вехой в процессе возникновения и осуществления социальных и политических перемен революционного характера. Писатель Фр. Шатобриан, современник революции и ее консервативный критик, сделает в этой связи такое заключение: «Патрицихи начали Революцию, плебеи довели ее до конца».

Французская революция была подготовлена также идейно - философской критикой существующих нравов и порядков. Кроме того, на ее программных документах сказался опыт американских революционеров.

1. Буржуазная революция во Франции. Конституция 1791 г. «Декларация прав человека и гражданина»

Король Людовик XVI созвал Генеральные штаты постановлением Королевского совета от 8 августа 1788 г. В сентябре Парижский парламент (судебное учреждение) решил, что созываемые королем Генеральные штаты должны состоять, как и в последнем своем собрании в 1614 г., из трех сословий, причем каждое из сословий располагает одинаковым числом представителей и голосует раздельно. Однако третьему сословию, ставшему заметной финансовой и политической силой, удалось навязать свои условия - вдвое увеличить свое представительство (588 депутатов против 301 от дворянства и 270 депутатов от духовенства). Выборы депутатов от третьего сословия проходили на сословных собраниях, во время которых составлялись и обсуждались указы избирателей (сохранилось около 40 тыс. таких документов).

Представители двух первых сословий отправлялись лично в главный город бальяжа (административного округа), чтобы составить избирательное собрание. Даже женщины, принадлежавшие к сословию дворян и владевшие поместьем, могли иметь своего представителя на этих собраниях в лице уполномоченного, снабженного доверенностью. Заседание Генеральных штатов началось в Версальском дворце 5 мая 1789 г. Собравшиеся проявили необычайную самостоятельность и инициативу: 17 июня депутаты третьего сословия, поддерживаемые низшими слоями духовенства и дворянства, по предложению

История государства и права зарубежных стран

аббата Эмманюэля Сиейеса провозгласили себя Национальным собранием, а затем 9 июля переименовали себя уже в Учредительное собрание (Конституанта). При этом претворялись в жизнь требования из наказов избирателей. Это же собрание торжественно постановляет именовать Людовика XVI «восстановителем французской свободы». Период с июля 1789 г. по август 1792 г. можно считать периодом *конституционного течения* конфликта между королем и национальными избранниками. Самым памятным событием конституционной истории этого времени стало принятие декларации прав человека и гражданина, примером которой во многом послужила декларация независимости США. Из всех революционных лет самым насыщенным оказался 1789 г.:

- 14 июля стало символом политической революции, (штурм Бастилии явился началом крушения власти и режима абсолютной монархии, впоследствии ключи от Бастилии были подарены Дж. Вашингтону);

- в ночь на 4 августа провозглашается упразднение сословных привилегий, и Франция всесословного равенства сменяет собой Францию аристократическую;

- 26 августа принимается Декларация прав, и тем самым утверждаются новые конституционные принципы регулирования и гарантирования гражданской свободы;

- 22 декабря происходит революция административная, когда вместо провинций вводится деление страны на 83 департамента.

Впоследствии наряду с новыми, современными административными структурами были выработаны и внедрены учреждения и структуры финансовые, налоговые, судебные, военные, образовательные и земледельческие.

По замыслу авторов Декларация представляет собой свод общепризнанных прав и свобод, изложенных в торжественной форме от имени представителей французского народа, озабоченных выработкой нового общественного устройства. По своему содержанию Декларация есть торжественное провозглашение некоего перечня естественных прав человека, принадлежащих ему по природе в силу рождения и потому неотъемлемых и священных (безусловно, почитаемых). Права гражданина связаны с принадлежностью человека к государственной организации. Именуемой в тексте политической ассоциацией (политическим союзом).

Конституционное законодательство данного периода подразделяется на две обособленные разновидности - текущее законодательство конституционно - правового характера и собственно конституции, причем последние оформлялись в виде единого законодательного установления об основах государственного устройства. К первой категории законов относились, в частности, акты, принятие которых началось от имени Национального собрания страны с 1789 г. Таковыми стали акты об отмене сословного деления, отмене крепостной зависимости крестьян, об упразднении сеньюральных судов с обещанием сделать правосудие бесплатным. Особое значение имел Акт о запрете на собрания рабочих и ремесленников одного и того же состояния под предлогом того, «уничтожение всякого рода корпораций граждан одного и того же состояния и той же профессии является основой французской конституции» (Закон Ле Шапелье, 1790 г.).

История государства и права зарубежных стран

Некоторые из самых радикальных целей и задач в области упразднения феодальных институтов и правовых привилегий потребовали создания ряда текущих законов. Вначале вступили в силу несколько актов Учредительного и законодательных собраний, отменивших только так называемые личные права феодалов - исключительное право на охоту, содержание голубятен. Здесь же обозначилось наступление на права церкви - отмена церковной десятины и др.

Первая Конституция королевства Франции от 3 сентября 1791 г. В конституциях периода революции содержались установления об основах государственного устройства и форме правления, о способах обеспечения естественных и гражданских прав и о государственных властях - законодательной, исполнительной и судебной.

Принятие Национальным собранием первой писаной Конституции от 3 сентября 1791 г. приходится на относительно мирный и легальный (конституционный) период течения конфликта между королем и собранием сословий, провозгласившим себя собранием представителей нации. Характерно, что законодательное собрание присягало в этот период «поддерживать Конституцию королевства, изданную Национальным собранием в течение 1789, 1790 и 1791 годов» (ст. 5, разд. 11).

В преамбуле Конституции говорилось о направлении перемен в общественном и политическом устройстве нации. Здесь констатировалась происшедшая отмена дворянских привилегий, отличий и вотчинных судов и введение отличий и преимуществ только общественным должностным лицам при исполнении их обязанностей. Говорилось также об отмене национальных, сословных и профессиональных преимуществ и религиозных обязательств, противных естественным правам или Конституции. Обеспечение естественных и гражданских прав Конституция провозглашала и обеспечивала следующие естественные и гражданские права:

- доступ всем гражданам к местам и должностям с учетом их добродетелей и способностей;
- равномерную раскладку всех налогов согласно имущественному положению граждан;
- равное наказание за равное правонарушение независимо от каких-либо личных различий;
- свободу передвижения без опасения подвергнуться задержанию или заключению; свободу устного и письменного слова без предварительной цензуры; свободу собраний (за исключением собраний рабочих и ремесленников для обсуждения «общих вопросов» или собраний, нарушающих полицейские законы о поддержании порядка и спокойствия); свободу отправления своих вероисповедных обрядов; свободу обращения с петициями, подписанными отдельными гражданами;
- запрет издавать законы, препятствующие осуществлению перечисленных естественных и гражданских прав или нарушающих эти права;
- право граждан избирать и назначать служителей культа; брак признавался законом лишь в качестве гражданского договора.

История государства и права зарубежных стран

Под свободой понималась возможность делать все, что не наносит ущерба правам других или общественной безопасности (некоторое уточнение декларации с упоминанием об интересах общественной безопасности). Конституция гарантировала заботу о призрении покинутых идей, убогих и приискание работы здоровым неимущим (эту тему поддержат и расширят затем якобинцы). Народное образование объявлялось общим для всех граждан и отчасти бесплатным.

Для поддержания «братства между гражданами, преданности родине, конституции, законам» будут установлены, говорилось в Конституции, национальные празднества в ознаменование памяти Французской революции.

О государственных властях.

Суверенитет принадлежит нации, он един, неделим, неотчуждаем и неотъемлем. Королевство состоит из 83 департаментов, которые делятся на дистрикты и кантоны. В городах и сельских округах образуются коммуны. Законодательная власть вверяется депутатам Национального собрания, избранным народом на определенный срок.

Форма правления в стране - конституционная монархия, при которой **исполнительная власть** вверена только королю и осуществляется под его главенством министрами и прочими ответственными лицами. Король становится верховным чиновником уже не Божьей милостью, а в силу присяги на верность нации и закону, ибо теперь «во Франции нет высшей власти, стоящей над законом». Король отныне имеет права только по Конституции, он царствует в силу закона и лишь именем закона может требовать повиновения.

Законодательная власть принадлежит только законодательному корпусу. Исполнительная власть лишена этой возможности, она может издавать предписания и обращения лишь на основе законов и во имя их реализации.

Власть судебная вверена судьям, избираемым народом на определенный срок. Она не может осуществляться ни законодательным корпусом, ни королем, ни народом. Таковы особенности французской модели обособления властей в условиях конституционной монархии.

Избирательные права граждан.

Активность граждан - избирателей ограничена мужеским полом и возрастом 25 лет, сроком проживания в городе или кантоне, исправностью в уплате налога, независимым личным положением (домашней прислуге нельзя участвовать в выборах), принадлежностью к составу национальной гвардии и принесением гражданской присяги.

Для избрания выборщиком (по 1 от 100 активных граждан) необходимо дополнительно к перечисленному иметь доход, равный стоимости 200 рабочих дней, или жилое помещение, приносящее доход, а также владение на праве собственности с различиями для городов (свыше 6 тыс. жителей) или для сельской местности (менее 6 тыс. жителей). Выборщики, отобранные по каждому департаменту, избирали затем представителей в собрание нации в количестве, установленном для их департамента. В Национальное собрание могли быть избраны все активные (т.е. имеющие право голоса) граждане независимо от их общественного положения, профессии или размера уплачиваемых налогов.

История государства и права зарубежных стран

Кризисное течение событий после принятия Конституции - продовольственный кризис в связи с ростом цен, волнения крестьян и жителей городов и военная агрессия Австрии и Пруссии - принудило жирондистское большинство Национального собрания (слово «жирондисты» происходит от названия департамента Жиронда, откуда были родом главные руководители этого большинства - Бриссо и др.) к решительным законодательным и политическим акциям. Были изданы декреты против лиц, которые явно вели подрывную пропаганду, однако король отказался утвердить эти декреты, и попытался отправить в отставку жирондистских министров. В ответ возникли манифестации протеста. А после приближения войск противника к границам Франции в столице и многих департаментах состоялись народные выступления с призывами низвергнуть монарха и установить республику.

Декретами от 10-11 августа Национальное собрание лишает короля доверенной ему власти и, опираясь на идею суверенитета народа, объявляет о необходимости «для общественного блага» сформировать как можно быстрее Национальный конвент (в подражание Филадельфийскому конвенту 1787 г. и английскому 1689 г.), предлагая проделать это «именем свободы, равенства и отечества».

21 сентября 1792 г. издается декрет об упразднении королевской власти, провозглашается республика, и следующий за этим день становится первым днем республиканского календаря. Год делился на 12 месяцев по 30 дней, оставшиеся 5 дней объявлялись праздничными. Каждую декаду завершал выходной день.

Названия месяцев фиксировали характерные особенности времен года : вандемьер - сбор винограда (сент. - окт.), брюмер - месяц туманов (окт. - нояб.), фример - изморозь (нояб. - дек.), нивоз - снег (дек. - янв.), плювиоз - дожди (янв. - февр.), вантоз - ветры (февр. - март), жерминаль - всходы (март - апр.), флореаль - цветение (апр. - май), прериаль - луга (май - июнь), мессидор - жатва (июнь - июль), термидор - жара (июль - авг.), фрюктидор плоды (авг. - сент.). Новый революционный календарь был введен якобинцами задним числом - 5 октября 1793 г. Год первый начинался с первого дня республики.

Эти события положили конец конституционному течению конфликта между королем и парламентом, что было отмечено первыми акциями республиканского террора (расстрел манифестантов отрядом под командованием маркиза Лафайета, сильно повредивший его репутации в тот период) и усиленными заботами по организации военного отпора внешней агрессии 21 января 1793 г. состоялась казнь короля Людовика XVI. Наступает период республиканского правления (с учетом последующих исторических периодов - период Первой республики), который длится с сентября 1792 по 1804 г. (дата коронации Наполеона императором Франции). Верховным властным учреждением становится Конвент, в котором сначала доминируют жирондисты, затем якобинцы и термидорианцы. Правление жирондистского Конвента (21 сентября 1792 г. - 2 июня 1793 г.) сменяется правлением якобинского Конвента (2 июня 1793 г. - 27 июля 1794 г.), а термидорианский Конвент возникает в результате контрреволюционного переворота 27 - 28 июля 1794 г. и длится до принятия Конституции III года республики. После вступления в силу термидорианской Конституции наступает

История государства и права зарубежных стран

правление Исполнительной директории (правительства из пяти человек) с периодом неустойчивого равновесия, затем кризисом и генеральским переворотом 18 фрюктидора 1797 г. Последовавший затем 18 брюмера (9 ноября) 1799 г. переворот Наполеона Бонапарта сверг правительство директории и установил режим консулата (правление трех консулов, самым могущественным из которых стал Наполеон). В короткий срок после прихода к власти якобинцы приняли новую Конституцию и уточненную декларацию прав. Конституция была оформлена в две недели и одобрена на референдуме (плебисците) 24 июня 1793 г. 2 млн. участников из 7 млн., имевших право голоса. Конституция отвергла концепцию разделения властей, поскольку, по мнению Робеспьера, предполагаемое этой концепцией равновесие властей может быть только химерой или бедствием (впоследствии этой аргументацией воспользуются в своих революционных программах русский анархист М.А. Бакунин и создатели «Коммунистического манифеста» К. Маркс и Ф. Энгельс).

Учреждения якобинской диктатуры. Через четыре месяца действие Конституции было приостановлено, Конвент взял на себя не только законодательные, но и исполнительные властные полномочия. Функции правительства были возложены на Комитет общего спасения, созданный еще при жирондистах. В декабре 1793 г. Робеспьер уточняет общую перспективу в таких словах: «Цель конституционного правления - в сохранении республики, цель революционного правления - создание республики».

Якобинская диктатура как режим осуществления политической и собственно государственной власти отмечен фактическим, а не теоретическим отказом от обособления властей, строго централизованным использованием правительственной власти, применением учреждений и средств чрезвычайного характера (чрезвычайное законодательство, чрезвычайные суды, массовый террор против контрреволюционеров, «врагов народа», «подозрительных» лиц и др.).

Комитет общего спасения переизбирался ежемесячно в составе 9- 16 членов депутатами Конвента и поначалу обходился без министерских учреждений. Однако затем они были воссозданы и поставлены под его контроль вместе с высшим военным командованием и комиссарами. Последние избирались из депутатов Конвента и наделялись чрезвычайными контрольными и иными властными полномочиями в обеспечение централизации административной власти и управления. Законом от 4 декабря 1793 г. из ведения местных органов были изъяты полномочия, относящиеся к «революционным законам и мерам управления и общего спасения»

По инициативе Робеспьера 5 сентября 1793 г. был принят Закон о реорганизации революционного трибунала. На базе созданных еще при жирондистах специальных комитетов по надзору за иностранцами были созданы революционные трибуналы, состоящие из наиболее активных и преданных революции граждан и располагающие расширенными карательными функциями (они могли присуждать наказание до 10 лет каторги).

10 июня 1794 г. революционный трибунал подвергся еще одной реорганизации. Была упрощена и ускорена процедура разбирательства без

История государства и права зарубежных стран

последующего обжалования. Революционный трибунал состоял из председателя, трех его «товарищей», одного общественного обвинителя и 12 присяжных заседателей, назначаемых Конвентом.

Решение принималось по велению совести. Адвоката не полагалось. В декрете была дана формула «враг народа», под которым понимались лица из числа прямых изменников или контрреволюционеров, а также те, кто «стремится унижить» Конвент и его учреждения, кто «поддерживает связи» с врагами республики и народа, кто под разными «внешними прикрытиями» посягает на «свободу или единство республики или стремится помешать ее упрочению». К моменту принятия декрета по приговорам ревтрибунала уже были казнены 2607 человек.

Специальным учреждением по преследованию контрреволюционеров был созданный еще в октябре 1792 г. Комитет общественной безопасности, полномочия и задачи которого были существенно преобразованы в период революционного террора. Особенно эта роль возросла после принятия под давлением санкюлотов декрета о подозрительных (17 сентября 1793 г.). Круг лиц, зачисляемых в эту категорию, был весьма туманно очерченным и потому обширным: «сторонники тирании, федерализма и враги свободы», родственники дворян-эмигрантов и их слуги, а также лица, не проявляющие постоянно своей преданности революции, которым отказано в выдаче свидетельства о благонадежности, и даже те, кто не мог доказать, на какие средства он существует.

Вспомогательную роль играли местные народные клубы и общества (местные якобинские клубы), которые выполняли функции массовых организаторов в деле мобилизации на борьбу с внешними и внутренними врагами. Всего эти клубы охватывали около 40 тыс. активистов.

Якобинцы во многом оказались заложниками своих утопических замыслов и политических проектов ускоренных революционных преобразований и тактики террора против врагов свободы и революции, тогда как все основные реальные социальные и политические задачи были уже решены: феодальные привилегии упразднены, крестьяне стали свободными частными землевладельцами, нация защищена от внешней агрессии. Будущее выглядело не таким определенным, как в начале, в период составления якобинской программы политических и социальных преобразований. Уже через год своего правления они оказались в ситуации, о которой в свое время удачно высказался революционер из другой страны: «Никто не заходит так далеко, как человек, который не знает, куда он идет» (Кромвель).

За все время революции примерно 17 тыс. человек погибло на гильотине как «контрреволюционеры», еще 25 тыс. умерщвлены по этому же основанию другими способами. Около 500 тыс. оказались репрессированными по разным поводам - по доносам и наветам, чаще всего необоснованным. Больше всего людей погибло в ходе гражданской войны, особенно при подавлении крестьянского восстания в Вандее (тогда с обеих сторон погибло около 600 тыс. человек).

История государства и права зарубежных стран

С падением якобинского режима наступает период «термидорианской реакции», которая в области политической и социальной ведет к реорганизации, а затем ликвидации революционного правительства и к политике невмешательства государства в экономику. Низкие урожаи и рост цен привели к массовому голоду и нищете. На этом фоне весьма эксцентричными выглядели забавы хулиганствовавших роялистов, устраивавших охоту на якобинцев. Термидорианское правительство специальным декретом от 12 июня 1795 г. запретило употреблять эпитет «революционный», но само слово «революция» продолжало сохранять свой радикальный смысл, и свержение якобинской диктатуры было также названо термидорианцами «революцией».

Но дух революции был жив и во времена термидорианского Конвента (1794 - 1795 гг.), и в правление директории (1795 - 1799 гг.).

Термидорианская реакция облегчила возвращение роялистов, которые одержали победу на выборах в советы в апреле 1797 г. и стали выступать за общественный мир. Боясь возврата монархистов, а также якобинцев, члены директории прибегли к помощи генерала Бонапарта, который присылает на помощь им одного из своих генералов для участия в сентябрьском антироялистском перевороте. С этого момента участие военных в политической жизни сильно возросло.

2. Конституционная история Франции XIX – нач. XX вв.

Государственный переворот, совершенный 9 ноября (18 брюмера) XIII года республики при определяющем влиянии генерала **Наполеона Бонапарта**, произошел в обстановке широкого общественного недовольства коррупцией, разгулом спекуляции, в которые оказались вовлеченными члены правительства. Кризис создавал благоприятные условия для нового революционного взрыва либо для реставрации монархии. Само правительство совершило ряд непопулярных и ошибочных акций. Оно довольно непоследовательно то обрушивало преследования на якобинцев, то выступало против дворян-эмигрантов и не присягнувших светскому режиму католических священников. Оно уже пыталось отменить высокие налоги на богатых, уравнивая при этом банкиров со спекулянтами. В силу этих явных промахов и непоследовательностей недовольство режимом выросло и упрочилось в самых различных общественных кругах, и в особенности в среде крупной буржуазии, желавшей более всего устойчивого и твердого режима властвования.

Переворот был произведен при содействии армии, которая затем стала стержневым элементом всей бюрократической и территориально-административной иерархии. Наполеон в силу своих природных дарований и при стечении благоприятных политических обстоятельств сумел встать выдающимся военачальником и незаурядным политиком. Первым делом он позаботился о том, чтобы облечь свою личную власть и весь режим в конституционные одежды, в чем ему сильно посодействовал аббат Сиейес. Новая Конституция XIII года республики (1799 г.) была утверждена, как перед этим и якобинская, конституционным плебисцитом от 13 декабря. В отличие от всех предыдущих эта

История государства и права зарубежных стран

Конституция не включала декларацию прав, однако в самом тексте фиксировалась гарантия неотчуждаемости собственности, что сильно увеличивало поддержку режима со стороны крестьян-собственников, нуворишей (новых богачей) и традиционных состоятельных людей из разряда торговцев, промышленников и банкиров. В целях упрочения поддержки армии Наполеон установил пенсии для раненых воинов, а также для солдатских вдов и сирот. В армии он зарекомендовал себя радикальным и жестоким реформатором, что зафиксировано в его афоризмах «Дорогу талантам!» и «Каждого интенданта после трех месяцев службы можно смело расстреливать за казнокрадство».

Следуя формально одной из главных заповедей революции - принципу суверенитета народа, генерал фактически существенно снизил его значение и замедлил реализацию путем введения запутанной и псевдodemократической системы организации государственных учреждений власти. Был отменен непопулярный и откровенно плутократический имущественный ценз для граждан и оставлен только возрастной - 21 год для мужчин. Однако механизм выборности был сильно осложнен многоступенчатой (всего три ступени) системой выборов на департаментском уровне. Само комплектование учреждений включало механизм кооптации (пополнения новыми членами без проведения выборов), назначения сверху и иных приемов конструирования состава правительственных учреждений по-генеральски.

Высшая правительственная власть формально вручалась трем консулам (учреждение, заимствованное из опыта республиканского Рима). Фактически власть концентрировалась в руках первого консула (т.е. Наполеона), который помимо обычно немалых полномочий по назначению и смещению высших бюрократических чинов мог еще назначать (и смещать) членов Государственного совета, префектов в департаменты и коммуны, а также «в случае необходимости» наделялся чрезвычайными полномочиями. Следует отдать должное создателям этой новой бюрократической иерархии: не очень надеясь на добросовестность и безупречность администраторов, авторы Конституции (в первую очередь аббат Сиейес) предусмотрели право Государственного совета издавать распоряжения, относящиеся к деятельности публичной администрации: «разрешать затруднения, возникающие в административной деятельности». Так, было положено начало **институту административной юстиции** (суд для чиновников), когда судят правонарушителей - чиновников государства, держателей и носителей немалых властных полномочий.

Наполеоновская Конституция от 13 декабря 1799 г. оказалась самой краткой из всех. В ней всего 95 статей по сравнению с 377 статьями и декларацией прав и обязанностей термидорианской Конституции от 22 августа 1795 г., 124 статьями якобинской Конституции от 24 июля 1793 г. и весьма объемной первой Конституцией от 3 сентября 1791 г. с декларацией прав и 230 статьями. Она была примерно на 1/8 меньше термидорианской по общему объему.

Первая империя просуществовала до 6 апреля 1814 г. - до первого отречения Наполеона I от престола. Бурбоны снова заняли престол, но ненадолго. Людовик

История государства и права зарубежных стран

XV (1814-1824 гг.) даровал Франции Учредительную (конституционную) хартию от 4 июня 1814 г. В ней он в духе создаваемой после 1791 г. традиции конституционной монархии объявил равенство граждан перед законом, свободу совести (при статусе католической, апостольской и римской церкви в качестве государственной), свободу устного и печатного слова в рамках законов и с одновременным запретом «всяких преследований за высказанные до Реставрации мнения», неприкосновенность собственности, «не исключая и той, которую именуют национальной» и др. Провозглашалось также, что «личность короля священна и неприкосновенна. Его министры ответственны. Одному королю принадлежит исполнительная власть». Законодательная власть исполняется коллективно королем, палатой пэров и палатой депутатов департаментов. Король «предлагает законы», а палаты «имеют право просить короля об издании закона».

Кроме того, король провел вознаграждение эмигрантов из фонда нераспроданного национального имущества, пытался ввести жесткую цензуру. Он настроил против себя армию, уволив по соображениям экономии офицеров и солдат, у которых еще живы были воспоминания о том, как заботился об их интересах прежний император.

Все это благоприятствовало возвращению изгнанного императора, но повлекло за собой многие утраты для страны и сторонников монархии. Союзные войска захватили Наполеона, вступили, а Париж и навязали Франции возвращение Савойи и некоторых областей на Рейне, большую контрибуцию и пятилетний постой 150-тысячного войска во французских крепостях.

Июльская монархия стала периодом экономического подъема, индустриализации и образования новых колоний. Вместе с тем это был период сильных социальных возмущений - восстаний в Лионе и Париже в 1834 г, голодных бунтов 1846-1847 гг. В республиканизме этих лет возникает наряду с реформистским также социалистическое учение, которое разрабатывали и проповедовали Сен Симон и Фурье. В эти же годы появились коммунисты, последователи философа уравнительного коммунизма Гр. Бабефа, казненного за свои взгляды и заговорщическую деятельность еще во времена термидорианской реакции.

Конституция Второй республики от 4 ноября 1848 г. ничего не говорила о естественных правах и содержала множество декларативных положений, например о «более свободном шествии пути прогресса и цивилизации», «введении более справедливого распределения общественных повинностей и выгод» и т.п. Провозглашалось также, что свобода, равенство и братство - это принципы республик, а основа республики - это семья, труд, собственность и общественный порядок. Республика будет строиться без новых потрясений, а лишь «последовательным действием законов и учреждений», с тем чтобы «поднять граждан на новую ступень нравственности, просвещения и благосостояния». Республиканские правительственные учреждения состояли из президента, избираемого на четыре года, национального собрания с трехлетними полномочиями и Государственного совета, избираемого на шесть лет и наделяемого совещательными полномочиями при подготовке законопроектов и

История государства и права зарубежных стран

незначительными контрольными функциями. Социальные мотивы конституционного закона венчало положение:

«Республика должна охранять личность гражданина, его семью, религию, собственность, труд и сделать доступным всякому образование, необходимое для каждого человека. Она должна путем братской помощи обеспечить существование нуждающимся гражданам, подыскивая работу, соответствующую их способностям, или же поддерживая тех, которые не имеют родных и не в состоянии работать» (ст. 8 Вступления).

Избранный 10 декабря 1848 г. президентом Лун Бонапарт осуществил через три года военный переворот и 2 декабря провозгласил восстановление империи и ряд других новаций, которые затем были одобрены плебисцитом. В Конституции от 14 января 1852 г. президент, избираемый теперь уже на 10 лет, возвышался над всей пирамидой исполнительной власти и получал также возможность делать назначения в Государственный совет и восстановленный сенат, оставив избирателям только участие в формировании третьего учреждения высшей власти - Законодательного корпуса. После реставрации империи президент уже председательствует в сенате и Государственном совете.

Первая республика просуществовала во Франции семь лет, Вторая - три года, а самой продолжительной оказалась Третья республика, просуществовавшая 70 лет с 4 сентября 1870 г. Сюда же входит и срок существования Парижской Коммуны - 72 дня начиная с 18 марта 1871 г.

Третья республика. Единой конституции в республике не было, а были Конституционные законы (три органических закона), регулировавшие организацию и деятельность учреждений государственной власти: Закон об организации сената от 24 сентября 1875 г., Закон об организации государственной власти от 25 февраля 1875 г. и Закон об отношениях между государственными властями от 16 июля 1875 г. Во всех трех законах насчитывалось всего 34 статьи, поэтому многие вопросы конституционного устройства регулировались текущим законодательством. В это время происходила довольно напряженная борьба и соперничество между несколькими группировками - сторонниками восстановления монархии и республиканцами. Противостояние было примерно равным, и первый из названных законов принимался большинством всего в один голос (353 против 352).

Президент республики избирался на семь лет и обладал всеми полномочиями, присущими конституционному монарху, - правом законодательной инициативы, промюльгации и контроля за законами. Он мог отсрочить заседание парламента и распустить нижнюю палату, его декреты подлежали контрасигнации одним из министров. Первым президентом стал маршал Патрис Мак-Магон.

Законодательство осуществлялось палатой депутатов, избиравшейся на четыре года, и сенатом, составленным из 75 пожизненных и 225 избиравшихся на девять лет особыми коллегиями выборщиков депутатов. В отношении министров действовал принцип: «министры солидарно ответственны за общую политику правительства и индивидуально - за свои личные действия». Не избирали

История государства и права зарубежных стран

депутатов женщины, военнослужащие и лица мужского пола, не достигшие 21 года.

Период до начала Первой мировой войны обычно рассматривается французскими историками как расцвет либеральной демократии и апогей парламентаризма. С 1893 г. в парламент входят социалисты. На следующий год в правительстве появляется новое министерство - по делам колоний. К началу Первой мировой войны Франция делается второй державой-метрополией с населением колоний в количестве 55, 5 млн. человек.

Происходит усиление правительственной власти за счет президентской, но это процесс сопровождается интенсивной министерской чехардой: некоторые правительства существуют не дольше шести месяцев. За 39 лет правительства сменились 48 раз. К концу XIX в. сложилась доктрина и практика так называемой **регламентарной власти**. Согласно этой доктрине, правительство может издавать нормативные акты без специального делегирования ему законодательных полномочий от парламента. Формально эти акты должны по своему назначению лишь уточнять законы и носить подзаконный характер, но фактически это были «декреты-законы».

ЛЕКЦИЯ №13

Австрийская империя. Австро-Венгерская монархия. Германская империя

Германия накануне наполеоновских войн представляла собой конгломерат более чем 300 фактически самостоятельных государственных образований. Главным препятствием на пути буржуазного развития выступали крепостнические отношения, политическая раздробленность и засилье консервативных элементов в госаппарате. Достижение государственного единства Германии могло произойти двумя путями: 1) либо «сверху» - «железом и кровью», т.е. правящим классом (прусским и австрийским дворянством), стремившимся учредить конституционную монархию; 2) либо «снизу» - революционным движением широких народных масс в союзе с мелкой буржуазией, утверждением национального единства в форме демократической республики. Созданию централизованного немецкого государства в 1871 г. предшествовал ряд форм государственного единства, сменявших друг друга:

1. Рейнский союз (1806 – 1814 гг.)
2. Германский союз (1815 – 1866 гг.)
3. Северо – Германский союз (1867 – 1871 гг.).

Наконец, в 1871 г. Конституция закрепила создание единого государства – Германской империи, просуществовавшей до 1918 г.

1. Падение «Священной Римской империи Германской нации». Создание германских союзов (1806-1871 гг.)

История государства и права зарубежных стран

Вестфальский мир (1648 г.) закрепил политическую раздробленность Германии. Продлившаяся еще на полтора столетия «Священная Римская империя» претерпела, однако, изменения в своем составе: Швейцария и Нидерланды (Республика Соединенных провинций) вышли из империи и стали суверенными государствами.

Несмотря на формальное верховенство императора и общее законодательство, входившие в империю государства, особенно прочные, все больше становились субъектами международного права.

В XVIII в. в состав империи входило более 300 светских и духовных княжеств, а также 51 имперский город. Особое место занимало Бранденбург - Прусское государство, которое во время правления Фридриха Вильгельма, «великого курфюрста» (1640-1666 гг.), превратилось в сильную европейскую державу.

Сын Фридриха Вильгельма - курфюрст Фридрих IV добился от императора возведения себя в королевское единство по герцогству Пруссия, которое не входило в состав Империи и по которому, следовательно, он не был вассалом императора. В 1701 г. он короновался в Кенигсберге как Фридрих I, король Пруссии.

Важным результатом развития Империи к концу XVIII в. был процесс окончательного оформления единой немецкой нации, хотя он и затруднялся раздробленностью на многие территориальные государства. Их жители считали себя в первую очередь баварцами, саксонцами, баденцами и т.д.; существовало множество диалектов, которые сильно отличались друг от друга, и это затрудняло выработку немецкого национального самосознания.

Наполеоновские войны оказали огромное влияние на судьбы немецкого народа. Значительная часть Германии оказалась под французским господством. В 1803 г. начался процесс ликвидации духовных княжеств и многих мелких владений, земли которых были присоединены к более крупным государствам. В 1806 г. был создан **Рейнский союз**, его протектором стал Наполеон. Союз охватил к 1812 г. все немецкие государства, за исключением уменьшенных Австрии и Пруссии и тех земель, которые непосредственно были включены в состав Франции. Создание Рейнского союза привело в августе 1806 г. к ликвидации священной Римской империи.

К началу XIX в. Германия все еще оставалась номинально Священной римской империей германской нации, числившей в своем составе более 300 государств. Громадное большинство их было и малоземельным и малочисленным по населению, так что путешественник, по обыкновению меняя государства каждый раз, когда ему меняли лошадей.

Среди германских княжеств выделялись, однако, Пруссия, Саксония, Бавария, Вюртемберг и особенно Австрия, господствовавшая на обширном пространстве земель, населенных главным образом славянскими народами – поляками, хорватами, словенцами, чехами, а также венграми.

Все эти государства считались находящимися в подчинении императора и имперского сейма, но на практике обладали полной независимостью. Дворянство, неоднородное по своему составу, находилось в ленной зависимости

История государства и права зарубежных стран

либо от князей, либо от императора, городское население состояло из т.н. патрицианских семей, заправлявших представительными городскими учреждениями, городских бюргеров, подмастерьев и учеников, так или иначе зависимых от мастеров и цеховых заправил вообще. Крестьяне были по большей части крепостными.

По сравнению с Англией и Францией Германия находилась на крайних ступенях экономической, социальной и политической отсталости.

Наполеон не оставил камня на камне от т.н. «Священной римской империи Германской нации». Наполеон перекроил карту Германии: из 51 вольных городов он оставил всего, пять, остальные передал десятку наиболее сильных государств, положив начало дальнейшим территориальным переделам, произведенным уже после поражения Франции и отречения Наполеона (1815 г.). Победа над Наполеоном, в которой (хотя и на вторых ролях) принимали участие Австрия и Пруссия, давала Германии новый шанс к объединению в одно государство.

Поражение Франции не восстановило архаической германской империя. Вместо нее Парижским трактатом 1815 г. был образован т.н. *Германский Союз*, состоявший из 34 государств-королевств, княжеств, герцогств и немногих вольных городов (Франкфурта, Гамбурга, Бремена и Любека).

В процессе мирного урегулирования в Европе в результате падения Наполеоновской империи актом Венского конгресса был создан Германский союз. В него входили 35 суверенных монархий и четыре вольных города (Гамбург, Бремен, Любек и Франкфурт-на-Майне). Германский союз был непечным объединением. Заседавший во Франкфурте-на-Майне бундестаг состоял из полномочных представителей государств и заседателей под председательством австрийца. Решения бундестага не являлись обязательным для отдельных членов Союза.

Каждое из объединившихся государств сохраняло свою независимость. Главенство в Союзе принадлежало Австрии. Правящий орган Германского союза т.н. Союзный сейм, метко названный «коллекцией мумий» (из-за своего состава), заботился только о том, чтобы в Германии ничего не менялось. На том стоял и действительный глава Союза, всесильный австрийский канцлер *Меттерних* - одна из самых мрачных фигур политической реакции своего времени.

Государственный строй **Австрии** представлял собой *абсолютную монархию*. Однако, в отличие от Пруссии, Австрия была *менее* централизованным государством, хотя Габсбурги прилагали для этого большие усилия. *Многонациональный* состав государства препятствовал централизации управления. Под игом Габсбургов находились Венгрия, Чехия, часть Италии, в которых проводилась политика насильственного онемечивания этих народов; немецкий язык считался государственным, венгров и чехов заставляли переходить в католичество. И все-таки положение австрийского королевства оставалось сложным, не было даже общепринятого названия государства, применялось своеобразное название - «Наследственные владения дома Габсбургов». Во главе Австрии стоял *император*. При нем состояли высшие органы управления - *Госу-*

История государства и права зарубежных стран

дарственный Совет, Королевская канцелярия, Военный Совет императора, коммерц-коллегия. Император Карл VI в 1713 г. издал *Прагматическую санкцию* - этот закон провозглашал неразделенность королевства и право передавать корону в случае необходимости по женской линии. Во главе провинций Австрийской монархии стояли *наместники*. Король не мог навязывать провинциям своих наместников и был вынужден назначать тех, кого рекомендовала местная знать. *Сословно-представительными* учреждениями провинций были *сеймы и ландтаги*, состав которых утверждался королем. Усиление централизации в управлении Австрийской монархии связано с правлением королевы *Марии Терезии* (1740-1777 гг.). Все выборные органы городского самоуправления ставятся под контроль королевских чиновников. В 1768 г. был издан уголовный кодекс *«Терезиана»*, превосходивший по жестокости все известные доселе. Однако с 1778 г. король *Иосиф II* стал проводить политику *«просвещенного абсолютизма»* и заменил одиозный закон более либеральным законодательством.

Для понимания ситуации следует указать на тот факт, что Германский союз не был ни унитарным, ни федеративным государством. Единственным связующим органом Союза был уже упомянутый Союзный сейм, состоявший из уполномоченных от 34 германских государств (включая Австрию) и 4 вольных городов. Уполномоченные строго держались инструкций своих правительств, и между тем для решения вопросов, касавшихся Германского союза, требовалось единогласие членов Союзного сейма.

Последний заседал (редко) в своем полном составе (на т. н. Пленуме 69 голосов) и в узком (17 голосов). Все действительно важное решалось, разумеется, в узком составе. Председательство в Сейме принадлежало Австрии, в то время самом крупном из государств Германского союза.

Каждое из объединившихся в Союзе государств было суверенным и управлялось по-разному. В одних государствах удерживается самодержавие, в других создаются подобию парламентов («Земские собрания») и лишь в немногих писанные конституции фиксируют приближение к ограниченной монархии (Баден, Бавария, Бюртемберг и др.).

Дворянство вернуло себе прежнюю власть над крестьянством, барщину, «кровавую десятину» (налог на забитый скот), феодальный суд и пр. За исключением Баварии, Бадена и немногих других государств, входивших в Рейнский союз, абсолютизм оставался нетронутым повсюду.

Либеральные выступления не шли далее узких рамок студенческих корпораций, когда на шумных собраниях сжигалась «капральская палка» символ ненавистного полицейского режима. В Германии, как отмечает немецкий историк Г. Блосс, «воцарилась кладбищенская тишина, нарушавшаяся лишь хвалебными завываниями сверху в честь правителей-временщиков». Когда в 1819 г. студентом Зандом был убит реакционный публицист Коцебу, в германских государствах - по инициативе австрийского канцлера Меттерниха - были созданы межгосударственные следственные комиссии, преследовавшие самые малейшие проявления либерализма.

При всем этом капиталистическое развитие пробивало себе дорогу и в этих неблагоприятных для него условиях. Отменялась крепостная зависимость (в

История государства и права зарубежных стран

Вюртемберге, Гессене, Кобурге), барщина вытеснялась более производительным трудом наемных батраков и пр. Медленно, но неуклонно развивается буржуазное промышленное производство, особенно в той же Рейнской области, более других испытавшей на себе благоприятные экономические и правовые нововведения Наполеона. В 1834 г. образуется **Таможенный союз**, в состав которого вошли Бавария, Пруссия и еще 16 германских государств.

Руководство в Союзе принадлежало Пруссии, претендовавшей на роль объединительной силы в Германии вместо Австрии. Выдвижению Пруссии много способствовала ее промышленная мощь, увеличивавшаяся с каждым годом. Пруссия далеко отставала от Англии и Франции, однако, в ней уже с 30-х гг. начинается активное железнодорожное строительство, у относительно быстро растет выплавка чугуна, добыча каменного угля и т.д.

Все это вместе взятое подготовило буржуазную революции в Германии, хотя успех ее оставался проблематичным ввиду очевидного противодействия Пруссии и Австрии. В идеологическом плане нельзя не отметить возникновение т.н. **исторической школы права** (Гуго, Савиньи, Пухта) выступавшей как против кодификации права, так и против либеральной законотворческой деятельности вообще. Вместе с тем, не отрицалось в принципе (особенно у Эйхгорна) и прогрессивное развитие культуры, и связанность права материальными и духовными условиями национального существования, а значит и правовое развитие каждой данной нации вообще. В то же время, возвращаясь к вопросу о буржуазной революции в Германии, нельзя не отметить появления на исторической арене рабочего класса и рост его революционного самосознания.

Кроме того, урок, преподанный Пруссии наполеоновскими войнами, оставил здесь свой отпечаток, с очевидностью выступающий в ряде реформ.

Реформа 1808 -1810 гг. связанная с именем Штейна, упорядочила государственное управление в Пруссии. Место старых неуправляемых «коллегий» заняли 5 министерств с министрами во главе (дела военные, иностранные, финансовые, внутренние, юстиция). Совет министров возглавлял канцлер.

В городах были созданы органы местного самоуправления (муниципальные советы), избираемые узким кругом крупных налогоплательщиков.

Крепостное право было отменено, но выйти на свободу крестьянин мог не иначе как с потерей земли в пользу помещика. При этом полицейская и судебная власть помещиков над крестьянами полностью сохранялась.

Другой реформой – Шарнхорста - была введена всеобщая воинская повинность. Эта реформа имела далеко идущие планы и следствия, давно ожидаемый повод для революционного выступления в Германии дала французская революция 1848 г. Уже в марте того же 1848 г. столица Пруссии (Берлин) поднялась на вооруженную борьбу. Там и здесь возникали баррикады, и завязалась вооруженная борьба с войсками. Воспользовавшись обстоятельствами, либеральная часть прусской буржуазии вырвала у короля и его правительства некоторые уступки: уничтожения помещичьих судов над крестьянами и полицейской власти тех же помещиков над зависимым от него

История государства и права зарубежных стран

крестьянством, распространения суда присяжных на политические преступления, выборов в Учредительный ландтаг (национальное собрание) и т. д.

Пруссия не стала исключением. Буржуазно-демократическое движение захватило и многие другие германские государства. Чтобы выиграть время для расправы с ним, короли и князья дали свое согласие на созыв во Франкфурте-на-Майне всегерманского Учредительного собрания. Составленное из депутатов из всех германских государств, оно должно было дать единой Германии новую, по меньшей мере, федеральную конституцию.

Собрание это хоть и заседало, не оправдало надежд германской демократии, стремившейся к тому, чтобы ее представители приняли, наконец, участие в управлении Германией. Да оно и не могло быть сколько-нибудь эффективным, ибо не обладало ни силой, ни сколько-нибудь согласованной программой действий. После долгих споров франкфуртский парламент выработал наконец демократическую для своего времени конституцию, но она так и осталась «проектом», ибо значительная часть членов национального (учредительного) собрания, как именовал себя франкфуртский парламент разошлась по домам, а те, что еще оставались, были разогнаны (в июне 1849 г.) правительством Вюртемберга.

То же случилось и с прусским «национальным собранием». Несмотря на выработанную им конституцию страны, выдержанную в сдержанных, но либеральных по содержанию статьях: двухпалатный парламент, ответственное правительство, конституционный король (что должно было означать учреждение ограниченной монархии, взамен абсолютной).

После некоторых коренных «поправок», внесенных в конституцию королем и его советниками, было созвано Собрание, которое должно было быть стоворчивым и удобным. Для этого была избрана новая система выборов. Система эта получила название **куриальной**. Суть ее в следующем. Избиратели-мужчины, достигшие определенного возраста, делятся на три курии, три «класса». Первые две курии составляют крупные налогоплательщики, в последней, третьей курии, все прочие избиратели. Несмотря на свой внешний демократизм, избирательная система, изобретенная в Пруссии, давала явное, несомненное преимущество богатым и оставляла крохи бедным. Ибо число выборщиков было одинаковым во всех трех куриях. Как задумали, так и случилось: две первых курии - незначительная кучка людей - выбирали две трети выборщиков. Этим и определялся затем социальный состав депутатов.

Как и следовало ожидать, выборы дали прусскому правительству ожидаемый результат: из 350 депутатов 250 были чиновниками. Выработанная затем новая Конституция 1850 г. - оказалась, как и следовало ожидать, конституцией торжествующей контрреволюции. Уступки, сделанные буржуазии, были ничтожными. О «простом народе» не было и речи.

Конституция 1850 г. создавала двухпалатный законодательный корпус. Нижняя из палат была выборной (и именно о ней и говорилось выше), верхняя же составлялась - по королевскому указу из принцев крови, князей и других назначенных короной пэров (ст.ст. 62-68).

История государства и права зарубежных стран

Поначалу верхняя палата, названная «палатой господ», была наполовину выборной, наполовину назначенной. В 1852 г. король надумал превратить ее в полностью назначаемую. По требованию короля *Отто фон Бисмарк*, прусский помещик, ставший к указанному времени министром, отстаивал этот план перед палатами и добился от них согласия. Много позже он понял, что был не прав. Палата, справедливо замечал Бисмарк в своих мемуарах, имеющая в своем составе какое-то число выборных членов, пользовалась в глазах народа гораздо большим престижем, нежели палата, целиком назначенная. А между тем, престиж, продолжает Бисмарк, очень важен, если палата хочет играть отведенную ей роль исполнителя оборонительных задач (в своей конкуренции с нижней палатой, разумеется). Когда палата становится простым орудием и даже просто-напросто исполнителем королевских приказов, королевской политики - это свидетельствует о дефекте конституции. Иногда бывает даже необходимым, продолжает свои признания Бисмарк, чтобы ничтожная и безопасная палата демонстрировала некоторую видимость независимости в своих суждениях правительству бывает порой на руку побуждать верхнюю палату к некоторой оппозиции, к некоторой независимости в своих суждениях, чтобы не очень бросалась в глаза ее действительная роль «дублера правительственной власти». Законодательная власть палат парализовалась правом абсолютного вето короля (ст. 62). По мысли последнего, сущность конституции 1850 г. состояла не в том, чтобы в данный момент или когда-либо в дальнейшем создать новую правительственную систему, а в том, чтобы благодаря трем вето обеих палат и решающему королевскому - помешать «произвольным изменениям существующего положения».

Ст. 64 Конституции 1850 г. наделяла короля правом законодательной инициативы, а также правом ничем не ограниченного роспуска парламента (ландтага) и, конечно, король как был, так и оставался непререкаемым главой исполнительной власти.

Важно и то, что министры короны не были подотчетны ландтагу и не зависели от него. Они не несли коллективной ответственности за свои действия, и их непрременной главой как был, так и оставался король. Он же обладал правом абсолютного вето на решения ландтага, и по одному этому последнему отводилась не законодательная, а законосоветательная функция.

Само собой разумеется, что прусская конституция не была лишена таких укреплений, какими сделались к середине XIX в. свобода собраний и союзов, свобода, слова и неприкосновенность личности. Но свобода - собраний, например, была обставлена одним важным ограничением, касавшимся только одних лишь «низших слоев общества»: собирайтесь, не иначе как под крышей (ст. 29). Недостает денег на то, чтобы снять помещение - нет и права на собрания.

В 1863 г. в ходе острой избирательной борьбы за нижнюю палату парламента Бисмарк, озлобленный нападками оппозиционной прессы, издал собственной властью распоряжение о введении последующей цензуры.

Печатный орган, получавший три предупреждения правительства, подлежал закрытию. Когда выборы были выиграны, Бисмарк представил свое

История государства и права зарубежных стран

распоряжение на усмотрение новой палаты. То самое распоряжение, которое помогло депутатам выиграть выборы.

Еще большим беззаконием было то, что наперекор ландтагу, Бисмарк в течение 4-х лет тратил, огромные деньги на вооружение армии. То было по общему правилу было незаконно, но Бисмарку все простилось, как только Пруссия выиграла в 1864 г. войну с Австрией (чем было обеспечено объединение Германии под главенством Пруссии).

Триумфальная победа над Австрией выдвинула Пруссию на роль объединяющей Германию силы. К осознанию этой роли Пруссия пришла еще в царствование Фридриха II (1740-1780 гг.). В тесной связи со всем этим она была единственным немецким государством, введшим у себя, во-первых, всеобщую воинскую готовность и, во-вторых, всеобщее обязательное обучение. Последнее позволило Пруссии иметь грамотного рекрута и это так высоко оценено, что позволило Бисмарку сказать: победа над Австрией была победой прусского школьного учителя.

Важнейшим итогом австро-прусской войны было присоединение к Пруссии ряда северогерманских государств, в числе которых были Ганновер, Гессен-Кастель, Франкфурт-на-Майне, Нассау. Еще ранее, после войны с Данией, Пруссия насильственно захватила Шлезвиг и Гольштейн.

Под именем **Северо-Германского союза** в Центральной Европе возникло по сути дела новое государство.

Чтобы отбить охоту у «монархической заграницы» совать пальцы в прусский «национальный омлет» Бисмарк вынужден был согласиться на такое нововведение, каким явилось всеобщее избирательное право, но ни в каком роде с тайным голосованием, ибо именно оно; по выражению самого Бисмарка, «противоречит лучшим свойствам немецкой нации» (то скажет много позже и Гитлер).

Новое государство получило и новую конституцию, датированную 1867 г.

Таким образом, Бисмарк, с успехом осуществил политику воссоединения Германии, о которой он же говорил в 1862 г. британскому премьеру Дизраэли: «В непродолжительное время я буду вынужден взять на себя руководство политикой Пруссии. Моя первая задача будет заключаться в том, чтобы с помощью или без помощи ландтага реорганизовать прусскую армию. Далее я воспользуюсь первым предлогом для того, чтобы объявить войну Австрии, уничтожить Германский союз, подчинить своему влиянию средние и мелкие государства и создать единую Германию под главенством Пруссии». В том же 1862 г. Бисмарк заявил в ландтаге, что Германия будет объединена «не речами и парламентскими постановлениями», а «железом и кровью».

План этот неукоснительно выполнялся. Свое неременное юридическое оформление Северо-Германский союз получил, в новой конституции, отдававшей управление союзом прусскому королю («президенту»), канцлеру и двум палатам. Нижняя из них, избиралась на основе всеобщего избирательного права. За пределами Союза оставались, однако» южно-германские государства, такие как Бавария, Саксония, Вюртемберг и др. На пути к их насильственному объединению в новой империи стояла Франция, не без тревоги наблюдавшая за

История государства и права зарубежных стран

образование «великой империи» на своих восточных границах. В 1870 г. Пруссия получала желанную возможность спровоцировать войну с Францией (не без воинственных, впрочем, измерений правительства Наполеона III). В этой войне, известной под названием франко – прусской, Франция была разгромлена и перед Северо-германским союзом, перед Германией встала давно запланированная задача - присоединения южно-германских государств. Присоединение это было оформлено договорами, ратифицированными соответствующими парламентами. Прусский король был коронован императором объединенной Германии и таким образом в центре Европы возникло новое государство, принявшее название **Германской империи**.

2. Объединение Германии. Образование Второй Германской империи (1871-1918 гг.)

В объединенной Германии возникла необходимость в конституции, которая была незамедлительно принята. По новой германской **Конституции 1871 г.** в состав новообразованной империи вошли 22 монархии (среди них Пруссия, Бавария и Саксония) и несколько вольных городов, включая Гамбург. Конституция наделила эти государства незначительной самостоятельностью, постепенно сокращавшейся.

Главой империи, был по конституции прусский король, что отвечало реальному соотношению сил во вновь образованном государстве. На долю Пруссии приходилось свыше половины всей территории Германии и 60% населения страны. Как уже говорилось, королю присваивался титул императора. Он же был главой вооруженных сил, назначая чиновников империи, не исключая и главы правительства - имперского канцлера. Императору предоставлялось право назначения членов верхней палаты парламента от Пруссии. Конституция позволяла ему непосредственное руководство министрами империи и, конечно, самой Пруссии.

Члены верхней палаты империи *Союзного совета* - назначались правительствами союзных государств. Нормы представительства от каждой, из земель были установлены самой конституцией. При этом на долю Пруссии пришлось 17 депутатских мест из 58, остальные государства имели в нем от одного до шести депутатов.

Конституция предоставляла Союзному совету законодательную власть - наряду и вместе с рейхстагом - и значительную исполнительную власть (ст. 6). Бундесрат (Союзный совет) имел свой аппарат в лице комиссий, специализированных по тем или иным областям общественной и государственной жизни. Самое же важное заключалось в том, что бундесрату было предоставлено право издания указов имевших ту же силу, что и закон. И это помимо нижней палаты и даже наперекор ей (ст. 7).

Тем важнее подчеркнуть ту долю власти, которая на деле осуществлялась Пруссией в верхней палате империи. Председателем палаты был по положению канцлер империи - прусский министр, который назначается по воле прусского короля. Одно это давало Пруссии заметнее преобладание в бундесрате для

История государства и права зарубежных стран

отклонения законопроекта об изменении конституции требовалось всего 14 голосов, между тем Пруссия, как уже говорилось, была представлена в верхней палате первоначально 17-ю депутатами, затем их стало 22. От Пруссии же зависело отклонение любого законопроекта, касающегося перемен в армии и флоте, а также налогов и сборов. Не удивительно, что мелкие государства нередко отказывались являться в бундесрат.

Нижняя палата парламента сохранила название *рейхстага*. Он избирался сначала на 3 года, затем (с 1887 г.) на пять. Конституция отводила ему важное место в законодательном процессе, но фактическая власть рейхстага была сравнительно небольшой. В тех случаях, когда рейхстаг отклонял внесенный правительством законопроект, его, чуть отредактировав, пропускали через бундесрат в качестве уже «указов».

Неоднократные попытки рейхстага установить хотя бы и минимальный контроль над исполнительной властью, неизменно завершались поражением: бундесрат и правительство блокировали все, что носило на себе признаки либерализма в отношениях между законодательной и исполнительной властями.

Таким образом, разделение властей на законодательную и исполнительную в той или иной степени признавалось Бисмарком и его людьми, но системе сдержек и противовесов, направленной на демократизацию власти, так и не было создано - вплоть до Веймарской конституции 1919 г.

Рейхстаг был органом выборным. Ст. 20-я конституции декретировала введение всеобщего мужского избирательного права, хотя сам Бисмарк, вынужденный к введению этого института в конституцию, относился к всеобщему голосованию как институту вредному и опасному. Опасность эта парировалась введением открытого голосования, обеспечивающего, по словам Бисмарка, наибольшее влияние людей просвещенных, тем главным образом интеллигентных классов, благоразумие которых диктуется стремлением к надежной «охране собственности».

Всеобщее избирательное право было продиктовано чисто политическими или скорее внешнеполитическими обстоятельствами: надо было лишить аргументов те европейские державы, которые усматривали в насильственном объединении Германии нарушение исконной воли объединенных народов. Необходимо было показать «монархической Европе», что объединение Германии «одобрено народом» этой страны и тем самым отбить у нее охоту «совать пальцы» в чужой «национальный омлет».

Наконец, что досрочный роспуск нижней палаты мог быть произведен простым постановлением палаты верхней, то есть - бундесрата, и это не единожды делалось.

Имперское правительство было представлено в единственном лице - лице *канцлера*. Кабинета министров не существовало. Министры, ведавшие определенным кругом дел, находились в подчинении канцлера, были практически его заместителями по тому или иному ведомству. Подводя основу для такой организации верховной исполнительной власти, Бисмарк писал: «действительную ответственность в делах большой политики может нести...

История государства и права зарубежных стран

только один - единственный и руководящий министр, а не анонимная комиссия», то есть Совет (кабинет) министров.

Функции имперского правительства были весьма широкими. Помимо внутренней и внешней политики, руководства вооруженными силами, средствами сообщения и связи, оно ведало также банковским делом и патентами, уголовным и гражданским правом, законодательством о ремеслах и профсоюзах, санитарной и ветеринарной службой и т.п. (ст. 4).

На долю местных правительств приходилось главным образом исполнение имперских законов, получавших преимущества перед законами областными.

Реакционная и абсолютистская по своему духу и заложенным в нее идеям конституция 1871 г. была воли, а юридических нелепостей и несообразностей. Президент империи - император был связан контрагнатурой канцлера, которого он же был волен назначать и смещать по своему усмотрению. Конституция ограничивала власть императора Союзным советом, но как прусский король, он был волен, приказывать своим, представителям в бундесрате провалить любой неудобный ему закон, касающийся конституции, финансов и военного дела.

По своему социально - политическому содержанию конституция 1871 г. была выражением компромисса, установившегося в ходе развития страны, между феодально-юнкерским землевладением и быстрорастущим прусско-германским капиталом. Причем господствующее положение в этом союзе продолжало оставаться, как это было и до конституции, в руках помещиков и клерикалов - церковников.

В создавшейся ситуации не могло быть и речи о ликвидации все еще полуфеодального землевладения и некоторых иных пережитков феодализма вообще, включая городскую промышленность и ремесло.

Крепостничество отступая перед велением времени, приспособлялось через переход от феодальных форм эксплуатации крестьянства к капиталистическим. Тем более что законом 1850 г. прусский крестьянин получал возможность выкупа своей личности и имущества от крепостнической кабалы.

Уже к моменту своего объединения, в наиболее передовых государствах Германии происходил относительно быстрый процесс экономического развития. Особенно в западных, прирейнских областях страны.

Конечно, опоздав с промышленным переворотом чуть ли не на два столетия, Германия получила возможность создать собственные производственные мощности уже в «готовом виде». Однако настоящий промышленный переворот пришел в Германию не ранее второй половины XIX столетия. И особенно после объединения страны. В одном только 1882 г. в объединенной Германии возникло 9,5 тысяч крупных предприятий (более 50 человек да каждым), в 1895 г. - около 18 тысяч, в 1907 г. - свыше 29 тыс. и т. д. Общее число рабочих, занятых в промышленности, возросло в указанный период с 6 миллионов человек до 12 миллионов. Быстрым темпом развивалось и банковское дело. Капиталы одного лишь Немецкого банка выросли за 20 лет (с 1870 по 1900 гг.) с 15 до 150 млн. марок и продолжали увеличиваться.

История государства и права зарубежных стран

Объединение Германии, как событие чисто политическое (государственное), придало немецкой экономике столь мощный импульс, что Германия за короткий срок стала самой мощной европейской державой.

Быстрый рост рабочего класса все более и более выдвигал его в качестве новой политической силы, организационным центром которой сделалась социал-демократическая партия. Отклонив революционный путь захвата власти, социал-демократы, как это было видно из их Готской программы, принятой на съезде в г. Готе в 1875 г., ставили своей центральной задачей борьбу за парламент, а в самом парламенте - за законы, улучшающие положение рабочего класса, борьбу за новое социальное законодательство.

История социал-демократической партии рассматриваемого времени свидетельствует о неуклонном росте влияния партии в рабочем классе. На выборах в рейхстаг социалисты получили: в 1871 г. 101 тыс. голосов, в 1874 г. - 351 тыс. голосов, в 1877 г., несмотря на преследования и гонения - 493 тыс. голосов.

Ответом правительства Бисмарка на рост влияния социал-демократов стал т.н. «исключительный закон против социалистов», который обрушил на нее репрессии, затронувшие саму организацию партии, ее прессу, созданные партией союзы и общества. Судебные преследования коснулись тысяч людей. Естественно, что число голосов, поданных за социалистов в 1881 г., упало до 310 тыс. Но уже в 1884 г. число голосующих за партию поднялось до 550 тыс., с тем, чтобы в 1887 г. достигнуть 760 тыс., а в 1890 г. - полутора миллионов голосов. Стало ясно, и больше всего самому правительству, что исключительный закон провалился. В начале 1890 г. он был отменен и формально. Вместе с тем ушел в отставку и вдохновитель закона О. фон Бисмарк.

В то же время заслуживает внимания тот факт, что наряду с гонением на социалистов Бисмарк провел через рейхстаг серию законов, в некоторой степени улучшавших положение трудящихся. К ним относятся раньше всего законы 80-х гг. о социальном обеспечении по болезни, по старости и при несчастном случае, для правильной оценки этих законов следует, впрочем, иметь в виду, что две трети расходов, шедших на нужды социального страхования, составлялись из взносов, которые ложились на самих работающих. Как бы там ни было, было бы ошибкой недооценивать социальное законодательство Германии не только для нее самой, но также и для Европы, вообще.

Объединение Германии способствовало быстрому капиталистическому развитию страны. Германия быстро превращалась из аграрного в индустриальное государство. Это обстоятельство позволило сократить отставание Германии от развитых стран Европы и даже перегнать Англию. Все это оказалось возможным благодаря политике канцлера О. Бисмарка, установившего прусские порядки в единой Германии.

Новое могущество, приобретенное Германией, позволило ей бросить вызов Англии, Франции и России, приведший к Первой мировой войне, империалистической по своим целям и средствам. В этой войне Германия

потерпела сокрушительное поражение, а вместе с тем сошла со сцены монархическая империя.

ЛЕКЦИЯ №14

Государство Латинской Америки

Процесс становления колониальных систем Испании и Португалии начался еще в конце XV - начале XVI в., то есть в эпоху средневековья и рассматривался как обращение в христианство язычников индейцев. Хотя завоевание «Индий» (так официально именовались испанские колонии) рассматривалось как цивилизаторская миссия обращения в христианство язычников-индейцев, оно осуществлялось в основном военно-феодальными методами. Конкистадоры уничтожили индейскую государственность, и широкое распространение получила система полурабского труда индейцев. Юридически считалось, что индейские общины, находившиеся на захваченных территориях, передавались под «опеку» латифундистам-энкомендеро. Лишь в XVIII в. под влиянием зарождающегося капиталистического уклада начинают формироваться полуфеодальные арендные отношения.

1. Образование самостоятельных государств в странах Латинской Америке

Колониальная администрация в Латинской Америке формировалась исторически по ходу самой территориальной экспансии Испании и Португалии. За 300 лет господства Испании в Америке сложилась самая крупная и прочная по тем временам колониальная империя с чрезвычайно сложной социально-этнической структурой, с единой католической верой и с централизованной системой политического управления. На вершине этой властной пирамиды стоял испанский король.

Общее руководство политикой Испании в колониях осуществляли Торговая палата, а с 1524 г. - созданный при короле Совет по делам Индий, первый специализированный центральный орган колониальной администрации. Этот Совет издавал колониальные законы, назначал высших чиновников, был верховной апелляционной инстанцией для колониальных судов.

Высшую власть в самой Америке осуществляли вице-короли, которые как бы олицетворяли собой испанскую корону. Вице-короли командовали вооруженными силами, издавали местные законы, руководили администрацией, закрепляли земли и индейские общины за испанскими переселенцами, контролировали сбор налогов. Их полномочия действительно были королевскими, а потому даже в официальной доктрине Испании вице-королевства рассматривались как находящиеся в федеративном союзе с Испанским королевством (королевства Леона и Кастилии).

История государства и права зарубежных стран

К концу XVIII в. в Латинской Америке было создано четыре вице-королевства: Новая Испания (столица Мехико), Новая Гранада (Богота), Перу (Лима), Рио-де-ла-Плата (Буэнос-Айрес).

В колонии, имевшие меньшее значение для испанской короны, назначались *генерал-капитаны*, которые номинально подчинялись вице-королям, но практически пользовались административной самостоятельностью и получали указания непосредственно от Совета по делам Индий.

К концу XIX в. были образованы генерал-капитанства в Гватемале, Венесуэле, Чили и на Кубе. Впоследствии эти искусственно сложившиеся границы между вице-королевствами и генерал-капитанствами станут основой пограничной демаркации для самостоятельных латиноамериканских государств.

Важную роль в колониальном управлении играли создаваемые при вице-королях или генерал-капитанах *судебно-административные органы аудиенции*. В провинциях, на которые делились колонии, руководство администрацией, судом, церковью осуществляли *губернаторы*, которым, в свою очередь, были подчинены *коррехидоры, старшие алькальды*. В XVIII в. при королях из династии Бурбонов для большей централизации системы управления в провинции назначались *интенданты* и *субделегаты*.

Все высшие должности в колониальной администрации в Латинской Америке замещались выходцами из числа испанской феодальной знати, присылаемой в колонию на ограниченный срок (обычно на 3-6 лет). Единственным звеном колониальной администрации, доступным местному дворянству из потомков испанских поселенцев (*креолам*), было городское управление, где сохранялись некоторые традиции и формы, заимствованные из муниципального самоуправления Испании.

Огромную роль в колониальном управлении Латинской Америкой играла католическая церковь. Папская булла в 1493 г. дала испанским королям право патронажа над церковью в колониях, в частности право назначать на церковные должности. Церковь стала органичной частью колониального аппарата и крупным землевладельцем, сосредоточившим в своих руках одну треть всей пахотной земли колоний.

Пользуясь большой отдаленностью от Испании, чиновники всех рангов колонии проявляли самовластие, осуществляли правотворчество, допускали любые беззакония. Аппарат колониального управления в Латинской Америке отличался бюрократизмом со свойственной ему неэффективностью и коррупцией. К концу XVIII в. в связи с ростом противоречий между метрополией и колониями вице-королевства и генерал-капитанства превратились в своеобразные квазигосударства, постепенно приобретающие самостоятельное политическое существование.

Испанская администрация стремилась тщательно регламентировать все стороны жизни населения в колониях, разработала для них огромную массу законодательных актов. В 1680 г. был издан *Свод законов королевства Индии* (9 книг и 6377 законов) - первый в истории официальный сборник колониального права.

История государства и права зарубежных стран

Колониальное законодательство закрепляло систему феодальной поземельной собственности (энкомиенды, асьенды, латифундии) и сословное деление общества. Оно проявилось в предоставлении урожденным испанцам и креолам типично феодальных привилегий (дворянские титулы), и в установлении неполноправности индейцев, негров и лиц смешанного происхождения (метисов, мулатов). Но креолы, составлявшие основную часть феодальной знати в Латинской Америке (идальго, кабальеро), по своему правовому положению стояли ниже, чем лица, родившиеся в Испании.

Система управления в *Бразилии* - колонии Португалии - была идентичной. С XVII в. колониальную администрацию возглавил вице-король, при котором были созданы военное и налоговое ведомства, и которому подчинялся местный аппарат управления. Но колониальная система в Бразилии была менее централизованной, поскольку португальской короне не удалось полностью преодолеть местный сепаратизм.

Политика метрополий порождала недовольство у различных слоев населения (индейцев, метисов, мулатов и т. д.). Но основной оппозицией колониальному режиму стали латифундисты-креолы, а также усиливающаяся местная буржуазия. В колониях постепенно зарождались ростки капиталистических отношений. На этом фоне во второй половине XVIII в. в Латинской Америке пробудилось национальное самосознание - процесс, ускоренный революционной борьбой за независимость США.

Большое влияние на развитие освободительного движения в колониях оказала также французская революция XVIII в. и ее конституционные документы. Это подтолкнуло к восстанию негров-рабов и провозглашению в 1806 г. независимого государства Гаити (бывшей французской части колонии Сан-Доминго).

Война за независимость в Латинской Америке началась после того, как войска императора Наполеона I вторглись в Испанию и сместили законного короля Фердинанда VII (династии Бурбонов). На престол был посажен брат Наполеона Жозеф. Колониальный аппарат на несколько лет лишился связей с метрополией. В 1810 г. начались антииспанские выступления в Каракасе, Буэнос-Айресе, Боготе и других городах.

Освободительная война в колониях прошла *два этапа*: 1) 1810-1815 гг.; 2) 1816-1826 гг.

К 1815 г. испанской короне после восстановления власти Фердинанда VII удалось вновь установить свою власть на всей территории Латинской Америки, исключая Ла-Плату. Это стало возможным через уступки и распространение на колонии либерально-демократической *Кадисской конституции 1812 г.*, принятой в Испании.

На первом этапе освободительной войны создавались правительственные хунты, которые руководили движением патриотов и становились ядром зарождающейся государственности. В ходе борьбы с испанской армией патриоты вырабатывали конкретные формы организации политической и государственной власти, которыми заменяли старую колониальную администрацию.

История государства и права зарубежных стран

По мере успехов освободительной войны (главным образом на втором ее этапе) правительственные хунты или специальные учредительные конгрессы провозглашали *независимость отдельных колоний*. Как правило, это происходило путем принятия специальных *деклараций о независимости*. Были утверждены также первые национальные правовые документы, выступавшие иногда в виде временных регламентов или статутов.

К концу освободительной войны на месте бывших испанских и португальских колоний возникли *10 независимых государств*: Аргентина, Боливия, Бразилия, Великая Колумбия, Мексика, Парагвай, Перу, Центрально-Американская федерация, Чили, Уругвай. Таким образом, все бывшие испанские колонии (за исключением островных владений — испанская часть Сан-Доминго, Куба и Пуэрто-Рико) стали политически самостоятельными государствами.

2. Эволюция государственно-правового строя в странах Латинской Америки

Война за независимость в Латинской Америке дала развитие этнической интеграции и формированию наций (мексиканской, аргентинской, венесуэльской и т.д.) и соответствующей им национальной государственности.

В результате реформ антифеодального характера в большинстве стран была запрещена работорговля, ограничено или отменено рабство, упразднена подушная подать с индейцев, церковная десятина и т. д. Также отменен сословный строй, упразднены дворянские титулы, торговые и иные феодальные монополии, регламентация производства, была утверждена неограниченная частная собственность, а также свободы предпринимательства и торговли.

В политическую практику молодых государств (по крайней мере, на первых порах) вводились новые абсолютно неизвестные колониальной эпохе политические и правовые институты: выборность государственных органов, процессуальные гарантии личности (право на защиту, презумпция невиновности и т. д.), политические и личные права и свободы граждан. Однако эти преобразования, проводившиеся в разной степени во всех государствах, нигде не привели к коренному изменению основ их социально-экономической, а, следовательно, и правовой структуры.

Помещичьи и клерикальные силы, ставшие у власти в новых государствах, сумели сохранить свои основные привилегии и огромные земельные латифундии. Буржуазные и разночинные элементы, слишком слабые, тесно связанные с церковными и помещичьими кругами, не способны были самостоятельно бороться за осуществление на практике демократических преобразований. Даже многие выдающиеся лидеры освободительного движения (например, С. Боливар) проявили осторожность и непоследовательность при подходе к решению политических и особенно социальных вопросов.

Конституции государств Латинской Америки. Основным политико-идеологическим и правовым кредо во всех новых государствах Латинской Америки был *конституционализм*. В ранних документах латиноамериканского конституционализма нашли свое отражение передовые политико-правовые идеи и

История государства и права зарубежных стран

институты своего времени, закрепленные в конституционной практике Испании, Англии, США и Франции.

В первых конституциях латиноамериканских государств прослеживается влияние передовых для своего времени идей *республиканизма*. Однако в ряде государств утверждение республиканского строя проходило в острой борьбе. Так, первая **Конституция Аргентины** (Конституция Объединенных провинций Южной Америки), принятая в 1819 г. Учредительным собранием, где сильные позиции занимали помещики-монархисты, не затронула вопрос о форме правления. И только по Конституции 1826 г. в Аргентине окончательно утвердилась *«республиканская представительная форма»*.

В **Мексике** после провозглашения независимости в 1821 г. консервативно настроенное Учредительное собрание намеревалось провозгласить конституционную монархию. Но инициативу в этом вопросе перехватил политический авантюрист Итурбиде, который в 1822 г. после военного переворота объявил себя императором Августином I. Лишь по конституции 1824 г., принятой после нового восстания в армии и свержения непопулярного режима самозванца Итурбиде, в Мексике была провозглашена *республика*.

Монархия как форма правления утвердилась на долгое время только в **Бразилии**, где движение за независимость не вылилось в вооруженную борьбу против португальской короны, т.к. последняя сама предприняла конституционные меры, имевшие целью провозглашение независимости при сохранении монархической власти и старой социально-экономической структуры.

Принц-регент Педру, представитель португальской короны в колонии, 1 августа 1822 г. издал манифест о независимости Бразилии, и вскоре был провозглашен конституционным императором страны. После разгона Учредительного собрания и подавления республиканского движения император Педру I октроировал в 1824 г. монархическую Конституцию Бразилии.

Конституция установила своеобразное «разделение властей». В руках императора находилась *исполнительная и т.н. регулятивная власть*. Под последней подразумевались: назначение сенаторов, роспуск палаты депутатов, право вето в отношении законов, приостановление действия решений провинциальных советов, назначение и увольнение министров и т. д.

Законодательная власть осуществлялась Генеральной ассамблеей, состоявшей из Сената с пожизненно назначаемыми членами и Палаты депутатов, избираемой на 4 года двухстепенными выборами. Из-за высокого имущественного и образовательного ценза участвовать в выборах могли лишь помещики и верхушка буржуазии. Права Генеральной ассамблеи были крайне ограничены. Конституция декларировала независимость судей, но император мог отстранить их от должности.

Усилившаяся борьба за республику, получившая широкую поддержку бразильского населения, закончилась в 1889 г. падением монархического строя, что было закреплено в республиканской Конституции 1891 г.

В процессе становления национальной государственности и ее конституционного оформления острые разногласия возникали также по вопросам *о государственном устройстве и степени административной централизации*, о

История государства и права зарубежных стран

правовом положении отдельных частей (провинций). В целом в период становления латиноамериканских государств возобладали идеи и практика *федерализма* (Бразилия, Мексика, Центрально-Американская конфедерация и др.).

Но еще в ходе войны за независимость наиболее дальновидные лидеры освободительного движения (Ф. Миранда, Х. Сан-Мартин, С. Боливар и др.) выступали за создание крупных централизованных и унитаристски организованных государств. Они надеялись на то, что сильная правительственная власть обеспечит в новых республиках твердый и демократический порядок. Объективно позиция унитаристов отражала потребности капиталистического развития латиноамериканских стран. Но унитаризм нередко означал восстановление чрезмерной централизации, бюрократизма и антидемократических порядков.

Латифундистские и клерикальные круги поддерживали идею конфедеративного или федеративного государственного устройства. Они боялись усиления центрального правительства, его вмешательства в экономическую жизнь, особенно реформ, затрагивающих их отношения с крестьянством. В конституционных конвентах каудильо и провинциальные латифундисты меньшего ранга, как правило, выступали против создания централизованных государств. В результате многие *конституционные документы* той эпохи имели *компромиссный характер*, закрепляли федеративное устройство государства.

Особенно острой и длительной была борьба унитаристов и федералистов в **Аргентине**, где первые конституционные документы (1817, 1819 гг.) закрепили победу сторонников сильного централизованного государства, предоставили национальному правительству важные прерогативы в области военной, внутренней и внешней политики. Яростное сопротивление централистской политике оказали провинциальные помещичье-клерикальные круги, ввергнувшие страну в междоусобную борьбу. Хотя в принятой в 1826 г. Конституции Аргентины идея унитарной республики была вновь подтверждена (ст. 7), федералисты добились принятия в 1831 г. т.н. Федерального пакта, который во многом напоминал Статьи конфедерации 1781 г. в США.

На структуру первых латиноамериканских конституций и организацию государственных органов оказали влияние европейский и североамериканский конституционализм. Так, практически все, даже самые ранние конституции, содержали декларации прав человека и гражданина и иные демократические положения.

В своеобразных условиях Латинской Америки передовые конституционные идеи претерпели существенные изменения.

Эволюция латиноамериканского конституционализма к концу первой четверти XIX в. выражалась в поисках своих собственных конституционных образцов. Первая попытка оформления с помощью конституции новой власти была предпринята в **Венесуэле**.

Конституция 1811 г. закрепила федеративное устройство республики и копировала многие положения конституционных документов США. Федеральные органы создавались по *принципу разделения властей*. Законодательная власть

История государства и права зарубежных стран

осуществлялась двухпалатным Конгрессом (Палата и Сенат), исполнительная - консульской коллегией из 3 лиц (под влиянием французской Конституции 1799 г.), судебная - Верховным судом и нижестоящими трибуналами.

В соответствии с традицией для всего латиноамериканского конституционализма, под влиянием французских правовых документов Конституция Венесуэлы 1811 г. содержала большое количество статей, посвященных общим принципам организации власти и прирожденным правам человека. Она провозглашала формальное равенство всех граждан, в том числе метисов и индейцев. В ней указывалось, что земли, которыми владели индейцы, будут закреплены за ними на праве собственности.

Конституция предусматривала отмену дворянских, военных и церковных привилегий. Но объявляла католическую религию государственной - «единственной и исключительной религией Венесуэлы». Прогрессивные в целом положения Конституции 1811 г. прекратили свое существование вместе с падением Первой Венесуэльской республики.

Первые конституции оказались недолговечными и в других латиноамериканских республиках. Политическая неустойчивость предопределила в первые годы существования латиноамериканских государств *конституционную нестабильность*.

Попытку предотвратить внутренние раздоры и слабость новой власти с помощью тщательно разработанной государственной организации предпринял в середине 20-х гг. С. Боливар.

Разработанная им в качестве «идеального образца» **Конституция Боливии 1826 г.** предусматривала сильную центральную власть. В ней закреплялся *принцип разделения властей*, но наряду с законодательной, исполнительной и судебной властью она выделяла «избирательную власть» т.е. право участия в выборах. Фактически ею пользовались лишь лица, умеющие читать и писать. Это исключало из политической жизни Боливии значительную часть населения (грамотные составляли менее 10% населения).

Законодательную власть представляли три палаты: Трибунат, Сенат и Цензорат. Он ведала избранием президента, предоставлением ему особых полномочий в случае войны или «чрезвычайной опасности». Каждая палата имела специальную компетенцию. Трибуны разрабатывали государственный бюджет, предлагали законы, относящиеся к развитию промышленности, проведению земельной реформы. Сенаторы подготавливали кодексы, вносили предложения о судебных реформах. Цензоры обязаны были следить за соблюдением конституции и законов, избирали на высшие судебные и церковные должности, составляли законопроекты о печати, образовании, развитии наук и искусства.

В Конституции был предусмотрен следующий *законодательный механизм*: акты, принятые Трибуналом, поступали в Сенат, если сенаторы выдвигали возражения, то закон зависел от цензоров. Цензоры одобряли акты, предложенные сенаторами, и, наоборот, Сенат - акты, исходящие от цензоров. В случае разногласия этих органов арбитром выступал уже Трибунат. Президент имел право отлагательного вето, которое конгресс мог преодолеть лишь большинством голосов всех палат.

История государства и права зарубежных стран

Исполнительная власть принадлежала несменяемому президенту, который назначал вице-президента (с согласия палат) и министров. Вице-президент (в отличие от конституции США) являлся главой правительства. В этом качестве он вместе с одним из министров скреплял своей подписью акты президента. После смерти президента вице-президент замещал освободившуюся должность и занимал ее также пожизненно.

Но реальная власть в Боливии, как и в других латиноамериканских республиках, находилась в руках крупных собственников, помещиков и клерикалов. Уже в 1829 г. после восстания в армии конституция 1826 г. была отменена. В Боливии, как и в других странах Латинской Америки, началась длительная полоса политической неустойчивости.

К числу наиболее значительных и действовавших продолжительное время конституций в Латинской Америке в XIX в. относят **конституцию Мексики 1857 г.** Конституция была непосредственным результатом мексиканской революции 1854-1857 гг., которая стала *первой народной революцией в Латинской Америке*. Она привела в движение широкие индейские массы, находившиеся под влиянием радикально настроенного левого крыла либералов («пурос») во главе с Б. Хуаресом.

В Учредительном конгрессе, принявшем Конституцию, преобладали, однако, представители правых и умеренных кругов либералов («модератос»), в результате чего она имела ярко выраженный компромиссный характер.

Конституция запрещала рабство и долговую кабалу (пеонаж), широко распространенную в Мексике, отменяла ряд привилегий (фуэрос) католической церкви и военщины, ограничивала церковное землевладение.

В ней содержался обычный для латиноамериканского конституционализма перечень политических прав и свобод, а также гарантии неприкосновенности личности. На основе Конституции были секуляризированы церковные земли, началось возвращение захваченных латифундистами земель индейских общин и т. д.

Но последовавшее с конца 60-х годов постепенное ослабление революционных сил вновь привело к укреплению позиций консервативно-помещичьих кругов, к установлению в 1876 г. самой кровавой в истории латиноамериканских государств XIX в. диктатуры И. Диаса.

Последний, имея поддержку местных латифундистов и американских нефтяных компаний, правил Мексикой более 30 лет под лозунгами «порядок и прогресс, либерализм, конституционализм», но фактически лишил конституцию 1857 г. ее изначально демократического содержания.

В большинстве латиноамериканских республик сохранялись крупные латифундии и полуфеодалные, а в Бразилии и рабовладельческая форма эксплуатации. При этом имела место социальная и духовная подавленность большей части населения. После установления конституционного строя сложились две соперничающих группировки. Бывшие монархисты и приверженцы бюрократического управления объединились в консервативную партию. Она стала защищать интересы крупных землевладельцев и церкви. Другие круги латифундистов, заинтересованные в торгово-промышленном

История государства и права зарубежных стран

развитии своих стран, объединились в либеральную партию. В течение XIX в. консерваторы чаще находились у власти. Эти партии ставили перед собой задачу захвата власти и создание авторитарного режима. Они делали ставку на одного сильного лидера (каудильо). Последние зачастую приходили к власти не в результате выборов, а в результате насильственного захвата власти, в том числе, путем государственного переворота. Каудилизм стал системой и строился не на конституционно-правовой основе, а на грубой силе и харизматическом авторитете предводителя. Он тормозил становление демократических форм общественной жизни. Авторитарные и диктаторские режимы базировались на милитаризме. Как правило, власть захватывали каудильо, которые являлись выходцами из армейской верхушки. Армия была поставлена в исключительное положение и часто становилась арбитром в политических конфликтах. В XIX в. государственные перевороты стали частым явлением.

В своеобразных условиях Латинской Америки провозглашенные в конституциях передовые идеи претерпели существенные изменения, отражавшие особенности латиноамериканского общества в тот период. Первые конституции оказались недолговечными из-за отсутствия политической стабильности, сепаратизма отдельных провинций и постоянной борьбы за власть конкурирующими группировками.

ЛЕКЦИЯ №15

Китайская империя в XIX веке

Революционные события, развернувшиеся во второй половине XIX в. Китае отличались уникальностью и неповторимостью с точки зрения реальных форм своего проявления. В ходе массовых движений рассматриваемого периода государственно-правовая мысль обогатилась новыми идеями. Получила теоретическое развитие и реальное воплощение на практике идеи современного конституционализма, оформленные в особую отрасль конституционного права. Указанный период был ознаменован существенными достижениями всех элементов государственных форм – форм правления, форм государственного устройства, форм политических режимов.

В эпоху Нового времени в странах Азии, и, прежде всего, в Японии и Китае резко проявилось действие преемственности как в виде вестернизации – восприятия западного права, так и в виде прочного сохранения традиционного права.

1. Государственное развитие Китая в XIX- нач. XX вв.

В 1644 г. в Китае пришла к власти маньчжурская династия Цин. При Цинской династии, опиравшейся на крупных маньчжурских и китайских

История государства и права зарубежных стран

феодалов, была создана *деспотическая монархия* с сильной армией и хорошо налаженным разветвленным бюрократическим государственным аппаратом.

Китайский император сосредоточил в своих руках верховную законодательную, судебную и административную власть, а также обладал исключительным правом принесения жертв и молений «Верховному Небу». Он был неограниченным монархом, замещавшим трон наследственно и по принципу первородства, но мог перед кончиной избрать своим преемником любого из своих сыновей, а если таковых не было, то любого из принцев императорской крови.

Высшими государственными органами империи Цинов являлись *Императорский секретариат* и *Военный совет*.

Высшая исполнительная власть осуществлялась, как и ранее, через шесть ведомств (приказов): чинов, налогов (финансовое), церемоний (обрядов), военное, уголовных наказаний, общественных работ.

Управление на местах в Китае времен Цинской династии характеризовалось наличием сильной власти. Территория страны делилась на провинции, а последние, в свою очередь, подразделялись на области, округа и уезды. Каждую провинцию возглавляли два губернатора, военный и гражданский, подчинявшиеся наместнику. Областями, округами и уездами управляли начальники при помощи чиновников и старост.

Судебная власть на всех уровнях была соединена с административной.

Цинская династия проводила политику изоляции страны от внешнего мира, но с конца XVIII в. капиталистические государства Европы усилили давление на Китай, стремясь «открыть» его любой ценой. Великобритания в первую очередь предприняла попытки получить новые рынки сбыта и источники сырья.

С 1839 г. англичане развернули против Китая военные действия, которые положили начало **«опиумным войнам»** (эти войны длились с 1840 по 1842 гг.). Государственный бюрократический аппарат Цинской империи был сильно ослаблен вследствие коррупции и взяточничества: армия, оснащенная устаревшим оружием и имевшая плохую подготовку и выучку, не была в состоянии эффективно оборонять разросшуюся вследствие завоевательных войн империю, не могла противостоять первоклассно вооруженным сухопутным войскам и флоту Англии.

В августе 1842 г. в Нанкине Китаем был подписан *неравноправный договор с Англией*, а в 1844 г. аналогичные договоры с Китаем были заключены *США и Францией*. По этим договорам цинское правительство обязалось открыть английской торговли пять портов, уплатить огромную контрибуцию, установить льготные таможенные тарифы, а также предоставить иностранцам ряд привилегий:

- право экстерриториальности;
- право на концессии;
- принцип наибольшего благоприятствования.

Поражение Китая ознаменовало начало его превращения в полуколониальную страну. Иностранные товары подрывали ремесленное производство, увеличивалось налоговое бремя, вводились всевозможные произвольные поборы.

История государства и права зарубежных стран

Одним из следствий «опиумной войны» стало **Тайпинское восстание**, которое в 1850 г. подняла религиозная секта тайпинов (легальная христианская организация). В ходе восстания была создана дисциплинированная повстанческая армия и провозглашено создание «Небесного государства великого благоденствия». После ряда крупных военных успехов тайпины в марте 1853 г. захватили Нанкин, который переименовали в Небесную столицу.

В Нанкине руководители восстания опубликовали «*Земельную систему Небесной династии*», представлявшую собой программный документ преобразования китайского общества и государства. Он был основан на идеях «крестьянского коммунизма», на началах уравнительности всех членов общества и предусматривал распределение земли на уравнительных началах, освобождение крестьян от арендной платы помещикам, предоставление равноправия женщинам, государственное содержание нетрудоспособных, меры борьбы с коррупцией и др. Земля и основные средства производства были национализированы, иметь крупные денежные суммы или иную крупную собственность было запрещено.

На практике социально-экономическая политика тайпинов свелась к уменьшению арендной платы на землю с крестьян и переложению значительной части налогового бремени на помещиков и богачей.

Еще в 1856 г. среди руководящей верхушки тайпинов началась распря, в 1857 г. часть повстанцев ушла в юго-западные провинции. Затем (с 1862 г.) в гражданской войне приняли активное участие англо-французские интервенты на стороне цинского правительства, и в июле 1864 г. столица тайпинов Нанкин была взята цинскими войсками. С захватом столицы и гибелью главных руководителей перестало существовать и тайпинское государство.

Тайпинское восстание и «опиумные войны» потрясли Цинский Китай и подтолкнули правящие круги к признанию необходимости реформ.

В структуре государственных органов были произведены некоторые преобразования:

- учреждена Главная канцелярия по иностранным делам;
- отменена система двух губернаторов в провинциях (военного и гражданского), и местная власть сосредоточилась в руках наместников;
- в провинциях закрепились комитеты по восстановлению порядка.

В 1860-х - начале 1880-х гг. император проводил политику «самоусиления», основное назначение которой сводилось к укреплению существовавшего режима. Сторонники этой политики выступали за более тесное сотрудничество с иностранными державами, заимствование иностранного опыта в модернизации вооруженных сил, создание своей военной промышленности, что привело к широкому проникновению в Китай иностранных держав. Используя права и привилегии, иностранцы стали пытаться усилить свое политическое влияние. В результате в 60-е – 90-е гг. XIX в. по стране прокатилась волна антииностранных выступлений, переходивших в антиправительственные.

В тоже время стали создаваться *первые китайские капиталистические предприятия*. Вначале это были казенные или казенно-частные заводы, арсеналы и мастерские, которые строились провинциальными властями за государственный счет и с насильственным привлечением средств местных торговцев и помещиков,

История государства и права зарубежных стран

а затем стало развиваться и частное предпринимательство. Ведущей силой формирующейся национальной буржуазии стали крупные чиновники и помещики. Капиталистический уклад в Китае пробивал себе дорогу в исключительно трудных условиях господства феодальных отношений в сельском хозяйстве, произвола и ограничений со стороны властей, конкуренции иностранного капитала.

Поражение Китая в войне с Японией (1895 г.) и действия западных стран активизировали деятельность патриотических сил. Буржуазно-помещичья *партия реформ*, руководимая Кан Ювэем и представлявшая интересы национальной буржуазии, выступила за модернизацию страны, за проведение реформ с помощью императорской власти. В июне 1898 г. она добилась того, что император Гуансюй (Цзай Тянь) издал указ «Об установлении основной линии государственной политики», а затем привлек группу молодых реформаторов – учеников и единомышленников Кан Ювэя для разработки серии радикальных указов, посвященных вопросам экономики, просвещения, деятельности государственного аппарата. Этот период 1898 г. вошел в историю Китая под названием «**Сто дней реформ**».

Реформы объективно были направлены на создание условий для капиталистического развития Китая, однако издавались в большой спешке, саботировались придворными кругами и бюрократическим аппаратом, и по существу остались на бумаге. В сентябре того же года вдовствующая императрица Цыси (Ехонала) произвела дворцовый переворот. Император Гуансюй был арестован, его указы отменены, а руководители реформаторов казнены без суда и следствия.

Реакционная политика Цинской династии вызывала возмущение китайского народа. В 1905-1908 гг. по стране прокатилась волна народных восстаний. В 1910г. численность крестьянских восстаний превысила их количество в предшествующие годы. В октябре 1911 г. восстание войск в городе Учан завершилось победой. Началась **Синьхайская революция**, приведшая к свержению монархии и провозглашению Китайской республики.

В феврале 1912 г. династия Цин отреклась от престола, а затем Нанкинское собрание делегатов избрало временным президентом **Китайской республики Юань Шикая**, который в августе 1913 г. установил в стране свою военную диктатуру.

В 1912 г. собрание представителей провинций, объявившее себя Национальным собранием, приняло Временную Конституцию республики, предложенную *Сунь Ятсеном*. Для традиционного Китая эта Конституция была прогрессивным документом.

В качестве высшего органа законодательной власти Конституцией предусматривался двухпалатный парламент. Сунь Ятсен полагал, что Конституция будет ограничивать диктаторские поползновения генерала Юань Шикая. Однако этот расчет не оправдался.

2. Правовая система Китая

История государства и права зарубежных стран

Правовая система Китая в период Нового времени прошла два этапа в своем развитии:

- 1) традиционное феодальное право цинского Китая (1644-1912 гг.);
- 2) буржуазное право Китая (1912-1949 гг.). В рамках второго этапа можно выделить два периода модернизации китайского права: первый этап реформирования права - 20-е годы XX в. и второй этап модернизации – середина 30-х годы XX в.

Китай имел два систематизированных свода законов (Дацин хуэдянь и Дацин люйли), отдельные положения второго применялись и в судебной практике уже республиканского Китая вплоть до начала 30 – х гг. прошлого века. Один из них относился к государственному и административному праву, другой – к уголовному, гражданскому и семейному.

Второй свод законов назывался «Основные законы и постановления Великой династии Цинн». Он ставил маньчжурских завоевателей в привилегированное положение по отношению к коренному населению. Маньчжуры наказывались менее сурово, чем китайцы.

Из анализа свода «Дацин люйли» следует, что в его установлениях, в том числе предусматривающих наказание, так или иначе отразилась система действовавших в традиционном Китае обычно-правовых норм. Так, брачно-семейные отношения, оформлявшиеся договором между главами семейств, регулировались широким комплексом норм обычного права, в которых дух конфуцианской морали проявился нагляднее всего. В сфере земельного права особенно подробно были разработаны арендные отношения. Кодекс косвенно свидетельствовал о существовании в цинском Китае, правда, в неразвитой форме, рынков, торговых агентов, банков, торговых товариществ, акционерного капитала.

Нормы обычного права в императорском Китае складывались в основном в низовых социальных структурах (кланах, деревенских общинах, купеческих гильдиях и т.д.) и действовали, как правило, в рамках этих структур.

Свод «Дацин люйли» предусматривал около трех тысяч преступлений, многие из них наказывались различными видами смертной казни, вечной и срочной ссылкой, ударами большой и малой палки. По остальным преступлениям предусматривалась ссылка в дальние гарнизоны с отдачей в рабство. В качестве дополнительных мер наказания применялись ношение шейной колодки и клеймение. Некоторые преступления влекли за собой наказание не только виновного, но и всех близких родственников по мужской линии. Допускалась уголовная ответственность детей с семи лет. В уголовном процессе широко применялись пытки.

Многообразие конституирующих и квалифицирующих преступление признаков, усиленное многовековыми наслоениями законов, подзаконных актов и их толкований, делали невозможной систематизацию общественно опасных деяний. В результате этого свод «Дацин люйли» предстал в виде собраний огромного числа казусов.

Модернизация традиционного права Китая стала проводиться более решительно после революции 1911 г. и установления республиканского строя.

История государства и права зарубежных стран

Первым кодексом законов, принятым после Синьхайской революции, было Уголовное уложение 1912 г. В 1928 г. в него был внесен ряд изменений, в том числе с целью переименования в Уголовный кодекс Китая. Уложение и Уголовный кодекс, почти полностью заимствованные из уголовного законодательства Японии, Франции, Бельгии, Германии и Нидерландов, вобрали в себя много прогрессивных уголовно-правовых положений.

В целях экономического роста был принят также ряд важных для предпринимателей законов, регулирующих имущественные отношения в некоторых специальных отраслях, например Горнопромышленный устав 1914 г., Лесной устав 1915 г. и др. Важную роль в создании по западному образцу новых институтов и норм права сыграл Верховный суд Китая, выполнявший в те годы определенные нормотворческие функции.

В последующие два этапа реформ национального права, т.е. в периоды до конца 20-х, а затем до середины 30-х гг. в кодификационных работах проявилась тенденция большего учета особенностей национальной правовой культуры, правосознания китайского народа, специфики мышления юристов страны, что выразилось, в частности, в том, что законодатели стали постепенно вводить в нормативные акты чисто китайские правовые понятия.

Таким образом, социально-экономическая и военная отсталость Китая позволила западным державам начать завоевание страны. Военные и политические поражения императорского Китая наглядно продемонстрировали отсталость многих феодальных порядков, слабость режима, создали в стране революционную ситуацию и в итоге превращение Китая в полуколонию. Умаление суверенитета Китая, в целом сложившаяся обстановка подготовили объективную необходимость буржуазно-демократической революции.

ЛЕКЦИЯ №16

Развитие государственного строя Японии в XIX столетии

Формирование буржуазных государственно-правовых учреждений в странах Востока происходило с заметным отставанием от стран Запада. Конституционное правление и буржуазное законодательство на Востоке сложились в результате экспансии промышленной цивилизации и западных идей, утверждающих приоритет индивидуальной свободы и прав человека, востребованности таких качеств человеческой природы, как предприимчивость, стремление к прибыли, конкуренции. Однако политико-правовая модернизация стран Востока, т.е., переход от сословно-феодальной политической системы и права к политическим и правовым институтам современного, индустриального общества наталкивался на отсталость, иную культурную традицию, отягощенную политической раздробленностью и колониальной зависимостью от промышленно-развитых стран.

По этой причине политико-правовая **модернизация** в странах Востока носила запаздывающий, догоняющий характер и в зависимости от зрелости внутренних факторов приобретала различные модели. Японская модель модернизации имела свои отличительные особенности.

1. Государственная модернизация в Японии в XIX - нач. XX вв.

До середины XIX в. Япония представляла собой типичное феодальное государство *милитаристского типа – сёгунат*, правители которого проводили политику самоизоляции от внешнего мира, что способствовало консервации феодального строя. В государственно-правовом отношении Япония формально являлась *централизованной монархией*, однако фактически власть осуществлялась наследственным *военным диктатором* из самурайской верхушки.

Настоящим военно-феодальным правителем еще с XII в. был *сёгун* (полководец) – высшее должностное лицо, являвшееся главнокомандующим и начальником всего аппарата государственного управления, сосредоточившее в своих руках исполнительно-распорядительную и законодательную власть, а также фискальные функции. Должность сёгуна традиционно замещалась представителями крупнейших феодальных домов.

Опору сёгуната составило сословие *буси* – воины – феодала. Высшим его слоем были личные вассалы сёгуна, низшим – мелкое военное дворянство, самураи.

Еще в середине века правительством была установлена *система четырех сословий* со строгой сословной регламентацией:

- самураи;
- крестьяне;
- ремесленники;
- торговцы.

Японский феодализм, по мнению профессора Мухаева Р.Т., мало чем отличался от европейского. Система феодального землевладения была схожей, существовал институт частной собственности на землю, что способствовало созданию предпосылок первоначального накопления капитала и складыванию буржуазных отношений. Постепенное развитие товарно-денежных отношений вело, с одной стороны, к росту и укреплению класса буржуазии, с другой – к усилению эксплуатации крестьянства.

Феодальная организация *землевладения* в целом характеризовалась наличием большого количества мелких крестьянских хозяйств, находившихся в собственности крупных феодалов, которые с помощью вассалов управляли своими владениями. Крестьяне отдавали князьям в виде поборов и повинностей более половины урожая. В стране непрерывно происходили крестьянские волнения и восстания. Крепостное крестьянство открыто выступало против феодальных порядков. В оппозиции к феодальному режиму сёгуна Хитобаши из дома Токугава находились буржуазия и нижние слои самурайства, требовавшие ликвидации средневековых препонов для развития капитализма.

История государства и права зарубежных стран

Постепенно в деревне складывалась прослойка «новых помещиков», которая формировалась из среды купцов, ростовщиков, деревенской верхушки, частично из самураев.

Возникли мануфактуры – хлопчатобумажные, шелкоткацкие. *Капиталистическая мануфактура* появилась в конце XVIII – в первой половине XIX вв., однако ее развитие тормозили феодальная регламентация, большие налоги, узость внутреннего рынка.

Под давлением США и европейских государств (Англия, Франция, Голландия) японское правительство было вынуждено *отказаться от политики самоизоляции*. В 1853 г. под угрозой применения силы Япония заключила торговый договор с США на их условиях. Вскоре аналогичные договоры были подписаны с европейскими державами. Появилась угроза превращения страны в полуколонию.

Все это обострило внутренний кризис к слиянию антифеодальной борьбы и национально-освободительного движения. Против существующего порядка выступили основные социальные слои японского общества: крестьянство, рабочие, ремесленники, торгово-промышленная буржуазия, самураи, некоторые князья. Были сформулированы задачи движения: свернуть сёгунат, восстановить власть императора и от его имени провести необходимые реформы.

В октябре 1867 г. в Японии началась так называемая **революция Мэйдзи исин** (обновление Мэйдзи, просвещенного правления).

Так как промышленная буржуазия еще только зарождалась и не сложились в самостоятельную политическую силу, то во главе движения оказались низшее самурайство, которое подвергалось сильному буржуазному влиянию, умеренно радикальные круги дворянства, связанные с императорским двором. Борьба за свержение сёгуната велась под лозунгом восстановления власти императора. Был объявлен сбор военных сил, поддерживающих императора.

От имени императора в январе 1868 г. руководители движения объявили о свержении правительства сёгуна и образовании нового правительства во главе с императором. Сёгун двинул против них верные ему войска, но они потерпели поражение. В мае 1868 г. сёгун капитулировал. Власть перешла в руки князей и самураев – сторонников императора. Было официально объявлено о восстановлении императорской власти.

В результате этой революции *была ликвидирована феодальная система и образовалось централизованное буржуазно-помещичье государство*. Раздробленность и недостаточная организованность крестьянского движения, относительная слабость буржуазии обусловили незавершенный характер этой революции. Тем не менее *страна вступила на путь буржуазного развития*, о чем свидетельствовали начавшиеся экономические и политические реформы. «Эпоха великих реформ» включала в себя модернизацию экономической, социальной, политической структуры общества, трансформацию системы управления и военной организации, которые осуществляла правящая элита.

В сфере **экономических отношений** были проведены следующие реформы:

- распущены цеховые монополии – упразднены цеха и гильдии, а также связанная с ними регламентация ремесла и торговли;

История государства и права зарубежных стран

- провозглашены буржуазные свободы: свобода купли-продажи земли, выбора профессии и места жительства и др.;
- введено формальное равенство всех сословий перед законом;
- установлено право частной собственности на землю (все владельцы земли становились ее собственниками);
- введен единый поземельный налог, заменивший многочисленные феодальные подати.

Закрылись все внутренние таможи. Вводились единые для всей страны единицы измерения.

В 1872 г. был принят *закон о всеобщем начальном образовании*.

В политической сфере:

- неравноправные международные договоры были аннулированы;
- армия реорганизовалась по германскому образцу, а флот – по английскому, была введена всеобщая воинская повинность; самураи сохранили привилегированное право на занятие офицерских должностей.

В сфере государственного управления:

- ликвидированы княжества и вместо них созданы префектуры;
- вместо прежних четырех учреждены три сословия, в состав которых вошли бывшие князья и придворная аристократия; дворянство; сословие простого народа, к которому относилась и торгово-промышленная буржуазия.

Были учреждены министерства по отдельным отраслям управления, а в качестве высшего органа исполнительно-распорядительной власти создан кабинет министров при императоре. При этом назначения на должности проводились по конкурсной системе. Вместо старых границ феодальных княжеств было установлено административно-территориальное деление по губерниям.

В 1880 г. было преобразовано **судебное ведомство** и унифицирована **правовая система**. Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы были созданы и введены в действие на основе западных законодательств и при помощи иностранных консультантов-юристов.

Однако модернизация абсолютистского государства и правовой системы Японии не затронула политический режим – это был режим полицейского государства. К тому же преобразования государственного аппарата и права проходили медленно и непоследовательно, что вызвано незавершенностью буржуазной революции, сочетанием в ней феодальных и буржуазных начал.

В 1889 г. была опубликована **Конституция**, составленная по прусскому образцу и юридически закрепившая союз между монархией, высшей бюрократией, помещиками и крупной буржуазией.

Император как глава государства наделялся исключительно широкими правами – объявлять войну и мир; заключать международные договоры; вводить осадное положение, сосредотачивая в своих руках чрезвычайные полномочия; в качестве верховного главнокомандующего устанавливать структуру и численный состав вооруженных сил, включая оклады личного состава; в сфере государственного гражданского управления определять структуру министерств, назначать, увольнять, определять оклады всех должностных лиц.

История государства и права зарубежных стран

Император назначал главу исполнительной власти – министра-президента, а по его представлению – остальных министров.

Законодательную власть император осуществлял совместно с **парламентом**. Император созывал и закрывал парламент, отсрочивал парламентские заседания, распускал нижнюю палату – палату депутатов. Законы, принятые парламентом, не могли быть обнародованы и приняты к исполнению без его утверждения и подписи.

Парламент состоял из двух палат:

- палата пэров, в которую входили члены императорской фамилии, титулованная знать, а также лица, назначенные императором;
- палаты депутатов, которую составляли лица, победившие на выборах.

Обе палаты и правительство наделялись правом *законодательной инициативы*. Законопроекты обсуждались палатами отдельно и утверждались абсолютным большинством.

В механизме японского государства важное место Конституция уделяла организации и осуществлению **судебной власти**. Судебное разбирательство по Конституции осуществлялось от имени императора. Судей могли смещать лишь при наличии вынесенного в отношении их судебного приговора или дисциплинарного взыскания. Разбирательство дел в принципе устанавливалось как публичное. Специальная статья разрешала создавать особые суды. Этим впоследствии широко пользовались японские правители. Наконец, обычные суды могли принимать к своему производству иски, относящиеся к нарушению прав исполнительной власти. Эти дела подлежали рассмотрению специального административного суда, который назначался, как правило, из чиновников.

Отдельная глава Конституции была посвящена правам и обязанностям подданных. Объявлялись неприкосновенность собственности, свобода слова, печати, собрания и союзов, равный доступ к гражданским и военным должностям, тайна переписки и т.д. Однако положения о правах и свободах граждан могли быть ограничены при определенных условиях императором.

Избирательным правом наделялись только мужчины, достигшие 25 лет.

В последней главе Конституции определялся порядок внесения поправок и изменений в Конституцию. Возможность ее изменения представлялась только императору, причем только по его инициативе. Однако Конституция Мэйдзи не изменилась вплоть до принятия новой Конституции 1947 г. Такая «стабильность» объясняется тем, что основной закон позволил решать главные вопросы государственной жизни внеконституционным путем.

После принятия Конституции 1889 г. в государственном развитии Японии отчетливо проявляется ряд тенденций.

Первая тенденция: происходит **милитаризация госаппарата** и общественной жизни, что связано существенным возрастанием роли военщины.

Вторая тенденция: **известное перераспределение властных полномочий** внутри конституционной модели власти, закрепленной Конституцией 1889 г., в пользу органов, формировавшихся из титулованной знати и придворной бюрократии: Тайный совет, министерство двора. Это происходило посредством текущего законодательства.

История государства и права зарубежных стран

Третья тенденция: возрастание роли в государственном механизме Японии **внеконституционных органов власти** (внеконституционный институт *Генро*).

Четвертая тенденция: **ведущая роль государства** в экономической, технологической и военной модернизации, выполнение им широкого набора функций. Активную роль государство играло в процессе сращивания банковского и промышленного капиталов путем передачи за бесценок государственных предприятий банковским домам Мицуи, Мицубиси, Сумимото.

В то же время в области прав человека и социальной сфере японское государство занимало пассивную позицию. Чиновники закрывали глаза на невероятную эксплуатацию, использование женского и детского труда, феодально-сословные пережитки, полуфеодалную контрактацию рабочей силы.

Формирование **буржуазного права в Японии** было призвано: *во-первых*, открыть простор для развития капиталистических отношений и буржуазных реформ, *во-вторых*, обеспечить защиту интересов правящего блока либерального дворянства и торгово-промышленной буржуазии. Правовая система Японии развивалась путем рецепции европейского права и *адаптации* его институтов к социокультурным условиям японского общества. С этой целью приглашались известные западные юристы, помогавшие создавать японское законодательство. В правовой системе Японии отчетливо прослеживалась репрессивная направленность, что определяло иную, чем в Европе, конфигурацию отраслей права.

Уголовное право было наиболее интенсивно развивающейся отраслью права Японии. Первый Уголовный кодекс буржуазного типа, построенный по образцу уголовного кодекса Франции, был издан в 1880 г. и вступил в силу с 1 января 1882 г. (автор французский юрист Г. Буассонад). Он основывался на принципах буржуазного права: запрет обратной силы закона; отсутствие преступления, если оно не указано в законе. Уголовный кодекс состоял из четырех книг, 430 статей. В нем использована трехвидовая классификация преступных деяний: преступление – проступок – полицейские нарушения. По юридической технике его отличает точность формулировок и определенность квалифицирующих составов, что ограничивало судебный и административный произвол. Вместе с тем, кодекс содержал и ряд положений старояпонского права. Так, система санкций Уголовного кодекса 1880 г. была значительно жестче французской. В 20 случаях кодекс предусматривал смертную казнь, в том числе за политические преступления, поджоги, некоторые случаи лжесвидетельства. За ряд преступлений предусматривалось пожизненное тюремное заключение. В то же время из старояпонского права был заимствован принцип обязательного смягчения наказания по всем видам преступлений в случае явки с повинной. Под давлением оппозиционеров в 1887 г. Уголовный кодекс был дополнен драконовским Законом об охране общественной безопасности.

С учетом положений ФГК 1804 г. был разработан **Гражданский кодекс** 1890 г., закрепивший в то же время целый ряд традиционно японских институтов брачно-семейного и наследственного права. Несколько позднее были обнародованы усовершенствованные разделы вещного и договорного права этого ГК, переработанные с учетом не только достижений французской цивилистики,

История государства и права зарубежных стран

но и положений ГГУ 1896 г. ГК Японии вступил в силу только в июле 1898 г. Его характерной чертой были многочисленные отсылки к нормам обычаев и морали.

Японский ГК был построен по пандектной системе и содержал 1044 статьи, объединенные в пять книг: общие положения, вещное право, обязательственное право, семейное право и наследственное право. Гражданский кодекс в сфере вещного права предусматривал возможность ограничения частной собственности якобы в интересах «общего блага», а в действительности в интересах капиталистических монополий и в ущерб мелким собственникам. Наиболее зримо нормы традиционного права проявлялись в сфере семейного и наследственного права. Семья была патриархальная, основанная на отцовской власти. Глава семьи распоряжался имуществом, имел неограниченную власть над близкими и дальними родственниками. Брак был моногамным, заключался с согласия главы семейства, который определял место жительства молодоженов. Имущество после смерти отца переходило старшему сыну.

Вопросы управленческой деятельности, взаимоотношения личности и государства, обеспечения общественного порядка регламентировало **административное право**. В области административного права большое значение имел изданный в 1900 г. Закон о полиции. Он был одним из законов, составляющих действительную конституцию японской империи. Под надзор полиции была поставлена вся общественно-политическая жизнь страны. Полицейские чиновники присутствовали на всех общественных собраниях и могли лишить слова любого оратора, а также закрыть собрание, если имелась, по их мнению, угроза «порядку и общественной безопасности».

Полиция имела право выносить обязательные постановления и выполняла некоторые судебные функции. Таким образом, декларированные в Конституции гражданские права и свободы не гарантировались, а Япония представляла собой типичное *полицейское государство*.

Нормы **процессуального права** были кодифицированы в Уголовно-процессуальном кодексе (1880 г.) и в Гражданско-процессуальном кодексе (1890 г.). Эти кодексы были созданы в основном под влиянием французского уголовно-процессуального и германского гражданско-процессуального кодексов. Судебный процесс носил состязательный характер, был основан на принципах гласности, состязательности, устности. Он включал две стадии: 1) стадию предварительного расследования – руководство предварительным расследованием осуществлял прокурор; особенностью этой стадии, в отличие от европейской традиции, было рассмотрение дела в закрытом заседании без присутствия адвоката обвиняемого – эта норма представляла собой уступку полиции, которая осуществляла предварительное следствие; 2) стадию судебного разбирательства – спецификой данной стадии было отсутствие суда присяжных и широкое судебное усмотрение при квалификации вида и размера санкции.

Конституция 1889 г. закрепила лишь общие принципы правосудия, установив независимость и несменяемость судей. Наряду с судами общей юрисдикции, предусматривалось создание особых административных судов, которые рассматривали бы жалобы на действия администрации и чиновников. Новая единая судебная система в Японии учреждалась на основе Закона об

История государства и права зарубежных стран

организации судов, принятого в 1890 г., но вступившего в силу в марте 1891 г. Установленная законом система судебных органов состояла из местных, окружных, апелляционных судов и Верховного суда. Судьи назначались пожизненно. Для надзора над судьями в 1890 г. был принят Закон о дисциплинарной ответственности судей.

С конца XIX в. в Японии стали ежегодно выпускаться сборники законодательства под названием «Шесть законов», соответствующие разделы которых были связаны с Конституцией 1889 г. и пятью отраслевыми кодексами.

Таким образом, к середине XIX в. Япония представляла собой типично феодальное государство со слабой центральной властью. Толчком к буржуазным преобразованиям стал внешний фактор – угроза со стороны западных держав (превращение страны в полуколонию), что в итоге приводит к проведению широкомасштабного реформирования японского общества и государства.

Вместе с тем негативным явлением того времени стало возрастание роли военных в политической жизни страны и как следствие агрессивная внешняя политика. Япония захватывает территории в Корее, Китае. Окончательное поражение японский милитаризм потерпел в ходе Второй мировой войны.

ЛЕКЦИЯ №17

Формирование правовых систем современности в XIX столетии

Новая историческая эпоха потребовала выработать новые формы и принципы права применительно к реалиям современности. Буржуазные революции XVII-XVIII вв. способствовали становлению принципиально новых государственно-правовых институтов, формированию нового права. В отличие от средневекового права новое право основывалось на личности, поэтому естественные права человека провозглашались священными и неприкосновенными, подкреплялись правами гражданина в самых различных сферах.

В соответствии с теорией естественного права на первый план выдвигался разум, естественные свободы, которые и создают право. Это обстоятельство подчеркивало важную роль закона и открывало путь кодификации. Школа естественного права требовала, чтобы наряду с частным правом, основанным на римском праве, были разработаны недостающие ей нормы публичного права, выражающие естественные права человека и гарантирующие свободу личности.

1. Романо-германская правовая система

В условиях роста капиталистических отношений, развития товарного обмена тщательно разработанное римское право, рассчитанное на общество, где

История государства и права зарубежных стран

господствует частная собственность, все больше использовалось буржуазией. Данное обстоятельство обусловило возможность его применения в условиях новых общественно-экономических и социальных отношений.

Благодаря тому значению, которое придавала в XVII-XIX вв. юридическая наука и практика ценностям римского права, правотворчество Нового времени испытало непосредственное влияние римской правовой системы и догматики. Были созданы такие известные и классические для данной эпохи кодексы, как Французский гражданский кодекс 1804 г., Всеобщее гражданское уложение 1811 г. и Германское гражданское уложение 1896 г. Кроме этого, на основе преимущественно римского права оформилась восходящая еще к XIV в. целая новая правовая система международного частного права, первые попытки кодификации которого прямо представили римское право как интернационально приемлемое и реализуемое.

Непосредственным итогом эволюции римского права стало формирование современных правовых систем, и в частности романо-германской и англосаксонской.

К **романо-германской (континентальной) семье** относятся правовые системы, возникшие первоначально в континентальной Европе на основе изучения древнеримского права, а также канонических и местных правовых обычаев. Они являются результатом эволюции римского права, его приспособления к новым условиям. Господствующая роль в таких системах принадлежит закону, и в первую очередь кодексу.

Романо-германская правовая семья представлена следующими странами: ФРГ, Франция, Италия, Испания, Турция, Япония, большинство стран Латинской Америки, Российская Федерация и др.

Романо-германская правовая семья (или континентальная система права), существовавшая первоначально в странах континентальной Европы, затем распространилась на всю Латинскую Америку, значительную часть Африки, страны Востока, Японию. Этот процесс объясняется колонизаторской деятельностью многих европейских стран, а также высоким уровнем кодификации в этих странах в XIX в., которую можно было использовать как образец для создания собственного права.

Во всех странах континентальной системы права существуют **писанные конституции**, за нормами которых признается высшая юридическая сила, подчеркивающая полное соответствие законов и подзаконных актов конституции, как по содержанию, так и по существу.

Конституции по отношению к национальному праву являются его базой, основой. Основные законы определяют важнейшие принципы действующего права, разграничивают компетенцию различных государственных органов в сфере правотворчества и в соответствии с этим осуществляют дифференциацию различных источников права. Кроме этого, в большинстве стран осуществляется судебный контроль за конституционностью обычных законов.

Основным источником права в странах, относящихся к романо-германской правовой системе, является нормативно-правовой акт, принятый представительными органами власти. Закон имеет безусловный приоритет перед

История государства и права зарубежных стран

иными источниками. Система нормативных актов составляет основу правопорядка. Законодательство регулирует все наиболее важные аспекты жизни. Закон образует основу правовой жизни общества, охватывает все его аспекты. Закон не рассматривается узко и текстуально, а зачастую зависит от методов его толкования, в которых проявляется правообразующая роль доктрины и судебной практики. Юристы и сам закон теоретически признают, что законодательный порядок может иметь пробелы. В романо-германской юридической доктрине и в законодательной практике различают три разновидности «обычного» закона: кодексы, специальные законы (текущее законодательство) и сводные тексты норм.

Среди источников континентальной правовой системы существенная роль отводится подзаконным нормативно-правовым актам: декретам, ордонасам, регламентам и другим. Во многих случаях органы исполнительной власти не только издают нормативные акты, принятые во исполнение законов, но и сами осуществляют правовое регулирование разнообразных общественных отношений. Особое значение это обстоятельство приобрело в XX в. в связи с развитием **делегированного законодательства**.

Правовые нормы как общие модели правомерного поведения формулируются законодательными и исполнительными органами государственной власти. При этом удельный вес ведомственного, подзаконного нормотворчества достаточно велик. Суд не создает права, он его только толкует и применяет. При отправлении правосудия судья осуществляет не правотворчество, а правовую квалификацию, устанавливая соответствие фактических обстоятельств действующей нормативной модели. Роль обычая ограничена, он не считается самостоятельным источником права, является лишь дополнением к закону.

В отдельные исторические периоды нормативизм романо-германской правовой семьи принимал крайние формы, абсолютизируя нормативно-правовой акт в качестве единственно возможного источника права и отрицая нормативную роль обычаев, прецедентов, договорного права.

Романо-германская правовая семья представляет собой кодифицированную систему права. Во многих странах, где существует континентальная система права, приняты и действуют гражданские, торговые, уголовные, гражданско-процессуальные, уголовно-процессуальные и другие кодексы.

Повсеместно распространена отраслевая кодификация с целью упорядочения нормативного материала. Система права структурируется по отраслям, подотраслям, правовым институтам, субинститутам. Существует деление права на публичное и частное, причем приоритет отдается последнему. Отрасли материального права занимают доминирующее положение по сравнению с процессуальными отраслями. При аналогии применяются общие принципы права - закрепленные нормативно или выводимые путем толкования.

Кодификацией, осуществленной в XIX в., завершился процесс формирования романо-германской правовой системы как целостного явления. Во Франции в 1804 г. был принят Гражданский кодекс (кодекс Наполеона), в 1807 г. принимается Торговый кодекс, в 1808 г. — Уголовно-процессуальный и в 1810 г.

История государства и права зарубежных стран

- новый Уголовный кодекс, который пришел на смену кодексу 1791 г. Кодификация, проведенная во Франции, оказала существенное влияние на источники и структуру права во многих континентальных странах Европы, на правовые системы стран Латинской Америки. Так, гражданские кодексы были приняты: в Бельгии - в 1804 г., в Баварии - в 1806 г., в Голландии - в 1808 г. В 1896 г. было опубликовано Германское гражданское уложение, вступившее в силу с 1 января 1900 г.

Германское гражданское уложение 1896 г. (1900 г.), включало в себя пять разделов: общей части (трактующей о физических и юридических лицах, сроках давности и некоторых других «общих» институтах), и четырех специальных разделов: обязательное право, вещное право (владение, собственность), семейное право, наследственное право.

ГГУ появилось на свет после многих лет обсуждения, переделок и поправок. ГГУ урегулировало некоторые новые правоотношения, включая и те, которые были порождены борьбой рабочего, класса и социал-демократии. С ГГУ прекратили действия местные, областнические кодификации гражданского права, и Германия получила единую для всех земель правовую основу для регулирования имущественных и многих иных правоотношений. С рядом поправок, вызванных велениями времени, ГГУ остается действующим кодексом и для современной Германии.

В ту же эпоху Германия получила единый для всей страны *уголовное уложение кодекс* (1871 г.) и *кодексы уголовно-процессуальный* и *гражданско-процессуальный* (1877 г.). В ряде отношений уголовное уложение уступало французскому УК, каким он сделался после многочисленных исправлений и дополнений на протяжении целого столетия. В первом чтении проекта уголовного уложения рейхстаг высказался за отмену смертной казни, но Бисмарк настоял на ее сохранении.

Вместе с тем указанные кодексы, несмотря на свои недостатки, принимали и узаконивали презумпцию невиновности, суд присяжных заседателей, состязательность и профессионализм судей, а также другие прогрессивные начала права.

Германское гражданское уложение составлено по т.н. *пандектной системе*. Оно состоит не из трех частей, как Кодекс Наполеона, а из пяти: общая часть (о лицах физических и юридических, сделках и вещах вообще, о сроках давности и др.) и четырех специальных: обязательственное право; вещное право (собственности, владения); семейное право; наследственное право.

В сравнении с французским ГК, германский гражданский кодекс много проигрывает в том, что касается определенности формулировок, злоупотребления отсылками. И неюридическим критериям и т.д. Хотя само по себе введение этих адских критериев в право, как это видно по ст. 138 ГГУ (сделка, посредством которой одно лицо приобретает, используя нужду другого, несоразмерные преимущества, может быть расторгнута, как противоречащая добрым нравам), воскрешая лучшие традиции римского права, может быть использовано к выгоде слабейшей стороны в договоре и т. д.

История государства и права зарубежных стран

Статья 157 ГГУ разрешает судьям толковать оспариваемые договоры, прибегая при необходимости к таким морально-этическим категориям, какими являются «справедливость», «добрая совесть» и т.д., то есть все то, что противники такого рода решения юридических споров «каучуковыми формулами».

В семейном праве, как оно изложено в ГГУ, очевиден важный прогресс по сравнению с французским правом, как оно было изложено в кодексе 1804 года.

ГГУ признает за женой право собственности на то имущество, которое она принесла в дом мужа, или нажила, состоя в браке. Жене предоставлено право заниматься своей профессиональной деятельностью; законные мотивы развода одинаковы как для мужа, так и для жены и т. д.

В том, что касается детей, ГГУ отчетливо заявляет о своей все ещё консервативной позиции. Своих законных детей отец содержит соответственно собственному материальному положению, Незаконным (внебрачным) детям он выплачивает алименты (во Франции к этому пришли только в 1912 г.) - в соответствии с социальным статусом матери ребенка.

Правовая система существовавшая во Франции накануне Великой революции, была архаичной и консервативной, характеризовалась разнообразием правовых укладов, которые препятствовали развитию капитализма. По этой причине требование коренной реформы права отвечало интересам третьего сословия. В период с 1804 по 1810 г. было создано пять основных кодексов: гражданский, уголовный, торговый, гражданско - процессуальный, уголовно - процессуальный. Классическая наполеоновская кодификация права продолжала успешно действовать на протяжении XIX и первой половины XX в.

Гражданский кодекс Франции 1804 г., именуемый с 1807 г. также Кодексом Наполеона, в качестве **субъектов гражданского права** признает только *физических лиц*.

При определении объема прав кодекс исходит из принципа юридического равенства.

На содержание статей, посвященных **праву собственности**, наибольшее влияние оказали революционное законодательство и римское право.

Гражданский кодекс не дает определения права собственности, а только перечисляет основные правомочия собственника – пользование и распоряжение вещами. При этом провозглашается *абсолютный характер собственности*.

Кодекс в зависимости от субъекта права подразделял собственность на:

- индивидуальную (частную);
- государственную (общественное обладание);
- общинно - коммунальную.

В кодексе детально регламентированы права собственника земельного участка, сервитут, порядок раздела недвижимого имущества между наследниками, залог земли и т.п.

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

История государства и права зарубежных стран

Кодекс Наполеона уничтожил различие между родовым благоприобретенным имуществом, запретил субституции, разрешил мену недвижимых имуществ.

В соответствии с Кодексом Наполеона «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*.

Принципы, на которых строятся договорные отношения таковы:

- принцип *согласия обязываемой стороны*. Под согласием сторон французская доктрина понимает согласие воли (внутреннего психического акта). Кодекс называет случаи возможного искажения воли: если согласие дано вследствие заблуждения или получено путем насилия или обмана;

- 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. Они должны быть выполнены добросовестно».

В кодексе рассматриваются различные **виды договоров**: дарения, мены, купли-продажи, найма. Наибольшее внимание уделяется договору купли-продажи. Договор считается заключенным, когда достигается соглашение по поводу вещи и цены. Одновременно происходит переход права собственности на покупателя. Цена вещи определяется по усмотрению сторон.

Помимо договора к основаниям возникновения обязательств кодекс относит *причинение вреда*.

Кодекс рассматривает **брак** как *договор*, для заключения которого необходимо было выполнить ряд условий:

- взаимное согласие супругов (как в любом договоре – принцип согласия обязываемой стороны);
- достижение брачного возраста (для мужчин – 18 лет, для женщин – 15 лет);
- не состоять в другом браке;
- согласие родителей для детей, не достигших определенного возраста (сын – 25 лет, дочь – 21 год).

Запрещался брак между лицами, находящимися между собой в определенной степени родства или свойства.

Кодекс допускал **развод**. Его причинами могли быть: прелюбодеяние; злоупотребление, грубое обращение или тяжелые обиды одного из супругов в отношении другого; присуждение одного из супругов к тяжкому и позорящему наказанию; взаимное и упорное желание супругов развестись.

Взаимоотношения между мужем и женой строились на основе власти и подчинения: «Муж обязан оказывать покровительство своей жене, жена – послушание мужу». Следствием власти мужа является ограниченная правоспособность и практически полная недееспособность замужней женщины. Недееспособность женщины означала, что она не могла самостоятельно осуществлять никакие юридические действия, как судебные, так и внесудебные.

Имущественные отношения супругов определялись брачным договором, заключенным до совершения брака. По общему правилу, если брачным договором

История государства и права зарубежных стран

специально не было предусмотрено иное, имущество жены поступало в управление мужа и он распоряжался доходами с этого имущества.

Несовершеннолетние дети находились под властью родителей до достижения совершеннолетия или до эпансипации – освобождения из-под власти.

Относительно внебрачных детей закон допускал возможность их указания, однако, только на добровольных началах.

В конце XIX - начале XX вв. были внесены **изменения, касающиеся порядка заключения брака:**

- отменены некоторые формальности, мешающие заключению;
- урегулирован вопрос о заключении брака незаконнорожденным ребенком;
- мать получила реальное право давать согласие на брак своих детей.

В 1816 г. был отменен развод, но в 1884 г. восстановлен в новом виде: он рассматривался как санкция за виновное поведение супруга, поэтому развод по взаимному согласию не восстанавливался.

Перемены во взаимоотношениях родителей и детей выразились в ослаблении отцовской власти, расширении прав детей и прав матери.

Кодекс разрешал **наследование по закону и по завещанию**. Однако *завещательная свобода* была ограничена и поставлена в зависимость от того, оставил наследодатель детей или нет. При одном ребенке можно было распоряжаться по завещанию половиной имущества, при двух детях – одной четвертью имущества. Если детей не было, но имелись родственники, восходящие по одной линии, то завещатель распоряжался тремя четвертями имущества, а если оставались родственники, восходящие по обеим линиям, - половиной имущества.

Свободное от завещательного распоряжения имущество наследовалось *по закону*. Право наследования имели родственники до двенадцатой степени. Ближайшая степень родства исключала дальнейшую. При отсутствии родственников с правами наследования имущество переходило к пережившему супругу. В 1917 г. круг наследников был ограничен шестой степенью родства.

Уголовный кодекс Франции 1810 г. состоит из Общей и Особенной частей.

Общую часть кодекса образуют первые две книги, посвященные общим вопросам наказаний, их видам, уголовной ответственности.

Особенную часть составляют третья и четвертая книги – в них содержится перечень преступных деяний.

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

Кодекс подробно описывает порядок применения каждого наказания.

Мучительными и позорящими наказаниями были: смерть, каторжные работы, депортация, смирительный дом. В некоторых случаях одновременно с применением одного из указанных наказаний допускалось клеймение.

К позорящим наказаниям относились: выставление у позорного столба в ошейнике, изгнание, лишение избирательных прав и запрещение занимать государственные должности.

Среди *исправительных наказаний* кодекс называет тюремное заключение в исправительном заведении, временное лишение политических, гражданских и семейных прав, штраф.

История государства и права зарубежных стран

Вторая книга кодекса устанавливает *основания ответственности и основания освобождения от ответственности*. К последним относятся безумие и принуждение к совершению преступлений силой.

Подробно описываются различные формы соучастия: подстрекательство, пособничество.

Кодекс не устанавливал минимального возраста уголовной ответственности. Однако к лицам, не достигшим 16 лет, применялись более мягкие наказания, чем к лицам, достигшим этого возраста.

Многие вопросы уголовного права еще не были разработаны: не определялись формы вины, не говорилось о совокупности преступлений, о давности.

Третья книга кодекса посвящена *преступлениям и проступкам*, разделяемым на два вида:

- *публичные правонарушения*, к которым отнесены действия, направленные против безопасности государства, против имперской конституции, против общественного спокойствия;

- *частные правонарушения*, то есть правонарушения, направленные против частных лиц, имеющие объектом посягательства либо личность, либо собственность.

Более половины статей посвящено охране собственности.

Четвертая книга кодекса посвящена *полицейским нарушениям* и наказаниям, налагаемым за незначительные правонарушения не судебным, а судебным - полицейским порядком.

В романо-германской семье достаточно широко используются некоторые общие принципы права, зафиксированные в самом законе, а также вытекающие из общего содержания законодательства и его социального назначения. Эти принципы раскрывают не только сам характер действующего законодательства, но и практику его применения. Они показывают подчинение права велению справедливости, гуманизма, законности в определенную историческую эпоху и определенный момент.

Для юридической концепции континентальной правовой семьи характерна гибкость, выражающаяся в том, что при реализации права юристы принимают то решение, которое кажется им наиболее справедливым и гуманным. Действуя на основе принципов права, они действуют как бы на основе делегированных им полномочий. Юристы этой правовой семьи стремятся к общей цели — достичь по каждому вопросу решения, отвечающего общему чувству справедливости на основе сочетания различных интересов, как частных, так и всего общества.

Судебная практика в странах континентальной системы права играет второстепенную роль. Французский компаративист Р. Давид отмечает так называемые «вторичные правовые нормы», создаваемые судьями. Содержание закона истолковывается в том смысле, что оно должно отвечать в наибольшей степени требованиям справедливости и гуманности. Любое судебное решение после его прохождения через вышестоящий судебный орган может восприниматься как юридический прецедент.

В структурном отношении правовые системы романо-германской семьи

История государства и права зарубежных стран

делятся на две большие группы: публичное и частное право. В общем виде к публичному праву относятся те отрасли, которые регулируют разнообразные отношения между государством и его органами, с одной стороны, и человеком, отдельным индивидом — с другой. Стороны в соответствии с нормами публичного права находятся в неравном положении, связаны отношениями власти и подчинения. К публичному праву относятся такие отрасли, как конституционное, административное, финансовое, уголовное, уголовно-процессуальное право.

Нормы частного права регулируют взаимоотношения между физическими лицами или отношения между индивидами и юридическими лицами (организациями, предприятиями, фирмами). Субъекты частного права выступают как равные партнеры при заключении договоров и других сделок. Частное право включает следующие отрасли: гражданское, семейное, авторское, торговое и другие.

В современных условиях деление права на публичное и частное в определенной степени потеряло свое первоначальное значение. Постепенно стираются границы между отраслями публичного и частного права. Это обстоятельство объясняется в первую очередь вторжением современного государства в сферу экономики, в разнообразные социальные отношения. Государство проявляет все большую административно-правовую активность, расширяя свои экономические и социальные функции.

Государственные органы активно вмешиваются в договорную сферу, что связано с институтом обязательственного договора, который может быть заключен только по предписанию административных органов. Условия заключения договора и его исполнение обставляется различного рода обязательствами, которые берут на себя участники соглашения. С другой стороны, частная предпринимательская, профессиональная деятельность подвергается подробной регламентации как в административном порядке (разрешительные, лицензионные рамки), так и в правовом плане.

В новейшее время в ведущих государствах с континентальной правовой системой происходит отход от некоторых основополагающих правовых принципов и черт, свойственных законодательству XVIII—XIX вв., которые казались естественными и незыблемыми. Это относится, например, к принципу «абсолютной» частной собственности, принципу равенства сторон в договоре, стабильности условий договора. Важные изменения в XX столетии претерпели как источники и система права, так и основные, важнейшие институты и отрасли права.

К достоинствам романо-германской правовой системы следует отнести четко организованную, непротиворечивую, иерархически структурированную систему законодательства. К недостаткам — наличие пробелов и некоторую оторванность от реальной жизни, поскольку законотворчество объективно не может предусмотреть все нюансы и изменения социальных отношений, не всегда поспевает за этими изменениями.

2. Англо-саксонская правовая система

В отличие от стран романо-германской правовой семьи, где основным источником права является введенный в действие закон, в странах англосаксонской правовой семьи основным источником права служит норма, сформулированная судьями и выраженная в судебных прецедентах.

Правовая семья общего права, как и римское право, развивалась по принципу «*ibi jus ibi remedium*» (право там, где есть защита), поэтому, несмотря на все попытки кодификации (И. Бентам и др.), английское общее право, дополненное и усовершенствованное положениями «права справедливости», в основе своей является прецедентным правом, созданным судами. Это не исключает возрастания роли статутного (законодательного) права.

Таким образом, английское право обрело как бы тройную структуру: общее право – основной источник, право справедливости, дополняющее и корректирующее этот основной источник, и статутное право – писаное право парламентского происхождения. Разумеется, это несколько упрощенное, схематизированное изображение.

Общее право (Common Law) – это система, несущая на себе глубокий отпечаток его истории, а история эта до XVIII в. была исключительно историей английского права. Она шла тремя путями: путем формирования общего права, дополнения его правом справедливости (Equity Law) и толкования статутов (Statute Law).

Своими корнями английское право уходит далеко в прошлое. После норманнского завоевания Англии (1066 г.) основная роль в осуществлении правосудия была возложена на королевские суды, находившиеся в Лондоне. Частные лица, как правило, не могли обращаться непосредственно в королевский суд. Они должны были просить у короля, а практически у канцлера, выдачи приказа (Writ), позволяющего перенести рассмотрение спора в королевский суд. Первоначально такие приказы издавались в исключительных случаях. Но постепенно список тяжб, по которым они издавались, расширялся. В ходе деятельности королевских судов постепенно складывалась сумма решений, которыми и руководствовались в последующем эти суды. Сложилось правило прецедента: однажды сформулированное судебное решение в последующем становилось обязательным и для всех других судей. Английское общее право образует классическую систему прецедентного права, или права, создаваемого судьями.

Поскольку основная трудность заключалась в том, чтобы получить возможность обратиться в королевский суд, появилась формула «судебная защита предшествует праву», которая до сих пор определяет характерные черты английского правопонимания.

К концу XIII в. возрастает роль статутного права. В связи с этим правотворческая роль судей некоторым образом сдерживается принципом, согласно которому изменения в праве не должны происходить без согласия короля и парламента. Одновременно устанавливается право судей интерпретировать статуты.

В XIV–XV вв. в связи с большими социальными изменениями в

История государства и права зарубежных стран

средневековом обществе Англии (развитие товарно-денежных отношений, рост городов, упадок натурального хозяйства) возникла необходимость выйти за жесткие рамки закрытой системы уже сложившихся прецедентов. Эту роль взял на себя королевский канцлер, решая в порядке определенной процедуры споры, по которым их участники обращались к королю. Так рядом с общим правом сложилось «право справедливости». Оно, как и общее право, является прецедентным правом, но прецеденты здесь созданы иным путем и охватывают иные отношения, чем общее право.

Одной из специфических черт английской революции было то, что буржуазия выступала не против старого права в целом, а лишь против определенных аспектов законодательной и судебной политики короля. Правовая система Англии подвергалась изменениям лишь в той степени, в какой этого требовали интересы новых правящих слоев. Это определило длительное сохранение старых архаичных правовых форм, за которыми стояло уже вполне буржуазное право.

Основными **источниками права** Англии и после революции оставались традиционные конструкции общего права и права справедливости, основанные на прецеденте, а также закон, составлявший основу статутного права, значение которого неизменно возрастало. В начале XIX в. началась модернизация статутного права. С целью упорядочения законодательства была проведена частичная реформа уголовного права, которая объединила (консолидировала) в 4 закона 300 старых запутанных статутов. Особенно широко консолидация законов стала применяться в конце XIX - начале XX в., но и консолидированные акты, создававшиеся на базе старого архаичного законодательства, были непомерно громоздки, имели много противоречий.

Новые потребности, возникавшие в процессе развития буржуазного общества, стали причиной проведения специальных кодификационных работ, но лишь по отдельным, хотя и важным, институтам права. Так была принята серия кодифицированных актов: Акт о товариществах 1890 г., Акт о продаже товаров 1893 г., Акт о лжесвидетельстве 1911 г. и др. Но в целом английское право осталось некодифицированным. Официальные публикации сборников статутов Англии, осуществленные в начале XIX в. («Статуты королевства» в девяти томах, включавшие законы с XIII в. по 1711 г.), а также в 70-х годах XIX в. («Пересмотренные статуты»), представляли собой хронологические издания и не привели к систематизации английского права.

Важную роль среди источников права продолжали играть сочинения юристов (доктринальные источники). Наиболее известными из них были работы Блэкстона «Комментарии к законам Англии», Форстера «Дела короны», Хейла «Тяжбы короны» и др.

Особенность Англии – то, что в ней *нет кодифицированного законодательства*. Хотя одним из основных источников права в Англии является **закон** и с XIII в. в Англии было издано множество законов, тем не менее, они не сведены в какую-либо систему. Многие старые законы действуют до настоящего времени, но с помощью судов их содержание коренным образом изменилось, а

История государства и права зарубежных стран

некоторые законы не отменены, но не применяются, так как не соответствуют потребностям жизни.

Частное право Англии в значительной мере развивалось в форме *судебного прецедентного права*. Прецедентное право 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.

Прецедентное право состоит из двух частей: *общего права и права справедливости*.

Одним из основных разделов **гражданского права** является *вещное право*. В XVII – XIX вв. английское вещное право не знало деления вещей на движимые и недвижимые – еще в средние века здесь сложилось деление вещей на:

- *реальные вещи*, к которым относились земля, растения, здания, а также документы, устанавливающие права на земельные участки и предметы, связанные с землей;

- *персональные вещи* – все прочие предметы.

Среди видов вещных прав можно также выделить:

- вещное право аренды недвижимости;
- сервитуты, в том числе личные;
- доверительную собственность;
- обеспечительные вещные права.

Отдельными подотраслями гражданского права являются договорное право и обязательства, возникшие из правонарушения. Общего понятия обязательства в Великобритании нет.

Характерными чертами английского **договорного права** являются:

- требование точного определения прав и обязанностей сторон;
- требование от должника полного и добросовестного выполнения обязательств.

Английское право не знало общего понятия обязательства, а знало лишь отдельные виды, главными из которых были договор и деликт. Судебная практика закрепила общепризнанные принципы договора (равенство договора, признание за ним «свободы воли и выбора», незыблемость исполнения обязательств), хотя сохранились старые феодальные формы соглашений. Еще в 1647 г. решением по делу Парадин против Джейна был утвержден принцип обязательности исполнения договора. «Договоры должны выполняться, несмотря на действия Бога или короля». Архаичные нормы были характерны и для деликтных требований. Для английского права было характерно наличие большого числа случаев, где возмещение строилось на принципе «строгой ответственности» без учета субъективной вины.

Наиболее значительные изменения в XVII-XIX вв. произошли в статусе торговых товариществ (компаний). Первоначально сравнительно несложные, основанные на личной связи и полной ответственности всех их участников они трансформировались в акционерные общества с ограниченной ответственностью держателей ценных бумаг, выпущенных с целью объединения капиталов.

История государства и права зарубежных стран

В начале XVIII в. Англия переживала акционерный бум. Если к 1711 г. всего 13 компаний обладали статусом корпораций, то в последующие несколько лет статус корпораций получают десятки компаний. Скандальные спекуляции на лондонской бирже заставили английский парламент в 1720 г. издать специальный закон (Bubble act или акт о «мыльных пузырях»), в соответствии с которым для образования корпорации требовалось разрешение короля или парламента. Поэтому вплоть до начала XIX в. в Англии преобладали признанные «общим правом» торговые товарищества, создаваемые на паях, но с неограниченной ответственностью участников. В 1825 г. акт о «мыльных пузырях» был отменен, но разрешительный порядок образования компаний на паях по-прежнему сохранялся. Однако развитие капитализма требовало более четкого законодательного решения вопроса о деятельности и организации компаний, создания для них более благоприятных условий, что вызвало к жизни в 1844-1867 гг. серию законов о компаниях.

Семейное право длительный период находилось под воздействием канонического права. После революции XVIII в. в 1653 г. законом «О браках и их регистрации» была попытка заменить церковный брак на гражданскую регистрацию. Но после реставрации монархии этот закон был отменен. Лишь с 1836 г. наряду с церковным стала признаваться и гражданская форма брака. А с 1857 г. стал признаваться развод. Личные отношения супругов строились на принципе главенства мужа. Ему принадлежало право «надзора» за женой и даже право «умеренного наказания», право распоряжения имуществом. Только в 1882 г. замужние женщины получили возможность распоряжаться своей собственностью в имущественном обороте.

До достижения 21 года сыновья и дочери находились под отцовской властью, мать осуществляла родительскую власть лишь при отсутствии отца. Признание внебрачных детей допускалось в исключительных случаях и только на основании парламентского акта. В 1908г. была установлена ответственность родителей в случаях дурного обращения с детьми.

Наследование возможно по закону и завещанию. Характерной особенностью **наследственного права** является полная свобода завещаний. Всякий дееспособный старше 21 года мог завещать свое имущество кому угодно, и ближайшие родственники не имели права на обязательную долю в наследстве. При наследовании по закону ближайшая степень родства исключала последующие. При наследовании земельной собственности сохранялось право майората.

Своеобразным был и механизм передачи наследства. Первоначально наследство передавалось под контроль посредствующему лицу. Им обычно был председатель местного суда, который назначал своего «личного представителя» для «администрирования наследства». Последний уже распределял наследственные права между наследниками.

Уголовное право Англии было систематизировано лишь к середине XVIII в. В этой отрасли права феодальные институты медленно уступали свое место новым уголовно-правовым институтам.

История государства и права зарубежных стран

Консервативный характер английского уголовного права обусловлен тем, что оно развивалось, как и частное право, на основе использования прецедентного права, а не законов.

Особенно консервативным **уголовное право** Англии оказалось в вопросе о *видах наказаний*. Распространенным видом наказаний являлась смертная казнь в различных вариантах: колесование, четвертование, извлечение внутренностей из живого тела и т.д.

Характер **уголовного процесса** в Англии отличается тем, что обвинительный процесс являлся в то же время процессом состязательным.

В 1907 г. в английское уголовное право были введены понятия *условного осуждения и превентивного заключения*. Превентивному заключению подвергались лица после отбытия наложенного на них наказания, осужденные не менее трех раз за серьезные преступления и ведущие преступный образ жизни, если суд признал их привычными преступлениями.

В то время как юристы континентальной Европы рассматривают право как совокупность предустановленных правил, для англичанина право – это в основном то, к чему придет судебное рассмотрение. На континенте юристы интересуются, прежде всего, тем, как регламентирована данная ситуация, в Англии внимание сосредоточивается на том, в каком порядке она должна быть рассмотрена, чтобы прийти к правильному судебному решению.

Во Франции, в Германии, Италии и других странах романо-германской правовой семьи правосудие всегда осуществлялось судьями, имеющими университетский диплом юриста. В Англии даже судьи в высших судах до XIX в. необязательно должны были иметь юридическое университетское образование: они овладевали профессией, работая длительное время адвокатами.

Лишь в наши дни приобретение университетского диплома стало важной предпосылкой для того, чтобы стать адвокатом или судьей; профессиональные экзамены, позволяющие заниматься юридическими профессиями, могут рассматриваться как эквивалент юридического диплома. Однако и поныне главное в глазах англичан – это разбор дела в суде добросовестными людьми; соблюдения основных принципов судопроизводства, составляющих часть общей этики, по их мнению, достаточно для того, чтобы «хорошо судить».

Рассмотрим некоторые черты прецедентного права Англии, занимающего центральное место в правовой семье общего права. Прежде всего существует правило, согласно которому суд, рассматривая дело, выясняет, не было ли аналогичное дело предметом рассмотрения раньше, и в случае положительного ответа руководствуется уже имеющимся решением. Другими словами, однажды вынесенное решение является обязательной нормой для всех последующих аналогичных дел. Это общее правило нуждается в детализации, поскольку степень обязательности прецедентов зависит от места в судебной иерархии суда, рассматривающего данное дело, и суда, чье решение может стать при этом прецедентом.

Судебный прецедент является основным источником английского права. В настоящее время в Англии насчитывается около 800 тыс. судебных прецедентов, и каждый год прибавляется примерно по 20 тыс. новых, что составляет 300

История государства и права зарубежных стран

сборников по внутреннему и европейскому праву.

При нынешней организации судебной системы ситуация выглядит следующим образом.

Решения высшей инстанции – палаты лордов – обязательны для всех других судов.

Апелляционный суд, состоящий из двух отделений (гражданского и уголовного), обязан соблюдать прецеденты палаты лордов и свои собственные, а его решения обязательны для всех нижестоящих судов.

Высокий суд (все его отделения) связан прецедентами обеих вышестоящих инстанций, его решения обязательны для всех нижестоящих инстанций, а также, не будучи строго обязательны, влияют на рассмотрение дел в его отделениях.

Окружные и магистратские суды обязаны следовать прецедентам всех вышестоящих инстанций, а их собственные решения прецедентов не создают. Не считаются прецедентами и решения Суда короны, созданного в 1971 г. для рассмотрения особо тяжких уголовных преступлений.

Правило прецедента традиционно рассматривалось в Англии как жесткое. В отличие от США судебная инстанция не могла отказаться от ею же созданного ранее прецедента, который мог быть изменен только вышестоящей инстанцией или парламентским актом. Даже высшая судебная инстанция – палата лордов – до середины 60-х годов считалась связанной своими собственными прежними решениями, что в конечном итоге создавало тупиковую ситуацию. В 1966 г. палата лордов отказалась от этого принципа.

Представление о том, что правило прецедента сковывает судью, также во многом обманчиво. Поскольку полное совпадение обстоятельств разных дел бывает не так уж часто, усмотрением судьи решается, признать обстоятельства сходными или нет, от чего зависит и применение той или иной прецедентной нормы. Судья может найти аналогию обстоятельств и тогда, когда на первый взгляд они не совпадают. Наконец, он вообще может не найти никакого сходства обстоятельств. В этом случае, если вопрос не регламентирован нормами статутного права, судья сам создает правовую норму, становится как бы законодателем.

Сказанным отнюдь не исчерпываются возможности судебного усмотрения в рамках прецедентного права. Такому усмотрению способствует и традиционная структура судебного решения. Оно, как правило, развернуто и включает анализ доказательств, мнение судьи по поводу спорных фактов, мотивы, которыми руководствовался суд при вынесении решения, и, наконец, правовые выводы. Прецедентом является лишь та часть судебного решения, которая со времен Остина именуется «ratio decidendi» (буквально – основание решения) – правоположение, на котором основано решение. Лишь ratio decidendi носит обязательный характер; остальная часть судебного решения именуется «obiter dictum» (попутно сказанное) и не может рассматриваться как нечто обязательное. Однако вопрос о методах различия ratio decidendi и obiter dictum является дискуссионным, и решение его во многом зависит от усмотрения судьи.

Характерные черты правовой семьи общего права совсем иные, нежели права всех систем романо-германской семьи. Ввиду основательной разработки

История государства и права зарубежных стран

вопроса различий между ними отсылаем читателей к существующей литературе по данной проблеме. Мы же попытаемся кратко, в тезисах охарактеризовать особенности правовой семьи общего права.

Наиболее характерные черты правовой семьи общего права заключаются в следующем.

Во-первых, английское общее право в отличие от романо-германского права развивалось не в университетах, не учеными-юристами, не доктринально, а юристами-практиками. Отсюда некоторая стихийность и необозримость правового массива, отсутствие рациональных начал и строгой логики в его построении. Страны семьи общего права не восприняли римское право, в котором главенствующее положение отведено праву гражданскому. Следовательно, в этих странах нет деления права на публичное и частное. Но существуют истории чешки сложившиеся общее право и право справедливости, что отражается на системе рассмотрения дел в судах.

Английскому праву не свойственна строгая отраслевая классификация, хотя базовые отрасли получили устойчивое развитие. Более весомы правовые институты. Наоборот, для англо-американского общего права характерна развитость юридического процесса, на основе которого и развиваются материальные отрасли права. Это одно из кардинальных отличий правовой семьи общего права от романо-германского права. Процедура рассмотрения споров имеет для судей наиважнейшее значение.

Существование суда присяжных в этих странах тоже способствовало стремительному развитию процессуального права, так как судья решал лишь вопросы права, а вопросы факта разрешались присяжными.

Во-вторых, нормы общего права рождались при рассмотрении королевскими судами конкретных дел, поэтому они менее абстрактны и рассчитаны на разрешение конкретных споров, а не на установление общих правил поведения на будущее. Таким образом, для правовой семьи общего права не характерна кодификация. Даже если в отдельных странах данной семьи имеются кодексы, они существенно отличаются от кодексов стран романо-германского права.

В-третьих, в странах англо-американской правовой семьи процветает судебный прецедент. Нормы права создаются судьями при вынесении решений по конкретным делам. В отличие от судей стран романо-германской правовой семьи судья страны общего права «примеряет» конкретное дело не к правилам действующей нормы права, а к существующим сходным судебным прецедентам.

Известен афоризм политического деятеля Англии Б. Дизраэли: «Прецедент увековечивает принцип». Изучение и анализ ранее принятых судебных решений позволяет использовать их в обосновании последующих решений.

В-четвертых, между судебным прецедентом и сложившейся судебной практикой нельзя ставить знак равенства. Прецедент в отличие от судебной практики, т.е. суммарного результата рассмотрения конкретных дел, создается отдельно вынесенным судебным решением, которое вправе принимать лишь высшие судебные инстанции. Так, в Англии решения палаты лордов обязательны для всех судов, решения Апелляционного суда – для данного и нижестоящих судов. Нормы, содержащиеся в прецедентах, могут выполнять двойную роль:

История государства и права зарубежных стран

формулировать положения, которых нет в нормативных актах, толковать и разъяснять статьи действующего права. Толкуя нормы права, суд может их изменять.

В-пятых, судебный прецедент – интересный феномен, обеспечивающий эффективность, предсказуемость и единообразие судебной практики. Эффективность выражается в скорости вынесения решения на основе рассмотренных ранее аналогичных дел. Предсказуемость проявляется двояко: знание существующих прецедентов позволяет или сократить количество рассматриваемых дел в суде (ибо ясен исход дела), или разработать в соответствии с предыдущими прецедентами правовой фундамент дела. Единообразие означает один и тот же подход к аналогичным делам на основе прецедента.

С такой оценкой прецедента можно и поспорить, как справедливо отмечает И.В. Решетникова, так как ни норма права, ни норма прецедента не может предусмотреть всех перипетий конкретного судебного дела. Каждое дело своеобразно и в той или иной степени будет отличаться от модели и законодательного, и прецедентного положения. Однако нельзя отрицать и значение прецедента, способного урегулировать пробел в праве или законе.

В-шестых, законодательство как источник права постепенно занимает более важное, чем ранее, место в правовой системе стран англо-американской правовой семьи общего права. Возрастает роль закона, заметное воздействие оказывает международное европейское право. Меняются правовые концепции и подходы английских юристов к правотворчеству и правоприменению. Несмотря на быстрое развитие законодательства, за последние полтора века сохраняется принцип, согласно которому норма закона приобретает реальный смысл после применения ее в суде. Поэтому прецедент продолжает играть в английском праве главенствующую роль. Наличие судебного прецедента реально ставит в один ряд законодательную, исполнительную и судебную власть, каждая из которых уполномочена принимать акты, служащие источниками права.

В-седьмых, современное правовое регулирование процесса рассмотрения дел в судах, хотя и закреплено на уровне закона, разрабатывалось судьями. Например, в Англии законы об отправлении правосудия разрабатываются специально созданными для этого комитетами, в которые наряду с другими субъектами входят и судьи. Эти правила утверждаются лорд-канцлером и вступают в силу, если их проекты не встречают возражений парламента.

Верховный суд США уполномочен предписывать федеральным судам правила о судопроизводстве, обязательные для районных и апелляционных судов. Эти акты вступают в силу, если после их одобрения Верховным судом США не последует возражений конгресса.

В-восьмых, современное соотношение судебной практики и законодательства меняет и роль юридической науки. Научные исследования строятся на подробном анализе существующих прецедентов, что практически делает их комментариями к судебной практике, которыми руководствуются и судьи. Многие научные работы часто цитируются в судах, несмотря на давность написания. Большое количество книг пишется судьями. Особое положение судебных прецедентов повлияло и на

История государства и права зарубежных стран

содержание учебной юридической литературы, обусловило издание книг, в которых обобщаются судебные дела и дается их критический анализ (case books).

В-девятых, для стран правовой семьи общего права не характерна кодификация. Даже если и имеются кодексы, они носят иной характер, чем кодексы стран романо-германской правовой семьи. Так, во многих штатах США существуют гражданские и гражданские процессуальные кодексы, но они представляют собой результат консолидации права, что и отличает их от европейских кодексов.

В-десятых, для правовой семьи общего права характерно наличие института суда присяжных. Хотя присяжные позже были восприняты и романо-германским правом, данный институт оставил неизгладимый отпечаток на праве, например, Англии и США. Так, сама суть процесса рассмотрения дел, отличающегося театральностью поведения адвокатов, представителей сторон, продиктована необходимостью убедить присяжных в правоте своей версии по делу. Развитие процессуального права в Англии и США должно было опережать развитие такового в Европе, так как присяжные, будучи непрофессионалами, наделены важными полномочиями при разрешении правового спора. По той же причине возникают специфические правовые институты, например показания с чужих слов (hearsay), и масса исключений из правила недопустимости таких показаний в суде.

В-одиннадцатых, в Англии сохраняет значение и старинный обычай, отличающийся многовековой стабильностью и всеобщим общественным признанием. Так, в отсутствие писаной Конституции действуют как конституционные обычаи атрибуты монархического государства, министры рассматриваются как слуги королевы (короля), пожалования, пенсии и т.п. даются от имени королевы.

Таким образом, в английском общем праве много своеобразия, определяющего его место на правовой карте современного мира.

На особом месте стоит Шотландия, чья правовая система относится к наиболее смешанным Шотландия находится в не посредственной географической близости от Англии, влияние которой постоянно ощущалось, но не всегда имело существенные результаты.

Правовая система Англии стала основой формирования **англосаксонской системы права**. Ее развитие связано с образованием колониальной империи Англии. Судебные доктрины, которые были выработаны еще на начальных этапах английской колониальной экспансии, предусматривали, что, отправляясь за границу, англичанин «берет с собой» английское право, и в случае освоения «незаселенных» земель (местное туземное население не принималось во внимание как «нецивилизованное») там начинают действовать законы Англии. Термин «законы Англии» в колониальной практике подразумевал не только статуты, но и общее право и право справедливости, т. е. прецедентное право, которое вводилось в создаваемых английскими колонистами судах. Рост колониальных владений сопровождался расширением территории, где применялось английское право.

Семья общего права включает кроме английского права, которое было ее основой, правовые системы всех стран английского языка, за некоторыми

История государства и права зарубежных стран

исключениями. Влияние общего права было значительным также во многих, если не во всех, странах, которые политически были связаны с Англией (т.е. государства – члены Британского Содружества). Эти страны могли сохранить в ряде сфер свои собственные традиции, институты и концепции, но английское влияние наложило, тем не менее, глубокий отпечаток на мышление юристов этих стран хотя бы в силу того факта, что административные и судебные органы, с одной стороны, и судебный процесс и система доказательств – с другой, построены и регулируются в них по модели английского права.

В правовую семью общего права попадает правовая система большой группы стран, расположенных на разных континентах, отличающихся друг от друга и по уровню экономического развития, и по культуре, и по традициям. В Америке – это Канада и ряд государств Карибского бассейна, в Австралии и Океании – Австралийский союз, Новая Зеландия и некоторые островные государства. В Африке – Нигерия, Гана, Кения, Уганда, Танзания, Замбия и др. В Европе – Ирландия. Их всех объединяет то, что они в свое время попали в определенную зависимость от Англии, что предопределило прямое действие английского права, в том числе общего, и произошло заимствование самого принципа прецедента, признание судебной практики в качестве источника права.

Таким образом, Новое время, открываемое победой буржуазных революций в передовых странах мира привело к формированию буржуазного права. Поднимаясь, по словам А.И. Косарева, на более высокую ступень регулирования общественных отношений, право приобрело качество классичности с признанием народного суверенитета, верховенства закона, равенства всех перед законом и т.д. Ведущие европейские страны в силу своего статуса – центров огромных колониальных империй, активно передавали (насаждали) не только опыт своего государственного строительства, но и правового. Так возникли великие современные правовые системы.

ЛЕКЦИЯ №18

Последствия Первой мировой войны

Причин, почему началась первая мировая война очень много, но различные ученые и различные записи тех лет говорят нам о том, что главная причина заключается в том, что в то время Европа развивалась очень бурно. В начале XX века во всём мире уже не осталось территорий, не захваченных капиталистическими державами. Германия в этот период обошла по урону промышленного производства всю Европу, а так как у Германии было очень мало колоний, то она стремилась их захватить. Захватив их, у Германии появились бы новые рынки. В то время очень большими колониями обладала Англия и Франция поэтому очень часто сталкивались интересы этих стран.

1. Причины и характер Первой мировой войны

Непосредственным поводом к началу военных действий послужило убийство в Сараево наследника австро-венгерского престола. Правительство Австро-Венгрии с одобрения Германии предъявило ультиматум Сербии, требуя свободы вмешательства во внутренние дела Сербии. Несмотря на принятие Сербией почти всех условий. Австро-Венгрия 28 июля объявила ей войну. Через два дня правительство России в ответ на открытие Австро-Венгрией военных действий объявило всеобщую мобилизацию. Германия использовала это как предлог и 1 августа развязало войну против России, а 3 августа – против Франции. Англия объявила войну Германии 4 августа. В конце августа на стороне Антанты выступила Япония, которая решила воспользоваться тем, что Германия будет скована на западе, и захватить её колонии на Дальнем Востоке. 30 октября 1914 г. на стороне Антанты в войну вступила Турция.

В 1914 г. Италия не вступила в войну, заявив о своем нейтралитете. Она начала военные действия в мае 1915 г. на стороне Антанты. В апреле 1917 г. на стороне Антанты в войну вступили США.

Начавшиеся в августе 1914 г. военные действия развернулись на несколько театрах и продолжались до ноября 1918 г. По характеру решаемых задач и достигнутом военно-политическим результатам первую мировую войну принято делить на пять кампаний, каждая из которых включает в себя несколько операций.

Первая мировая война возникла в результате обострения политической и экономической борьбы между крупнейшими империалистическими странами за рынки сбыта и источники сырья, за передел уже поделённого мира. В начале XX века раздел мира уже завершился, на земном шаре не осталось территорий, ещё не захваченных капиталистическими державами, не осталось больше так

История государства и права зарубежных стран

называемых «свободных пространств». «Наступила, - указал В.И. Ленин, - неизбежно эра монопольного обладания колониями, а следовательно, и особенно обостренной борьбы за раздел мира».

В результате неравномерного, скачкообразного развития капитализма в эпоху империализма некоторые страны, ставшие на капиталистический путь развития позже других, в короткий срок догнали и перегнали в технико-экономическом отношении такие старые колониальные страны, как Англия и Франция. Особенно показательным было развитие Германии, которая к 1900 г. обошла эти страны по уровню промышленного производства, но значительно уступала в размерах колониальных владений. В силу этого интересы Германии и Англии сталкивались наиболее часто. Германия открыто стремилась к захвату английских рынков на Ближнем Востоке и Африке.

Колониальная экспансия Германии встречала сопротивление Франции, которая также обладала огромными колониями. Весьма острые противоречия между странами существовали из-за Эльзаса и Лотарингии, захваченных Германией ещё в 1871 г.

Своим проникновением на Ближний Восток Германия создавала угрозу интересам России в бассейне Чёрного моря. Австро-Венгрия, выступавшая в союзе с Германией, стала серьёзным конкурентом царской России в борьбе за влияния на Балканах.

Обострение внешнеполитических противоречий между крупнейшими странами привело к разделу мира на два враждебных лагеря и к складыванию двух империалистических группировок: Тройственного союза (Германия, Австро-Венгрия, Италия) и Тройственного соглашения, или Антанты (Англия, Франция, Россия).

Война между крупными европейскими державами была выгодна империалистам США, так как в результате этой борьбы складывались благоприятные условия для дальнейшего развёртывания американской экспансии, особенно в Латинской Америке и на Дальнем Востоке. Американские монополии делали ставку на максимальное извлечение выгод из Европы.

Подготавливая войну, империалисты видели в ней не только средство разрешения внешних противоречий, но и средство, которое могло бы помочь им справиться с ростом недовольства населения их собственных стран и подавить нараставшее революционное движение. Буржуазия рассчитывала в ходе войны уничтожить международную солидарность рабочих, физически истребить лучшую часть рабочего класса, за социалистическую революцию.

В связи с тем, что война за передел мира затрагивала интересы всех империалистических стран, в неё постепенно оказалось втянутым большинство государств мира. Война стала мировой, как по своим политическим целям, так и по масштабам.

По своему характеру война 1914-1918 гг. была империалистической, захватнической, несправедливой с обеих сторон. Это была война за то, кому больше грабить и угнетать. Большинство партий II Интернационала, предав интересы трудящихся, выступила за войну в поддержку буржуазии и правительств своих стран.

История государства и права зарубежных стран

Партия большевиков во главе с В.И. Лениным, определив характер войны, призвала к борьбе против неё, за превращение войны империалистической в войну гражданскую.

3. Вооруженные силы и планы сторон.

По моему мнению, силы каждой из сторон имели очень большое значение. К началу войны все крупные европейские государства, кроме Англии, имели постоянные армии, комплектуемые на основе всеобщей воинской повинности. В Англии армия была наёмной. Только после начала войны английское правительство ввело всеобщую повинность.

Основным родом войск в армиях всех государств была пехота. В сухопутные силы входили кавалерия и артиллерия. Специальные войска имели весьма незначительный удельный вес (около 2%).

Пехотная дивизия имела от 16 до 21 тыс. человек, 36-48 орудий и около 30 пулемётов.

Штатной артиллерии полк, как правило, не имел. Артиллерия находилась в распоряжении командира дивизии. К началу войны в составе вооруженных сил России насчитывалось 263 самолёта, Германии - 232, Англии - 258, Франции – 156. В армейские корпуса входили отряды по 3-6 самолётов, предназначенные для ведения разведки. Во всех армиях в незначительном количестве имелись бронев автомобили и бронепоезда. К 1914 г. в составе вооруженных сил Германии около 4000 автомашин, Россия – 4500, Англия – 900, Франция – 6000.1

Главная тяжесть борьбы по-прежнему возлагалась на пехоту, вооруженную винтовкой. Политические и военные руководители стран – участниц войны не смогли правильно предвидеть характер будущей войны и определить количество сил и средств, потребных для её ведения. Буржуазные военные теоретики накануне первой мировой войны видели высшее достижение военной мысли в воспроизведении образцов полководческого искусства Наполеона. Опыт более поздних войн учитывался недостаточно. Изменения в способах ведения боя, происшедших в этих войнах, рассматривались как явление случайного порядка, вызывавшиеся либо особенностями театра военных действий, либо плохой подготовкой войск, либо ошибочными действиями полководцев. Возникновение позиционного фронта в ходе русско-японской войны рассматривалось как случайность. Поэтому проблема прорыва позиционной обороны даже теоретически не исследовалась. Всё внимание уделялось наступлению на неглубокую очаговую оборону. Основной формой боевого построения войск считалось стрелковая цепь.

Планы военных действий основных участников войны недостаточно учитывали возросшую роль экономического и морального факторов и были рассчитаны на ведение сражений лишь за счет мобилизационных запасов, накопленных в мирное время. Считалось, что война будет кратковременной.

Сущность германского плана заключалась в стремлении бить противников последовательно и избежать, таким образом, войны на два фронта. Планировалось сначала нанести удар по Франции и разгромить её армию, затем перебросить главные силы на восток и разгромить русскую армию. Это обстоятельство определило выбор стратегической формы наступления – фланговый обход и

История государства и права зарубежных стран

окружение основных сил противника. С целью обхода и окружения французской армии фланговый манёвр намечалось осуществить через Бельгию, в обход главных сил французской армии с севера. На востоке намечалось развернуть 15-16 дивизий, которые должны были прикрыть Восточную Пруссию от возможного вторжения русских войск. Активные действия в это время должны были вести австро-венгерские войска.

Основной порок немецкого плана заключался в переоценке сил противника.

На австро-венгерский план войны сильное влияние оказало требование германского генерального штаба – сковать русские армии в период нанесения Германией основного удара по Франции. В связи с этим австро-венгерский генеральный штаб запланировал активные действия против России, Сербии и Чехословакии. Главный удар намечалось нанести из Галиции на восток и северо-восток. Австро-венгерский план был построен без реального учета экономических и моральных возможностей страны. В этом наглядно проявилось влияние немецкой военной школы – недооценка сил противника и переоценка своих сил. Наличные силы не соответствовали поставленным задачам.

Французский план хотя и предусматривал активные наступательные действия, но носил пассивно - выжидательский характер, поскольку первоначальные действия французских войск ставились в зависимость от действия противника. План предусматривал создание трех ударных группировок, но только одна из них (Лотарингская) получила активную задачу – наступать на Лотарингию и Эльзас. Центральная группировка должна была стать связующим звеном, прикрывая границу в своей полосе, а бельгийская – действовать в зависимости от положения противника. Если немцы нарушат нейтралитет Бельгии и начнут наступать через её территорию, то эта армия должна быть готова к наступлению в северо-восточном направлении.

Английский план исходил из того, что всю тяжесть ведения войны на суше должны взять на себя союзники – Россия и Франция. Основной задачей английских вооруженных сил выдвигалось обеспечения господства на море. Для действий на суше намечалась переброска семи дивизий во Францию.

Русский план войны в силу экономической и политической зависимости царской России от англо-французского капитала предусматривал одновременно наступательные действия против Австро-Венгрии и против Германии. План имел два варианта. По варианту «А»: если Германия сосредоточит главные силы против Франции, то основные усилия русской армии направлялись против Австро-Венгрии. По варианту «Г»: в случае нанесения Германией главного удара по России, русская армия свои основные усилия обращала против Германии. Северо-западный фронт должен был разгромить 8-ю немецкую армию и овладеть Восточной Пруссией. Юго-Западному фронту ставилась задача окружить и разгромить австро-венгерские войска, находившиеся в Галиции.

К началу военных действий стратегическое развертывание войск в соответствии с принятым планом войны было закончено лишь Германией. Против Франции и Бельгии немцы развернули 86 пехотных и 10 кавалерийских дивизий (около 1,6 млн. человек и 5 тыс. орудий). Немецким войскам противостояло 85 пехотных и 12 кавалерийских дивизий франко-англо-бельгийских войск (свыше

История государства и права зарубежных стран

1.3 млн. человек и 4640 орудий). На Восточно-европейском театре войны против Германии и Австро-Венгрии сосредотачивалось 75 русских дивизий (свыше 1 млн. человек и 3200 орудий). Противники России имели 64 дивизии (около 1 млн. человек и 2900 орудий).

Следовательно, к началу войны ни одна из сторон не имела общего превосходства в силах.

2. Основные последствия Первой мировой войны

В принципе причины войны остаются всего лишь причинами, тогда как ее последствия всегда имеют гораздо большее значение. Первая мировая война, начавшаяся 28 июля 1914 года, закончилась 11 ноября 1918 года. Официальная капитуляция военных сил Германии и ее союзников была принята странами-победительницами на Парижской мирной конференции 1919 года, решения которой и подвели итоги длительного вооруженного конфликта.

Война, во время которой союзники по меньшей мере четыре раза были близки к поражению, закончилась. В конце ее Центральные державы воевали против государств, имевших превосходящие финансовые, военные и трудовые ресурсы мира. Также союзники полностью контролировали моря, а на последней фазе войны имели преимущество в воздухе. Авиация в этой войне использовалась не столько для нанесения бомбовых ударов, сколько для ведения воздушной разведки за перемещением вражеской армии.

Две огромные ошибки, которые допустила Германия, вторжение в нейтральную Бельгию и ведение «неограниченной» подводной войны, объединили против нее с целью обезопасить мир от германского милитаризма большинство стран. Обе эти акции Германии были вызовом моральным принципам большинства наций и не могли быть оставлены без наказания.

Недостатками взаимодействия союзных государств было то, что они долгое время не могли объединить свои усилия, а их постоянное соревнование за лидерство в антигерманской коалиции едва не стоило им победы.

Последствия войны:

1) В результате войны около 10 млн. солдат погибли (Включая 1 млн. тех, кто пропал без вести), а до 21 млн. были ранены. Каждая минута войны забирала жизни 4 солдат, а еще 9 получали ранения. Некоторые из искалеченных на войне со временем возвращались к нормальному жизни, но большинство из них заканчивали свою жизнь в госпиталях и больницах. На войну, в которой участвовали 34 государства с населением около 1 млрд. человек. (67% населения планеты), было мобилизовано около 65 млн. чел. Погибло огромное количество мирного населения (5 млн.).

2) На плечи простых людей было возложено бремя экономического ущерба от войны. Война задержала хозяйственный и даже культурное развитие целого поколения. Крупнейших экономических убытков от войны потерпели: (Великобритания - 30%; Германия - 20%; Франция - 15%; США - 14%). Территории, на которых шли бои, особенно во Франции, Бельгии, России, были разрушены. Во время оккупации занятые территории нещадно грабились; местное

История государства и права зарубежных стран

население привлекалось к строительству оборонительных сооружений и рытья окопов. Появились два новых фактора, которые будут определять события послевоенной эпохи: распространение коммунизма и лидерство США.

3) Разрушены процессы, начавшиеся на рубеже XIX-XX вв. Обострились классовые, межгосударственные и этнические противоречия. Мир разделился на демократический и тоталитарный лагерь.

4) Война разрушила довоенный международный правовой порядок, породив новую международную правовую систему.

5) Главным же последствием Первой мировой войны стал новый передел мира: Танзания, Юго-Западная Африка, Ирак, Трансиордания, Палестина, некоторые части Того, Камеруна, Северо-востока Новой Гвинеи и Науру перешли к Великобритании. Англия получила на них специальный мандат, позволявший контролировать правительство и население эти земель до приобретения ими нужных знаний для дальнейшего самостоятельного развития; Территории Бурунди, Руанды и части ранее подконтрольных Германии территорий перешли к Бельгии; Греция, как пострадавшая сторона получила Западную Фракию; Италия получила Истрию и Южный Тироль; Дании достался Северный Шлезвиг; Румыния приобрела Трансильванию, Южную Добруджу, Буковину и Бессарабию; Франция вернула себе Эльзас и Лотарингию, и ряд территорий в Африке; Япония добилась выдачи ей нескольких, ранее принадлежавших немцам островов в Тихом Океане. К побочным, или вторичным эффектам Первой мировой войны, на которые никто из воюющих не рассчитывал, относятся такие события мировой истории как: Австро-Венгерская империя распалась; Российская империя распалась, в ней началась революция и Гражданская война; Бывшие союзники по блоку Антанты стали врагами, на территорию России были введены французские, английские и американские войска; Немецкий рейх в первой его вариации перестал существовать, возникла Германская республика; Юго-Западная Африка стала частью Африканского союза; Возникли предпосылки образования Югославии; Австро-Венгрия разделилась на Австрию и Венгрию; Все войска, занимавшие Черноморские проливы и спорную Рейнскую область были оттуда выведены; Не менее важным последствием Первой мировой войны стало образование Лиги Наций, как прообраза Организации Объединенных Наций и складывание Версальской системы международных отношений, при помощи которой был восстановлен баланс сил в послевоенном мире. Еще одним последствием Первой мировой стал небывалый подъем в военной сфере, в области новых технологий, разработок, новаторских и идей и последующий за ним резкий крах экономик многих стран мира. Огромная контрибуция, наложенная на Германию, Австрию, Венгрию, Болгарию и другие государства, выступавшие на стороне проигравших, имела для них крайне негативные последствия и ввела эти страны в кризис, разбираться с результатами которого, пришлось самим победителям. Таким образом, один выстрел в Сараево стал причиной четырехлетней войны и повлек за собой распад трех великих империй.

Таким образом, Первая мировая война одна из самых длительных, кровопролитных и значительных по последствиям в истории человечества. Она продолжалась более четырех лет. В ней участвовали 33 страны из 59-ти,

История государства и права зарубежных стран

обладавших в то время государственным суверенитетом. Население воюющих стран составило свыше 1,5 млрд. человек (около 87% всех жителей Земли). Под ружьё было поставлено в общей сложности 73,5 млн. человек. Более 10 млн. было убито и 20 млн. ранено. Жертвы среди мирного населения, пострадавшего от эпидемий, голода, холода и др. бедствий военного времени также исчислялись десятками миллионов.

Недостатки и просчёты мирного урегулирования после Первой мировой во многом подготовили почву для Второй мировой войны. Трагедия, которая постигла человечество в середине XX в., бросила тень забвения на Первую мировую войну. Между тем она оставила глубокий след в современной истории: изменила привычки и нравы людей, сделала их более терпимыми к государственным формам насилия и посеяла зёрна будущих международных конфликтов; расширило функции государства, но фактически поставило его над обществом, усилив тем самым тоталитарные тенденции; усилили государственное регулирование экономики.

Из опыта Первой мировой войны во многом исходили теоретики и практики не только фашистской командной экономики в Германии и Италии. Прямо или косвенно он повлиял и на опыт государственного регулирования в иных странах западного мира (США, Великобритания и пр.).

ЛЕКЦИЯ №19

Эволюция государства в Германии в XX веке

Политико-правовая история Германии XIX – XX вв. характеризуется радикальными и стремительными изменениями как в форме правления и политическом режиме, так и правовой системе. История государства и правовых учреждений Германии этого периода распадается на ряд периодов: период Веймарской республики (1919-1933 гг.); период фашистского государства (1933-1945 гг.); период существования двух «вторых республик»: ФРГ и ГДР (1949-1990 гг.); период объединённого немецкого государства (с 1990 г.).

1. Веймарская республика и Конституция 1919 г.

Военное поражение Германии в Первой мировой войне, внутренние социальные и классовые противоречия, влияние событий в России привели к революционному взрыву в ноябре 1918 г. Революция началась с восстания моряков в Киле, затем выступления стали происходить и в других крупнейших городах Германии. Своеобразной кульминацией революционных выступлений явилось установление советской власти в Баварии в апреле 1919 г. В сложившейся ситуации императорское правительство передало власть представителям германской социал-демократии. Кайзер Вильгельм бежал в Голландию. Таким образом, была ликвидирована императорская власть династии Гогенцоллернов, а также

История государства и права зарубежных стран

правителей более мелких монархий и княжеств, входивших в состав империи. Германия была объявлена республикой, был установлен 8-часовой рабочий день, провозглашены широкие демократические права и свободы.

В январе 1919 г. были проведены выборы в Национальное собрание, которое стало высшим органом законодательной власти. Временным президентом республики стал Макс Эберт.

В начале марта 1919 г. был принят «переходный закон» о правопреемстве Республики. Он постановил, что все предписания, изданные кайзеровской империей, если они не противоречат временному имперскому и переходному закону, признаются действующими. Началась работа по подготовке конституции, которая должна была закрепить завоевания революции и укрепить политическую стабильность в стране.

В июле 1919 г. в городе Веймаре была принята конституция германского государства, известная в истории как **Веймарская конституция**, провозгласившая Германию республикой с федеральным устройством.

В ее преамбуле были закреплены принципы «народного единства» и «народного суверенитета», а также принципы «свободы» и «социальной справедливости». Носителями государственной власти становились выборные на основе всеобщего избирательного права рейхстаг и президент.

Бывшие союзные государства получили название «земель». Всего в состав Германской империи (официальное название было сохранено) вошли 15 земель и три вольных города. Земли имели свои законодательные собрания (ландтаги) и конституции. Однако империя (федеральное государство) имела подавляющее преимущество в полномочиях и компетенции по отношению к землям. Права земель были значительно ограничены в области законодательства и в финансовой сфере. В конституции предусматривался сложный порядок распределения законодательных прав между империей и землями, основанный на главном принципе - имперское право имеет преимущество перед правом земель. Существовала статья о «имперской экзекуции», по которой органы федеральной власти с помощью военной силы могли заставить отдельные земли выполнять возложенные на них конституцией обязанности.

Высшим **законодательным органом** республики объявлялся рейхстаг, избираемый сроком на 4 года на основе всеобщего избирательного права. Избирательными правами наделялись мужчины и женщины, достигшие возраста 20 лет. Была установлена пропорциональная система выборов. В компетенцию рейхстага входили ратификация международных договоров, утверждение бюджета, внесение поправок в конституцию. Рейхстаг принимал законы по вопросам подданства, свободы передвижения, эмиграции и иммиграции, выдачи преступников, обороны, денежной эмиссии, таможни, печати, организации союзов,

История государства и права зарубежных стран

проведения собрания. Устанавливал законодательство о торговле, банках, промышленности, железных дорогах и мореплавании, рабочее законодательство, формировал уголовное и гражданское право. Органом представительства земель являлся рейхсрат. Рейхсрат формировался из представителей правительств отдельных земель (всего 66 представителей земель). Каждая земля имела один голос плюс дополнительное количество голосов, из расчета один голос на каждые 70 тыс. избирателей, но ни одна из них не могла иметь более $\frac{2}{5}$ всех голосов, т. е. обладать абсолютным большинством, которое требовалось для изменения Конституции. Более того, чтобы избежать доминирующего положения Пруссии в рейхсрате, половина из 26 прусских голосов передавалась прусским провинциям.

Формально рейхсрат не обладал законодательными полномочиями, но рейхстаг не мог без согласия рейхсрата повышать расходную часть бюджета или включать в него новые статьи расходов. Рейхсрату принадлежало право отлагательного вето в отношении законов, принятых в рейхстаге, преодолеть которое он мог только квалифицированным большинством голосов при повторном рассмотрении законопроекта. Законодательная инициатива принадлежала членам рейхстага и имперскому правительству, но правительственный законопроект нуждался в одобрении рейхсрата. Наряду с рейхстагом рейхсрат обладал правом решения вопроса об изменении или внесении поправок в Конституцию.

Главой государства был **президент**, избиравшийся всеобщим голосованием сроком на 7 лет, с правом переизбрания. Президент наделялся широкими полномочиями: мог распустить парламент и назначить новые выборы, объявить чрезвычайное положение, являлся главнокомандующим вооруженными силами, представлял государство внутри страны и на международной арене, в случае недостижения согласия палатами парламента решающее слово оставалось за президентом. Он мог самостоятельно принять решение, в том числе назначить по своему усмотрению канцлера и министров, президент наделялся и правом отменить с помощью референдума закон, принятый рейхстагом. Ему как внепартийному «арбитру» отводилась главная роль в установлении политической стабильности в стране.

Особое место в Конституции занимала ст. 48 о чрезвычайных полномочиях президента, названная впоследствии статьей о «президентской диктатуре». Эта статья предоставляла президенту право с помощью вооруженной силы принудить любую землю «выполнять обязанности, возложенные на нее Конституцией или имперским законом», а также принимать меры в случае «серьезного нарушения общественной безопасности и порядка» или угрозы такого нарушения. При этом он мог полностью или частично приостановить действие статей об основных правах немцев.

Наделяя президента огромными полномочиями, авторы конституции просмотрели опасность ослабления рейхстага и того, что президентская чрезвычайная власть может оказаться в руках тех, кто использует ее

отнодью не в народных интересах.

Президент по предложению рейхстага мог быть смещен со своего поста народным голосованием. Рейхстаг до окончательного решения референдума должен был вынести постановление $\frac{2}{3}$ голосов своих членов об отстранении президента от должности. Если на референдуме предложение рейхстага было отклонено, президент считался переизбранным, что влекло за собой роспуск рейхстага.

Конституция предусматривала и крайне сложную процедуру **импичмента**. В случае предъявления обвинения президенту, рейхсканцлеру или министру в «преступном нарушении Конституции или имперского закона» не менее чем 100 членами рейхстага и поддержке этого решения $\frac{2}{3}$ голосов членов рейхстага обвинение должно было рассматриваться Государственным судом Германской империи.

Главе правительства (канцлеру) поручалось «формирование основных принципов политики». **Правительство** назначалось президентом в принципе без учета парламентского большинства, но нуждалось в доверии рейхстага. Правительство несло ответственность перед парламентом, который мог выразить вотум недоверия как всему составу, так и отдельным членам кабинета. Каждый член правительства должен был уйти в отставку в случае выражения ему недоверия. На правительство по правилу контрасигнатуры переходила ответственность за все приказы и распоряжения президента, так как они должны были скрепляться подписью рейхсканцлера или соответствующего министра.

Конституция декларировала широкие демократические права и свободы граждан: равенство всех перед законом, включая мужчин и женщин, неприкосновенность личности и жилища, тайну переписки, свободу слова, печати, собраний, объединений, запрещение цензуры, 8-часовой рабочий день, охрану труда, пособие по безработице, гарантировала неприкосновенность частной собственности и т. д. Однако все эти права дополнялись формулой об исключениях, «допускаемых на основании закона».

Принципиально новым было предоставление правоспособности (т. е. прав юридического лица) союзам, преследующим политические, социально-политические и религиозные цели, которые, по Германскому гражданскому уложению 1900 г., относились к «неправоспособным обществам». Право на особое профессиональное представительство получили чиновники.

Конституция возлагала на государство обязанность всемерно поддерживать развитие предпринимательства, поддерживая при этом «средний класс», обеспечивать «хозяйственную свободу отдельной личности», свободу договоров в хозяйственном обороте, пресекать ростовщичество и пр.

На государство возлагалась особая ответственность в деле «социализации собственности». Принудительное отчуждение собственности могло быть предпринято только «для общего блага» и на «законном основании». Из этого общего правила допускались, однако, исключения в соответствии с имперским законом. Предусматривался особый контроль государства за распределением и

История государства и права зарубежных стран

пользованием земли с целью предупреждения злоупотреблений и обеспечения «каждого немца здоровым жилищем, а всех германских семей, особенно многодетных, домашним очагом и правом работы». Государство наделялось правом принудительного отчуждения земли.

В Конституции особо подчеркивалась обязанность империи оказывать особое покровительство «рабочей силе». Формы этого покровительства выражались в предоставлении рабочим права на свободное объединение в союзы в целях «сохранения и улучшения условий труда без всяких ограничений», на коллективный договор, на социальное страхование для сохранения здоровья, работоспособности, охраны материнства, а также в случае старости.

Но для осуществления всех этих положений в Веймарской Германии не было соответствующих условий, необходимой экономической базы, должного уровня общественного сознания, а главное политической стабильности. Более того, текущее законодательство часто ограничивало позитивное содержание социальных положений Конституции. Так, например, право рабочих на 8-часовой рабочий день было изменено законом 1920 г., допускавшим 10-часовой рабочий день. Деятельность производственных советов ограничивалась сферами «содействия разработке новых методов производства», «согласования служебных инструкций» и пр. Закон от 4 февраля 1920 г. прямо запрещал им «вмешиваться в руководство производством своими самостоятельными распоряжениями».

Веймарская республика просуществовала около 15 лет. Весь этот период страна сотрясалась стачками, путчами, терактами, связанными с резкой поляризацией политических сил, находилась в экономическом кризисе. Временная экономическая стабилизация в 1928 г. сменилась разрушительным мировым экономическим кризисом, новым резким падением производства, ростом безработицы. В 1932 г. промышленное производство сократилось более чем на 50% по сравнению с 1913 г., почти 30% трудоспособного населения потеряло работу. В этих условиях происходит рост влияния и численности различных радикальных течений: от правых националистических (НСДАП) до левых - германской компартии. Вес и значение этих двух партийных полюсов росли вместе с их неприятием Веймарской демократической республики. Для одних она была преградой социалистической революции и установления «всеобщего равенства», для других - помехой к установлению нацистской тоталитарной диктатуры.

В глубоко расколовшемся немецком обществе левые силы не смогли достичь компромисса, единства действий, так необходимого в условиях жесточайшего кризиса, угрозы фашизма.

Нестабильность Веймарской республики была связана с глубоким неприятием республики большинством немцев, считавших ее порождением «позорного» Версальского мирного договора. По старым добрым временам тосковали не только бывшая правящая верхушка, но и широкие средние слои населения, которые потеряли в результате кризиса, безудержной инфляции свой достаток и имущество.

Веймарская республика не опиралась на прочный фундамент и в силу изъянов самого конституционного порядка. Так, широкие демократические права

История государства и права зарубежных стран

и свободы, в частности свобода печати, при отсутствии цензурных ограничений способствовали беспрецедентному росту шовинистической, милитаристской пропаганды. Литература такого толка фактически захлестывала страну. Отсутствие конституционного запрета на деятельность партий, сеющих рознь среди немецкого народа, разжигавших национальную вражду, антисемитизм, создавало условия не только для роста нацистских организаций, но и для легального вхождения НСРП в веймарскую общественно-политическую и государственную систему.

Роковой ошибкой республики было то, что она не лишила власти реакционную армию, не реорганизовала бюрократический аппарат. Кадровый состав рейхсвера в массе своей был настроен реакционно, за счет бывших кадров рейхсвера пополнялись растущие нацистские полувоеенные организации. Выражением полного неприятия рейхсвером Веймарской республики стал поднятый его командованием вместе с праворадикальными офицерскими организациями в мае 1920 г. военный путч Каппа-Лютвица. Армия, подчинявшаяся по Конституции только рейхсканцлеру, фактически была бесконтрольной и превратилась в самостоятельную политическую силу.

Плохими защитниками демократических порядков, да и просто правопорядка были и старые судебные кадры с их старыми консервативно-монархическими убеждениями. Так, за 1918-1922 гг. в Веймарской республике было совершено левыми экстремистами 22 политических убийства, все виновные были сурово наказаны, 10 человек - казнены. За это же время правыми террористами было совершено 354 политических убийства, из них только один был сурово наказан, но ни один не был казнен.

Слабость политической воли Веймарского государства была связана также с отсутствием единства действий его высших органов власти. Рейхстаг не стал проводником демократии, конституционного порядка, так как в нем, особенно в последние годы Веймарской республики, в силу острого партийного противоборства сложилась ситуация полной невозможности образования позитивного большинства, способного предложить народу умеренную программу выхода из кризиса.

Частые и необоснованные роспуски парламента внушали немцам представления о его полном бессилии.

С бессилием представительного органа было связано и бессилие республиканского правительства, не обладавшего большинством в рейхстаге и не пользовавшегося его доверием и поддержкой. Прямым следствием этого стали «президентские кабинеты», назначаемые президентом по собственному усмотрению. В обстановке перманентно вводимого им на основании ст. 48 Конституции чрезвычайного положения страна управлялась не с помощью законов, а с помощью чрезвычайных указов. В 1932 г., например, президент Гинденбург издал 66 чрезвычайных указов, в то время как рейхстаг, занятый в основном второстепенными дебатами, издал только пять законов.

В совокупности эти факторы дискредитировали веймарскую политическую систему и все настойчивее склоняли массовое сознание к поиску «сильной руки».

2. Установление фашистской диктатуры

В силу объективных и субъективных причин демократическая система Веймарской республики оказалось слабой и неустойчивой. Общество было не только расколото на правых и левых. Левые антифашистские силы в свою очередь были раздроблены. Ведущие левые партии, социал-демократы и коммунисты, были настроены непримиримо по отношению друг к другу. Большинство населения негативно относилось к Веймарской республике, считая ее порождением «позорного Версальского мира».

Зарождение фашизма в Германии происходит сразу же после окончания Первой мировой войны в качестве одной из разновидностей реакционных милитаристских националистических течений. В 1920 г. Гитлер выступил с программой из «25 пунктов», ставшей впоследствии программой Национал-социалистической немецкой рабочей партии. Пронизанная идеями превосходства германской нации программа требовала реванша для восстановления «справедливости, попорченной Версалем». В 1921 г. складываются организационные основы фашистской партии, основанной на неограниченной власти вождя (фюрера). Главной целью создания партии становятся распространение фашистской идеологии, подготовка специального террористического аппарата для подавления демократических, антифашистских сил и в конечном счете для захвата власти.

В 1923 г. фашисты предприняли первую попытку прорваться к власти. Однако нацистский «пивной путч» в Мюнхене закончился заключением Гитлера в тюрьму, из которой он вышел через 10 месяцев с первыми главами «Майн Кампф», полный решимости готовиться к новым выступлениям. НСДАП сменила тактику, сделав ставку на легальное проникновение во власть. В 1924 г. НСДАП впервые участвовала в парламентских выборах. С 1925 г. началась «битва за рейхстаг» путем создания массовой базы фашистской партии. На выборах 1928 г. НСДАП собрала 2,6% голосов и получила 12 мест в рейхстаге. На выборах 1930 г. она получила уже 6,4 млн. голосов, что составило 18,5%. На выборах в июле 1932 г. фашистская партия имела 196 мест, больше чем любая другая партия, представленная в рейхстаге. Однако уже в ноябре 1932 г. на новых выборах за национал-социалистов проголосовало на 2 млн. избирателей меньше, чем раньше, тогда как за коммунистов проголосовало рекордное число избирателей. Обеспокоенные этим реакционные правящие круги сделали ставку на приход к власти фашистов. В июле - ноябре 1932 г. правительство возглавил фон Папен, с декабря 1932 г. - генерал Шлейхер. 30 января 1933 г. президент Гинденбург назначил Адольфа Гитлера рейхсканцлером, что явилось началом планового разрушения институтов буржуазного парламентаризма, ликвидации демократических завоеваний немецкого народа и установления тоталитарного режима. Правительство Гитлера было «президентским кабинетом», а Гитлер - «президентским канцлером», так как его партия даже с немногочисленными союзниками не имела большинства в рейхстаге, хотя наличие крупной парламентской фракции придало определенный ореол легитимности его

канцлерству.

Фашисты сумели использовать социальную, политическую и психологическую неустроенность людей, обещая различным кругам и группам населения все, что они хотели: монархистам - восстановление монархии,- новое возвышение в связи с грандиозными военными планами и пр. Националистические лозунги фашистов привлекали немцев больше, чем призывы к «разуму и терпению» социал-демократов или к «пролетарской солидарности» и построению «советской Германии» коммунистов.

Гитлер пришел к власти, опираясь на прямую поддержку официальных и неофициальных правящих кругов и стоящих за ними реакционных политических сил. Испытывая страх перед набирающим силу левым движением, они хотели установить авторитарный режим с помощью «карманного» канцлера. При этом предавалась забвению вся экстремистская деятельность НСДАП. Но они явно недооценили Гитлера.

С первых дней прихода к власти Гитлер взял курс на установление **диктатуры**. Формально нацисты не отказались от Веймарской конституции и широко использовали чрезвычайные президентские полномочия для проведения репрессий. Первый репрессивный декрет «о защите немецкого народа», подписанный президентом Гинденбургом, был принят на основе ст. 48 Веймарской конституции и мотивировался защитой «общественного спокойствия».

В феврале 1933 г. для оправдания чрезвычайных мер и репрессий против левых фашисты осуществили поджог рейхстага, в котором были обвинены коммунисты. Был издан декрет «в защиту народа и государства», который по существу отменял свободу личности, слова, печати, собраний, а декрет «в защиту германского народа» наделил неограниченными правами полицию. Правительству предоставлялось право брать на себя полномочия любой земли, издавать указы, связанные с нарушением тайны переписки, телефонных разговоров, неприкосновенности собственности, прав профсоюзов.

24 марта 1933 г. рейхстаг принял Закон «Об устранении бедственного положения народа и государства», который наделил правительство законодательными правами, в том числе и по вопросам бюджета. Допускалось, что нормы законов, принятых правительством, могут прямо отклоняться от продолжавшей действовать Конституции 1919 г. (с одной упраздненной вскоре оговоркой - «если они не имеют объектом рейхстаг и рейхсрат»). В законе специально подчеркивалось, что договоры с иностранными государствами и их исполнение не нуждаются в утверждении парламентом. Формально закон был принят как временный до 1 апреля 1937 г., фактически он стал постоянно действующим основным законом фашистского государства. Непосредственное участие в подготовке всех имперских законов отныне принимала канцелярия национал-социалистической партии, подчиненная Гитлеру.

В марте 1933 г. были запрещены компартия, а затем и все остальные

История государства и права зарубежных стран

партии. Право на легальное существование было признано лишь за нацистской партией и руководимыми ею организациями. Действующие профсоюзы были распущены, их имущество конфисковано. Вместо них были созданы новые профсоюзы, подконтрольные фашистской партии. В декабре 1933 г. был издан закон «Об обеспечении единства партии и государства», объявивший фашистскую партию единственной «носителем немецкой государственной мысли». Назначение на любую должность могло состояться только с согласия фашистской партии. НСДАП становится центральным и всевластным элементом государственного аппарата.

После смерти Гинденбурга 1 августа 1934 г. должность президента была упразднена, а вся власть сконцентрировалась в руках Гитлера, который был объявлен фюрером (вождем) и пожизненным рейхсканцлером. Гитлер совместил в своем лице функции президента, рейхсканцлера, фюрера фашистской партии и верховного главнокомандующего.

В 1934 г. законодательным путем были ликвидированы ландтаги, а в феврале 1934 г. - рейхсрат. Земли были лишены статуса субъектов федерации. В 1935 г. положением «О германских общинах» ликвидировалась система местного самоуправления. Все бургомистры городов стали назначаться министром внутренних дел на 12 лет из кандидатов, выдвигаемых местными организациями НСДАП. Ему же вверялось право верховного надзора за всеми общинами. Хотя сохранялось прежнее административное деление, страна была разделена на 32 области во главе с гаулейтерами, руководившими партийными организациями. 30 января 1935 г. был принят Закон «Об имперских наместниках». Согласно этому закону, имперские наместники являлись «представителями имперского правительства», в их задачу входило «наблюдение за выполнением политических директив фюрера и рейхсканцлера». Фюрер мог возложить на имперского наместника руководство земельным правительством, но право назначения и увольнения чиновников земель он сохранял за собой, так же как и полномочия имперского наместника в Пруссии. Функции партийных и государственных органов тесно переплетались.

Управленческий аппарат фашистской Германии был многочисленным и громоздким. Наряду с имперским правительством в Германии были созданы Совет министров по вопросам обороны империи, Тайный кабинет, Коллегия трех уполномоченных в составе начальника партийной канцелярии, начальника имперской канцелярии, начальника штаба верховного командования вооруженных сил. Все эти учреждения, подчинявшиеся непосредственно Гитлеру, обладали законодательными полномочиями.

Особую роль в фашистской Германии играли **репрессивные органы**: штурмовые отряды (СА), охранные отряды (СС), тайная полиция (гестапо), специальная служба порядка (СД). В состав СС входили «общие отряды», включавшие руководство нацистской партии, армии, общественных организаций предпринимателей, и вооруженные «специальные отряды», созданные для выполнения особых задач фюрера. Войскам СС вверялась и охрана концлагерей. Всего фашистами было создано 23 концлагеря и 2 тыс. их филиалов. С 1936 по 1945 г. в них было брошено 18 млн. человек. В одном только

История государства и права зарубежных стран

Освенциме, построенном в 1939 г., было истреблено около 4 млн. человек.

В апреле 1933 г. была создана тайная государственная полиция (гестапо), которая в 1936 г. была объединена с уголовной полицией (КРИПО) в полицию безопасности (ЗИПО). Полиция безопасности вместе с полицией порядка (ОРПО), включавшей охранную полицию и жандармерию, а также со специальной службой порядка (СД) находились в ведении рейхсфюрера СС Гимmlера. В 1939 г. было создано главное управление имперской безопасности.

Значительным изменениям подверглась и **судебная система**. Фашистская судебная система полностью отрицала личные и процессуальные права немецких граждан. Любой вид оппозиционной деятельности вызывал обвинение в государственной измене. В 1933 г. для расправы с противниками фашистского режима в каждом судебном округе, кроме обычных судов, были созданы особые суды. В 1934 г. был учрежден Народный трибунал по вопросам государственной измены, в котором не требовалось даже обязательного предварительного следствия. Приговоры трибунала не подлежали обжалованию, защитников обвиняемому назначал сам трибунал. В армии действовали военно-полевые суды. Маховик репрессий набирал обороты с каждым годом. Так, количество осужденных по политическим мотивам составляло в 1933 г. 40 000, в 1934 г. - 70 000, в 1935 г. - 85 000. А уже в 1944 г. только в сухопутных войсках военно-полевые суды ежемесячно выносили по 10 тыс. приговоров. В последние месяцы перед поражением Германии военно-полевые суды были заменены военными трибуналами.

Одновременно, при попустительстве западных держав, шло активное строительство армии и флота. В 1935 г. в Германии была введена всеобщая воинская повинность для мужчин от 18 до 45 лет. Срок службы был определен сначала в один год, затем в два года. Гитлер ввел клятву верности каждого солдата и офицера вермахта в личной верности ему и готовности пожертвовать собой ради безусловного ее соблюдения. Гитлеровская армия с момента своего создания стала важным элементом аппарата подавления противников фашизма. В 1936 г. специальным приказом Гитлера «О применении армией оружия» было разрешено использовать ее для подавления «внутренних беспорядков».

Важным звеном механизма фашистской диктатуры было **Министерство пропаганды**, осуществлявшее идеологическую обработку населения. Устанавливался специальный надзор «за духовным и мировоззренческим обучением и воспитанием партийных кадров». С этой целью в 1934 г. было создано даже специальное государственное ведомство. В мае 1933 г. была проведена публичная акция сожжения книг противников национал-социализма и «расово чуждых» авторов. Все органы печати, кроме нацистских, или ликвидировались, или включались в систему фашистской пропаганды. Закон от 24 марта 1933 г. «О защите правительства национального возрождения от коварных посягательств» установил уголовную ответственность до двух лет тюремного заключения для лиц, которые допускали «грубое искажение действительности, высказывали суждения, могущие причинить тяжелый ущерб благополучию империи или отдельным германским землям, или авторитету правительства империи».

Особое внимание уделялось обработке молодежи, которая осуществлялась

История государства и права зарубежных стран

фашистскими молодежными организациями (Юнг-фольк, «Гитлерюгенд» и др.). После 1937 г. участие в гитлеровских молодежных организациях стало обязательным. Эти организации включались в разветвленную систему разнообразных нацистских организаций, охватывавших все стороны жизнедеятельности страны.

С первых лет существования фашистский режим стал проводить политику активного вмешательства в экономическую жизнь. Основной целью была мобилизация ресурсов для подготовки и ведения агрессивных военных действий. **Государственное регулирование** экономики, так же как и государственное управление, было построено на принципе фюрерства. В 1934 г. в соответствии с законом «О подготовке органического построения народного хозяйства» все отрасли народного хозяйства были разделены на 12 «имперских групп», число которых затем сократилось до 6 (промышленности, банков, торговли, страхования, энергетики, ремесленного производства). Параллельно создавались территориальные структуры - окружные группы промышленности в хозяйственных округах. И отраслевые, и территориальные промышленные группы возглавлялись «фюрерами», которые были наделены широкими полномочиями. Общее руководство промышленностью осуществлялось сначала Министерством имперского хозяйства. С 1935 г. началась массированная милитаризация немецкой экономики. В 1936 г. было создано ведомство по выполнению четырехлетнего плана перевода всей экономики Германии на военные рельсы, во главе которого встал Геринг. Централизованное планирование затрагивало распределение ресурсов, ограничивало предпринимательскую свободу и образование новых предприятий, устраняло конкуренцию.

Уже в годы войны было создано имперское Министерство вооружения и боеприпасов. Новое министерство в соответствии с общей линией всеобъемлющей милитаризации государственного аппарата постепенно поглотило большую часть функций Министерства хозяйства, Министерства труда и др. Расширение военного производства проходило за счет колоссального роста государственного долга, увеличения налогов, сокращения народного потребления.

Сразу после захвата власти нацисты разогнали рабочие профсоюзы. Единственной организацией рабочих был объявлен «Немецкий трудовой фронт», контролируемый НСДАП, которой было передано все имущество бывших профсоюзов. В состав «Немецкого трудового фронта» были включены и предпринимательские союзы. Предприниматели объявлялись вождями предприятий. На основании Закона «О порядке национального труда» 1934 г. и других нормативных актов им предоставлялось право определения условий труда, увольнения, взыскания штрафов и пр. Министерство труда выполняло роль посредника между рабочими и предпринимателями. Для отдельных экономических районов это министерство назначало из крупных предпринимателей «опекунов труда».

В 1934 г. был введен порядок принудительного набора рабочей силы и ее перевод на военные заводы. В 1938 г. была введена трудовая повинность, местные органы власти получили право привлекать в принудительном порядке население к любым видам работ в свободное от основной работы время. В 1943 г. принуди-

тельный труд был распространен на мужчин от 16 до 65 лет и женщин от 17 до 45 лет. Все торговые и ремесленные предприятия, не являвшиеся жизненно необходимыми для военной экономики и снабжения населения, закрывались. Милитаризация промышленности, всестороннее вмешательство государства в экономику привели к пересмотру ряда институтов гражданского права. В 1938 г. началась работа над созданием нового гражданского кодекса. Его основополагающим принципом стала формула: «Право - это то, что полезно народу и рейху». В соответствии с этим пересматривались понятия собственности, юридического лица, отвергалась такая его форма, как «общество с ограниченной ответственностью». Непременными условиями деятельности акционерного общества становились его партийное руководство и партийный контроль. Закон «Об акционерных обществах» 1937 г. прямо указывал, что правление акционерного общества «должно руководствоваться сознанием ответственности перед общим благом народа и рейха». Нацистские правоведы предлагали отменить понятие «субъективные права» или заменить его понятием «субъективные права члена НСДАП». Предлагалось убрать из кодекса и понятие «правоспособность», заменив его понятием «партийный статус лица».

В 1938 г. Германия осуществила аншлюс Австрии. По Мюнхенскому соглашению, заключенному в сентябре 1938 г. с Англией и Францией, фашистская Германия аннексировала Судетскую область Чехословакии. В 1939 г. Чехия была полностью оккупирована. В сентябре 1939 г. Гитлер, отдав приказ о нападении на Польшу, развязал Вторую мировую войну.

3. Послевоенное переустройство Германии. Потсдамские соглашения 1945 г.

Поражение гитлеровской Германии во Второй мировой войне поставило вопрос о ее будущем государственном устройстве. Важнейшие соглашения по «германскому вопросу» были приняты на трехсторонней конференции СССР, США, Англии в Потсдаме в июле-августе 1945 г. Было решено установить в Германии временный оккупационный режим. Ее территория была разделена на четыре зоны (советскую, американскую, английскую и французскую). Предусматривалось проведение **демилитаризации** (ропуск вооруженных сил и ликвидация генерального штаба, предание суду военных преступников), **денацификации** (запрет и роспуск фашистских организаций), **декартелизации** экономики (ликвидация монополий, прежде всего в области военной промышленности), **демократизации** германского общества. Контроль за реализацией **Потсдамских соглашений** должен был осуществлять

Союзный контрольный совет, состоявший из глав военных администраций союзников, все его решения должны были приниматься на основе консенсуса.

Так продолжалось до сентября 1946 г., когда началось сепаратное управление двумя западными зонами (американской и английской), была создана так называемая «Бизония», а затем и тремя, включая французскую.

Несмотря на решение Потсдамской конференции о сохранении единой

История государства и права зарубежных стран

Германии, западные союзники взяли курс на формирование сепаратных органов власти, экономической системы и в конечном счете на расчленение Германии. В мае 1947 г. в западной зоне оккупации из представителей ландтагов земель был образован Экономический совет, которому были приданы законодательные полномочия в сферах, не закрепленных за оккупационными властями. Был создан Директорат, выполнявший роль немецкого правительства. В 1948 г. Экономический совет получил дополнительные функции, главным образом в налоговой сфере. Директорат стал называться Исполнительным советом. В 1946-1948 гг. в западных зонах были созданы центральные банки земель, а в январе 1948 г. образован Банк немецких земель, который должен был проводить самостоятельную денежно-финансовую политику, осуществлять контроль за эмиссией. В 1948 г. в западных зонах провели сепаратную денежную реформу, в результате которой была ликвидирована единая денежная система Германии. В отношении западных земель стал действовать «план Маршалла».

Аналогичные меры предпринимались западными державами и в отношении Берлина. К началу 1948 г. в результате их действий прекратили существование четырехсторонняя межсоюзническая комендатура и магистрат Большого Берлина, созданные в 1945 г. В западных секторах города были проведены сепаратные выборы, созданы западноберлинский магистрат и военная комендатура трех оккупационных держав. Почти все связи с восточной частью города были разорваны.

В июле 1948 г. конференция шести государств (США, Англии, Франции, Бельгии, Нидерландов, Люксембурга) выработала рекомендации о создании германского государства, в соответствии с которыми был разработан проект германской конституции. В апреле 1949 г. западные оккупационные власти приняли так называемый оккупационный статут, который закрепил право экономического и политического контроля США, Великобритании и Франции за западногерманскими властями.

8 мая 1949 г. конституция была принята Парламентским Советом и утверждена оккупационными властями. После одобрения землями конституция вступила в силу. 23 мая 1949 г. считается днем образования Федеративной Республики Германии. Принятие **Основного закона (Конституции) ФРГ** юридически и политически закрепило раскол Германии.

В октябре 1949 г. Немецкий Народный Совет, представлявший политические и общественные организации Восточной Германии, провозгласил себя временной Народной палатой и ввел в действие Конституцию ГДР.

Западный Берлин не вошел в состав ФРГ. В октябре 1950 г. была принята Конституция Западного Берлина, которая определила его государственно-политическое устройство. В 1961 г. власти ГДР при поддержке Советского Союза установили режим пограничного контроля и была возведена «берлинская стена», которая стала символом не только разъединения Германии, но и противостояния двух военно-политических блоков и систем. Четырехстороннее соглашение по Западному Берлину, подписанное 3 ноября 1971 г., закрепило особый правовой статус города.

История государства и права зарубежных стран

Конституция 1949 г. (Боннская) провозгласила ФРГ демократическим, правовым и социальным государством. Значительное место в ней отведено правам и свободам граждан (свобода и неприкосновенность личности, равенство перед законом, свобода вероисповедания, свобода убеждений, печати, собраний и т. д.). К основным принципам, на которых построена конституция. ФРГ, относятся федерализм и разделение властей, однако в ходе развития государства роль исполнительной власти возросла, сложилось и верховенство федерации по отношению к землям.

В Конституции был закреплен специальный механизм («охрана Конституции»), призванный гарантировать незыблемость ее основных положений. Для этого была предусмотрена возможность лишения отдельных лиц конституционных прав, запрета политических партий в силу их «антиконституционности», не допускался пересмотр основополагающих статей конституции. Основными государственными органами ФРГ являются: бундестаг, бундесрат, федеральный президент, федеральное правительство во главе с канцлером, федеральный конституционный суд.

Бундестаг - высший орган законодательной власти, избираемый на 4 года всеобщим, прямым и тайным голосованием, по смешанной избирательной системе. Существующий 5%-ный избирательный барьер позволяет отсеять наиболее радикальные группировки как правого, так и левого толка. Кроме законодательных функций, бундестаг утверждает бюджет, формирует правительство и контролирует его деятельность. Но бундестаг связан правилом «конструктивного вотума», когда отставка правительства возможна только при утверждении ими нового канцлера.

Бундесрат - орган представительства интересов земель. В его состав входят лица, назначенные правительствами земель, и они связаны императивным мандатом. Бундесрат участвует в принятии бюджета. Его согласие требуется для принятия законов, изменяющих конституцию, границы и территорию земель, структуру земельных органов и т. д.

Главой государства является **федеральный президент**, избираемый на 5 лет специальным органом - федеральным собранием. Президент обладает ограниченными полномочиями: представляет на утверждение главу правительства, увольняет и назначает федеральных судей и чиновников, представляет страну на международной арене.

Реальное руководство исполнительной властью осуществляет **федеральное правительство** во главе с канцлером. Канцлер, как правило, является главой партии, победившей на выборах, утверждается бундестагом. Он формирует кабинет, направляет внешнюю и внутреннюю политику государства, несет ответственность перед бундестагом.

Исключительную роль в политической жизни страны играет **Конституционный суд**. Он осуществляет контроль за конституционностью нормативных актов, рассматривает споры о правах и обязанностях высших органов власти федерации, отдельных земель, выносит решение о запрете политических партий ввиду их антиконституционности. Судьи Конституционного суда назначаются пожизненно, 50% их утверждается бундестагом, 50% -

бундесратом.

Судебная система. Судебная система ФРГ построена на принципе полисистемности и включает конституционные суды, суды общей юрисдикции, административные, финансовые, трудовые суды и суды по социальным вопросам.

Конституционная юстиция Федеративной Республики Германии имеет два уровня: Федеральный конституционный суд и конституционные суды земель. Согласно Конституции ФРГ каждая земля вправе создавать собственный конституционный суд. Земельный конституционный суд является абсолютно самостоятельным органом. Федеральный конституционный суд не возглавляет систему конституционных судов земель и не контролирует конституционное производство в землях. По вопросам, определенным законодательством, земельные конституционные суды являются первой и последней инстанцией, главным образом в решении вопросов о соответствии земельного законодательства конституции земли и разрешении споров между органами власти земли. Земельные конституционные суды созданы во всех германских землях за исключением земли Шлезвиг-Гольштейн.

Суды общей юрисдикции рассматривают уголовные и гражданские дела за исключением тех, что отнесены законом к компетенции иных судов. Система судов общей юрисдикции состоит из четырех инстанций и включает участковые суды, суды земель, Верховные суды земель и Федеральную судебную палату как Верховный суд ФРГ.

Низшей инстанцией являются **участковые суды**. Их компетенцией является рассмотрение гражданских дел с суммой иска, не превышающей 10 тыс. марок, а также споры, которые можно отнести к категории защиты прав потребителей. К компетенции участковых судов относится рассмотрение практически всего круга споров, вытекающих из семейных правоотношений, за исключением дел об установлении отцовства. Компетенция участковых судов по уголовным делам ограничена рассмотрением дел, где наказание не превышает четырех лет лишения свободы, при этом дела, где наказание превышает двухлетний срок заключения, рассматриваются с участием судебных заседателей (шеффенов). Основная масса дел рассматривается судьей единолично.

Следующую ступень составляют **Земельные суды**. Они рассматривают в качестве судов первой инстанции дела по гражданско-правовым спорам на сумму свыше 10 тыс. марок, дела об установлении отцовства, а также некоторые категории исков, предъявляемых к казне, судьям и государственным служащим в связи с превышением ими своих полномочий. Большинство дел разрешается коллегией из трех судей, лишь некоторые не представляющие большой сложности дела могут решаться судьей единолично. В компетенцию земельных судов входит рассмотрение уголовных дел, где наказание превышает четыре года лишения свободы. Эти дела рассматриваются судебными коллегиями из двух-трех профессиональных судей и двух шеффенов. Кроме того, земельные суды выступают в качестве апелляционной инстанции на решения участковых судов по гражданским и уголовным делам.

Третья ступень в системе судов общей юрисдикции представляют **Высшие**

История государства и права зарубежных стран

суды земель. Высшие суды земель не являются Верховным судом определенной земли. Территория всех земель ФРГ делится на судебные округа, которые и возглавляют Высшие суды земель. В каждой земле может быть различное количество округов и соответственно Высших судов земли.

Высший суд земли является апелляционной инстанцией по гражданским и уголовным делам на решения и приговоры судов земель. Они также могут рассматривать жалобы в качестве кассационной инстанции на решения и определения участковых судов, не подлежащие апелляции, а также приговоры, вынесенные судами шеффенов, но в случае, если кассационная жалоба принесется на нарушение законодательства земли, а не федерального законодательства. Кроме того, Высшие суды земли могут рассматривать в качестве первой инстанции дела, подсудные нижестоящим судам, но признанные особо сложными или особо значимыми.

Возглавляет систему судов общей юрисдикции **Верховный федеральный суд.** С 1969 г. Верховный федеральный суд не рассматривает дела в качестве суда первой инстанции. Его основная компетенция - рассмотрение кассационных жалоб по уголовным и гражданским делам. Кроме того, возможен пересмотр дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

Административные суды рассматривают жалобы физических и юридических лиц на действия и акты органов государственного управления, а также споры между органами местного самоуправления, если данные вопросы не относятся к компетенции других судов. Система административных судов включает три инстанции. Низшей ступенью являются Административные суды, которые рассматривают в качестве суда первой инстанции все споры, предполагающие административно-правовой порядок рассмотрения и не отнесенные к компетенции вышестоящих судов. Следующую ступень составляют Высшие административные суды земель. Они рассматривают жалобы на решения административных судов, а также разрешают некоторые категории дел в качестве суда первой инстанции. Возглавляет систему административной юстиции **Федеральный административный суд.** В качестве суда первой инстанции **Федеральный административный суд** рассматривает публично-правовые споры, а также жалобы на решения высших административных судов земель.

Система судов по трудовым спорам включает три инстанции. Низшей из них являются **Трудовые суды.** Только они могут выступать в качестве суда первой инстанции. К компетенции трудовых судов относится разрешение гражданско-правовых споров между работниками и работодателями, в том числе споров между сторонами коллективного договора, о разрешении или запрете забастовок и локаутов, о создании союзов и объединений и их праве на осуществление своей деятельности. Судебные споры рассматривает коллегия из трех судей: председателя (профессионального судьи) и двух «почетных судей», один из которых представляет работодателей, а другой - наемных работников. Второй инстанцией являются **Земельные трудовые суды.** Они рассматривают апелляционные жалобы на решения и судебные приказы трудовых судов. Возглавляет систему судов по трудовым спорам **Федеральный трудовой суд,** который рассматривает жалобы в порядке кассации на решения нижестоящих

судов.

В компетенцию социальных судов входят дела, связанные с вопросами социального страхования, в том числе по безработице, по болезни, пострадавших от несчастного случая, оказания бесплатной или льготной медицинской помощи, пенсионного обеспечения и др. Социальные суды имеют три инстанции. Низшей инстанцией являются Социальные суды, которые рассматривают дела по первой инстанции. Вторую ступень образуют Земельные социальные суды и являются апелляционной инстанцией. Возглавляет систему Федеральный социальный суд, рассматривающий кассационные жалобы на решения нижестоящих судов и некоторые категории дел в качестве суда первой инстанции.

Финансовые суды рассматривают споры, связанные с уплатой налогов и таможенных сборов. Компетенция финансовых судов не распространяется на уголовное производство и производство о возмещении денежного ущерба. Установлена двухступенчатая система финансовых судов. В каждой из земель образованы судебные округа, где действуют Финансовые суды в качестве судов первой инстанции. Возглавляет систему финансовых судов Федеральный финансовый суд, созданный в 1950 г. вместо Имперского финансового суда, учрежденного в 1918 г. и прекратившего существование после поражения Германии во Второй мировой войне. Федеральный финансовый суд рассматривает жалобы в кассационном порядке.

В целях осуществления единства правосудия высшие суды ФРГ образуют Объединенный сенат, созданный в 1968 г. Объединенный сенат принимает дело к производству, когда один из федеральных высших судов расходится в своем решении по вопросам права с другим высшим федеральным судом или Объединенным сенатом. Заключение Сената по делу является обязательным.

С образованием Европейского союза и Совета Европы в дополнение к национальной возникает международная или европейская юрисдикция. Были созданы судебные органы, имеющие наднациональный характер и куда могут обращаться граждане ФРГ. Среди них следует выделить прежде всего Суд европейских сообществ и Европейский суд по правам человека. Решения Суда европейских сообществ и Европейского суда по правам человека обязательны для органов власти ФРГ.

4. Объединение Германии

Раздельное существование германских государств продолжалось относительно недолго. В результате глубоких изменений, прошедших в СССР и Восточной Европе, сложились условия для объединения страны. Во второй половине 80-х годов ГДР, как и другие страны социалистического лагеря, находилась в условиях глубокого социально-экономического и политического кризиса. Все активнее звучали требования открытия границ и политических перемен в стране. В мае 1989 г. после открытия австро-венгерской границы через Венгрию начался массовый выезд восточных немцев в ФРГ. В результате этих событий после бессменного 18-летнего правления ушел со своего поста Председатель Государственного совета и Генеральный секретарь СЕПГ Э.

История государства и права зарубежных стран

Хоннекер. В ноябре, после массовых демонстраций народа, в которых участвовало до 1 млн. человек, власти ГДР были вынуждены открыть границы. Вслед за этим был утерян контроль над политической и экономической ситуацией в стране. В повестку дня ставится вопрос об объединении Германии. Правительства Г. Коля (ФРГ) и Г. Модрова (ГДР) рассматривали возможное объединение как относительно продолжительный процесс на основе договорного процесса. Мыслилось, что переходный период продлится 2-3 года.

Канцлер ФРГ Гельмут Коль выступил в западногерманском бундестаге с программой из 10 пунктов, посвященной развитию отношений между обоими германскими государствами. Эта программа состояла из перечня постепенно осуществляемых мер укрепления сотрудничества двух немецких государств, обещания немедленной конкретной помощи ГДР в гуманитарной сфере, в частности создания валютного фонда для финансирования поездок восточных немцев к западным (ФРГ еще в 1983-1984 гг. становится одним из главных кредиторов ГДР), предложения о создании договорного немецкого сообщества с новыми совместными институтами и расширением функций уже имеющихся. Подтверждая необходимость развивать и углублять сотрудничество с ГДР, канцлер высказывал намерение создать в будущем конфедеративное объединение Германии.

Осуществление программы оговаривалось рядом условий: если в ГДР будут в обязательном порядке решены и необратимо начаты «принципиальные перемены политической и экономической системы». Это означало достижение государственным руководством ГДР с оппозиционными группами соглашения об изменении конституции, новом законе о выборах с участием несоциалистических партий и пр.

Планы постепенного объединения обоих государств были выдвинуты и главой правительства ГДР Г. Модровым, реализация которых должна была создать с наименьшими потерями и более совершенным законодательством действительно новое государство Германии. Указывалось при этом на положительный опыт системы всеобщей трудовой занятости в ГДР, на достижения в сфере народного образования, беспримерные результаты в спорте и пр. Все эти планы, находившие понимание у социал-демократов ФРГ, под напором реальных событий были отброшены.

18 мая 1990 г. был заключен Договор об экономической, валютной и социальной унии. В результате марки ГДР были заменены марками ФРГ, ставшими единым платежным средством на территории еще параллельно существовавших двух немецких государств. При этом в ГДР сохранялся прежний уровень заработной платы, стипендий, пенсий, квартирной и арендной платы за жилье и гарантированы денежные вклады населения. Германия включалась и в Общий рынок Европейского сообщества.

Денежная реформа стала сокрушительным ударом по экономике ГДР, привела к росту задолженности ее предприятий. В целях снижения накала оппозиционных настроений в ГДР были повышены размеры пенсий, частично погашен дефицит ее государственного бюджета, создан специальный фонд помощи экономики ГДР и пр.

История государства и права зарубежных стран

В августе 1990 г. был заключен Договор об избирательной унии, согласно которому в целях достижения правовой унификации создавалась «единая избирательная территория», на которой все выборы должны были проходить по избирательным законам и правилам ФРГ.

23 августа 1990 г. Народная палата ГДР принимает решение о присоединении к ФРГ, а 31 августа договор об объединении был подписан обеими сторонами. 13 сентября на одном из последних заседаний он был ратифицирован Народной палатой ГДР, а затем бундестагом и бундесратом ФРГ. Согласно договору ГДР как государство ликвидировалось, а пять воссоздаваемых на ее территории земель с 3 октября 1990 г. включались в состав ФРГ. Государственная система ГДР демонтировалась, на территорию Восточной Германии распространилось действие Конституции ФРГ.

В договоре были закреплены также признание земельной реформы, осуществленной еще в годы правления советской военной администрации, и предоставление жителям ГДР права пользоваться благами системы социального обеспечения ФРГ. При этом особо оговаривалось, что вся собственность, конфискованная в период оккупации Советской Армии с мая 1945 по 1949 г., возврату не подлежит.

Вместе с тем стороны соглашались с настоятельной необходимостью возвращения частной собственности прежним владельцам за счет «реорганизации общественного имущества», при этом возможность компенсации за потерянную собственность признавалась лишь в случае невозможности ее возврата. Однако такие вопросы, как порядок оказания финансового и экономического содействия развитию новых земель, оставались нерешенными. Вставали проблемы и с разгосударствлением «народных предприятий» ГДР, так как еще не были выработаны нормы, регулирующие деятельность ведомства по опеке над ними, не решены вопросы о способах компенсации за национализированное в свое время имущество и пр.

При подписании и последующей ратификации **Договора об объединении Германии** от 31 августа 1990 г. вообще не вносились предложения о разработке новой конституции. Создатели Основного закона ФРГ 1949 г. рассматривали себя в качестве представителей всего населения бывшей Германии, создавших его, как указано в преамбуле, в целях сохранения национального и государственного единства, и за тех немцев, «которым было отказано в сотрудничестве». Основной закон содержал призыв ко всему германскому народу «путем свободного самоопределения осуществлять до конца единство и свободу Германии». Статья 146 подчеркивала переходный характер Основного закона, предполагая прекращение его действия «в день, когда вступит в действие Конституция, принятая свободным волеизъявлением немецкого народа», но в текст Основного закона была включена впоследствии ст. 23, предусматривавшая вступление Основного закона в силу и «в остальных частях Германии... по их присоединении».

В сентябре 1990 г. состоялась конференция министров иностранных дел четырех великих держав (СССР, США, Англия, Франция) и Западной и Восточной Германии, призванная обеспечить внешние условия объединения. Итоговый документ конференции зафиксировал незыблемость границ Германии,

История государства и права зарубежных стран

запретил ФРГ производить, владеть и распоряжаться оружием массового уничтожения, обязал сократить вооруженные силы ФРГ и потребовал, чтобы с ее территории «исходил только мир». В то же время был признан полный суверенитет ФРГ во внутренних и внешних делах.

Трудности объединительного процесса выявились очень скоро, как и политические, экономические, социально-психологические различия Запада и Востока Германии, которые оказались более стойкими, чем предполагалось ранее. Восстановление хозяйственной жизни, которая десятилетиями формировалась в ГДР на основе затратной экономики, требовало колоссальных денежных вливаний. Не исчезала и определенная социально-психологическая несовместимость восточных и западных немцев, которая уходит корнями не только в период 40-летнего господства социалистической идеологии в ГДР, но и в более отдаленную историю страны с ее многовековой раздробленностью.

5. Правовая система Германии в Новейшее время

В XX в. германское право претерпело довольно существенные изменения.

В судах складывалось новое понимание института гражданско-правовой ответственности. Принцип свободы договора использовался для усиления договорной ответственности, рассматриваемой в качестве правового средства социальной защиты населения.

Особенным для развития современного германского гражданского права было расширение понятия убытков, которые подлежали возмещению, а также введение понятия «фиктивных убытков». В имущественном праве принципиальные изменения коснулись определения права собственности. В XX в. в Германии основным направлением развития права собственности и всего германского права, становится его социализация. В Кодекс были внесены дополнения, которые посвящались регулированию права собственности на землю.

В 1960 г. в Германии был принят Закон о строительстве, а в 1961 г. - специальный Закон о сделках с землей, который устанавливал правовую обязанность собственника рационально использовать землю.

Изменения в Кодексе коснулись норм обязательственного и брачно-семейного права. В обязательственном праве были пересмотрены положения о договоре имущественного, жилищного найма, расширились права нанимателя. В брачно-семейном праве изменения были в условиях признания действительности брака и развода, правового статуса внебрачных детей.

Для германского права характерен дуализм. Наряду с Гражданским кодексом существовал Торговый кодекс. Их существование обусловлено рядом исторических причин, главной из которых была необходимость создания не только специализированных ветвей права, но и регулирования торговли в стране, в которой существовала многовековая политическая и правовая раздробленность.

История государства и права зарубежных стран

В XX в. основные изменения в германском торговом праве были связаны с ограничением сферы действия норм Торгового кодекса в связи с принятием ряда специальных законов, которые содержали подробное регулирование отдельных торгово-правовых институтов.

Уголовное законодательство в Германии развивалось в «социологическом» направлении, основателем которого в Германии считается профессор Ф. Лист. С 1912 по 1933 гг. было создано большое число комиссий для пересмотра отдельных положений Уголовного кодекса 1871 г., а также появились восемь новых проектов УК, ни один из которых не был принят.

В 1954 г. бундестаг образовал комиссию по подготовке «большой реформы» уголовного права. Эта комиссия решила сначала ограничиться только реформой Общей части. Новацией являлся отказ от прежней трехчленной классификации преступных деяний, которые стали делиться на преступления и проступки и наказывались лишением свободы на срок до одного года или штрафом. Остальные менее тяжкие деяния рассматривались как административные правонарушения и регулировались Законом 1968 г. об административных правонарушениях. В результате проведения этой реформы с 1 января 1975 г. в ФРГ стал действовать новый Уголовный кодекс, состоящий из созданной в 60-е гг. XX в. Общей и Особенной части, которые составляли нормы УК 1871 г., измененные, но сохранившие прежнюю систему, нумерацию и формулировки.

В связи с принятием Законов о борьбе с экономической преступностью (1976 г., 1986 г.), о борьбе с терроризмом (1986 г.), о преступных деяниях против окружающей среды (1980 г.), о должностных преступлениях (1980 г.) и др. в Особенную часть были внесены существенные изменения.

В новой редакции Особенной части УК уделялось особое внимание преступлениям в экономической сфере и в сфере защиты окружающей среды, а также рассматривались противозаконные действия должностных лиц.

В уголовном законодательстве Германии предусматривается дуалистическая система уголовных санкций: назначение основного наказания (лишение свободы, штраф) и дополнительное наказание (применение мер исправления и безопасности).

Новый этап в становлении трудового права Германии начался с образования в 1918 г. Веймарской республики.

В начале XX в. из общих предписаний Гражданского кодекса 1896 г. (БГБ) о найме услуг постепенно выделялись трудовые договоры. Стала формироваться отрасль трудового права в Германии, образование которой завершилось после окончания Второй мировой войны.

История государства и права зарубежных стран

В 1949 г. в ФРГ был принят Закон о тарифных договорах, который заложил прочную законодательную базу для определения условий организации и оплаты труда. В этот период вновь на политической арене Германии появились профсоюзы.

В 80-х гг. XIX в. в Германии были приняты Закон о медицинском страховании рабочих (1883 г.), Закон о страховании от несчастных случаев (1884 г.), Закон 1889 г. о страховании на случай инвалидности и старости (пенсионное страхование) и др. Социальные законы заложили основу для создания в Германии высокоэффективного социального законодательства и развитой системы страховых организаций в XX в.

В 1953 г. в Германии был создан специальный Суд по социальным делам для совершенствования системы государственного страхования. В компетенцию этого суда входило рассмотрение споров в социальной сфере. В 70-е гг. XX в. в Германии была проведена реформа социального законодательства, в ходе которой в 1975 г. в новой редакции была принята книга первая («Общие положения») Социального кодекса, в 1976 г. — книга четвертая («Положения о социальном страховании»), а в 1989 г. переработке подверглась последняя — шестая книга Социального кодекса, которая посвящена вопросам пенсионного страхования.

В первой половине XX в. в Германии наблюдается процесс существенной деформации государственного и правового уклада. В результате общественные явления, существовавшие еще до Первой мировой войны в чисто идейной области (фашизм, тоталитарная демократия), пришли в область практической политики и государственного строительства, сформировав в последующем режим военной диктатуры и особого партийно-тоталитарного государства. Особенность государственно-правового развития Германии после ее военного поражения во Второй мировой войне состояла в том, что будущая форма политической самоорганизации немецкого народа определялась не им самим, а странами-победительницами.

ЛЕКЦИЯ №20

Государство и право Великобритании в XX веке

Государственный строй Великобритании XX в. представлял собой парламентскую монархию, институты которой приспособлялись к меняющимся условиям существования посредством реформ, которые не нарушали консенсуса основных политических сил. Все политические реформы в Великобритании были следствием компромисса, который достигался между ними. Главной тенденцией в развитии государственного строя парламентской монархии в XX в. стала его дальнейшая постепенная демократизация. Особенность данного процесса состояла в том, что традиционные политические институты не подвергались

трансформации: в них лишь вкладывалось новое содержание, всякий раз соответствующее требованиям времени.

1. Изменения в государственном и общественном строе

Избирательные реформы. В XX в. были завершены демократизация избирательного права и превращение его во *всеобщее* и *равное*. *Избирательная реформа 1918 г.* («Акт о народном представительстве») предоставила право голоса мужчинам, достигшим 21 года, и женщинам - 30 лет. Ценз оседлости определялся в 6 месяцев. Были установлены одинаковые избирательные округа. Один депутат стал избираться примерно от 70 тысяч жителей. Выборы проходили в один день по всей стране. В результате реформы число избирателей выросло с 8 миллионов до 21 миллиона, в выборах могла участвовать половина населения.

В 1926 г. ценз оседлости сократился с 6 до 3 месяцев. Правда, реформа 1918 г. сохранила типичные для английского избирательного права *плюральные* (множественные) *вотумы*, т.е. право собственника голосовать в нескольких местах нахождения недвижимости. *Избирательная реформа 1928 г.* впервые в Великобритании установила *всеобщее* избирательное право для мужского и женского населения старше 21 года. В результате число избирателей увеличилось на 5 миллионов человек.

«Акт о народном представительстве» 1948 г. отменил «двойной вотум». Архаичное право второго голоса, когда владелец недвижимости, а также лица, окончившие университет, могли голосовать дважды, было упразднено. Теперь никто не мог голосовать более чем в одном округе. Таким образом, активное избирательное право стало не только всеобщим, но и равным. Правда, для внесения в списки кандидатов (т.е. для обладания пассивным избирательным правом) был нужен залог в 150 фунтов стерлингов. Если кандидат набирал менее 1/8 от общего числа поданных голосов, залог шел в казну. Наконец, *Акт о народном представительстве 1969 г.* понизил возрастной ценз на выборах с 21 года до 18 лет.

Вовлечение в политическую жизнь всего взрослого населения в результате демократизации избирательного права резко повысило роль *политических партий*.

Изменения в политической системе страны определялись наличием **классической двухпартийной системы**, сущность которой заключается в господстве на выборах двух основных партий. Основным средством сохранения двухпартийной системы является избирательная система, в основе которой лежит принцип избрания одного депутата от каждого избирательного округа. В результате представители малочисленных партий оказываются в невыгодном положении, им трудно получить место в парламенте. До 1923 г. основными партиями Англии были *консерваторы* и *либералы*:

- **консервативная партия** организационно оформилась в середине XIX в. на основе партии *тори*. В настоящее время выражает интересы крупных промышленных и финансовых собственников;

История государства и права зарубежных стран

• *либеральная партия*, опирающаяся на средний класс, также образовалась в середине XIX в., на основе партии виггов. Постепенно лишалась своей социальной базы и теряла политические позиции.

С 1923 г. ее место заняла *лейбористская партия* - одна из ведущих партий Социалистического интернационала, возникла как результат подъема европейского социал-демократического движения и появления в Англии социалистических групп и организаций.

Политические партии в современной Великобритании - Консервативная и Лейбористская, в отличие от американских, являются партиями с жесткой партийной дисциплиной и разветвленной организационной структурой. Механизм политической конкуренции «правящая партия - оппозиция» благодаря свободным, демократическим выборам позволяет партиям попеременно находиться у власти.

Придя к власти в 1945 г., лейбористы приняли закон «О национализации Английского банка и создании Государственного банка». В 1946 г. была осуществлена национализация угольной промышленности, охватившая 880 компаний, позднее - национализация газовой промышленности, части сталелитейных заводов, электростанций, внутреннего транспорта, гражданской авиации, телеграфной и радиосвязи. Наряду с национализацией были приняты и другие меры по усилению госадминистрирования экономики: укрупнение корпораций; финансирование программ научных исследований; военные заказы монополиям; регулирование экспорта-импорта; введение программирования экономики; регулирование занятости и т.п.

Не менее активно лейбористское правительство вмешивалось в *трудовые отношения*. Первым шагом лейбористского правительства в социальной области была отмена Закона о профсоюзах 1927 г., принятого после подавления в 1926 г. всеобщей забастовки в Англии и ограничивающего права профсоюзов. В 1948 г. вступили в силу законы о государственном страховании, государственном здравоохранении и ряд других.

Новая система социального страхования предусматривала выплату пособий и пенсий ряду категорий населения. В конце XX в. социал-демократическая платформа Лейбористской партии была приведена в соответствие с требованиями времени. На выборах 1997 г. лейбористы предложили британскому обществу *программу*, которая наряду с требованиями средних и нижних слоев среднего класса учитывала интересы и крупного капитала, *отказавшись от идеи тотальной национализации* и государственного вмешательства.

Напротив, *Консервативная партия* выступала против социального государства, которое помогает «не тем, кому надо», способствует бюрократизму, наносит ущерб экономике, затрудняет деятельность предпринимателей и поощряет паразитизм, нежелание трудиться. Социально-экономическая политика консерваторов опиралась на механизмы *свободной конкуренции* и *личной инициативы*. Консерваторы предоставляли огромные субсидии крупным частным монополиям, помогали им снижать издержки производства, прибегали к методам капиталистического программирования экономики. При этом консерваторы, находясь у власти, осуществляли денационализацию ряда предприятий.

История государства и права зарубежных стран

Новый поворот в программных установках Консервативной партии произошел во второй половине XX в. Он связан с «неоконсервативной революцией», смысл которой состоял в резком *сокращении* государственного вмешательства и максимальной *свободе* рыночных отношений.

Всякий раз партия, победившая на парламентских выборах, формировала *кабинет*, опиравшийся на *парламентское большинство*. Именно правительство фактически руководило работой обеих палат, направляя их законодательную деятельность. В модели «партийной» демократии законодательная и исполнительная ветви власти функционируют не на основе принципа разделения властей, а на базе принципа сотрудничества. Правительство выступает в качестве органа, координирующего деятельность как исполнительной, так и законодательной власти.

В известной мере можно говорить о «диктатуре Кабинета» во главе с премьер-министром, возрастание роли которого в XX в. было обусловлено как внутренними (кризис 1929 -1933 гг., превращение Великобритании в страну монополистического капитализма, разорение мелкого и среднего бизнеса, углубление социального расслоения), так и внешними причинами (Первая мировая война, влияние Октябрьской революции в России).

Основные *изменения в политической системе* страны к нач. XX в. были обусловлены действием двух *противоречивых тенденций*. С одной стороны, появляются первые *признаки упадка традиционного английского парламентаризма*, заметно падение роли парламента. С другой стороны, британская буржуазия в стремлении завершить оформление своего политического лидерства в блоке с крупными землевладельцами осуществила ряд мер по *демократизации государственного аппарата*. Были приняты новые избирательные законы, проведены реформы парламента, местного управления и суда.

Главой государства в Великобритании является *король (королева)*. Он считается верховным носителем исполнительной власти, главой судебной системы, верховным главнокомандующим армией, светским главой англиканской церкви. За британским монархом формально сохраняется право роспуска парламента и назначения премьер-министра и т. д. Король обладает правом окончательного отклонения закона - абсолютного вето, однако почти триста лет это право не применяется. Таким образом, власть короны носит скрытый характер (*«спящие полномочия»*).

Корона по-прежнему считается символом стабильности «старой, доброй Англии» и поддерживается как институт большинством англичан. При отсутствии писаной конституции власть короля определяется установившимися политическими обычаями.

Королева председательствует на заседаниях **Тайного совета** и раз в неделю заслушивает доклад премьер-министра. Кроме того, она остается главой Содружества, насчитывающего около 50 стран, в основном бывших колоний Великобритании.

Высший орган законодательной власти - парламент, который состоит из короля, палаты лордов и палаты общин.

История государства и права зарубежных стран

Эволюция британского парламента Новейшего времени выразилась, во-первых, в *возрастании приоритета одной палаты по отношению к другой*, во-вторых, в *изменении взаимоотношений с правительством*. Известный английский юрист А. Дженнингс писал: «Функция парламента - не управлять, а критиковать. Его критицизм направлен не столько на фундаментальное изменение правительственной политики, сколько на воспитание общественного мнения».

Деятельность депутатов палаты общин стала чисто профессиональной. С 1911 г. они стали получать постоянное жалование и, кроме того, суммы на содержание секретариата и должностные дела. Важной особенностью **Палаты лордов** (к началу 90-х гг. в её составе было 1195 пэров) стало резкое увеличение числа так называемых назначенных, или пожизненных, пэров (пожалованных по представлению правительства, которому в этом случае по традиции монарх не может отказать). Пожизненные пэры впервые были назначены еще в 1876 г. в качестве специалистов – судей палаты.

В 1949 г. лейбористским правительством была проведена *реформа парламента*, касающаяся палаты лордов. В состав палаты входят светские и духовные пэры. К светским пэрам и пэрессам относятся наследственные пэры (потомки старинной земельной аристократии), пожизненные пэры, имеющие титулы, пожалованные в XX в.; лорды по апелляциям, назначаемые для осуществления судебных полномочий палаты лордов. В число духовных пэров входят архиепископы и епископы. Обладая большим влиянием, верхняя палата способна оказывать сильное политическое давление.

Эволюция парламента в главном характеризовалась *возрастанием значения Палаты общин* по сравнению с палатой лордов. Закон 1911 г. установил законодательный приоритет палаты общин: любой признанный финансовым законопроект палаты общин впредь не требовал одобрения лордов. По этому же закону не требовалось согласие лордов и на любой другой законопроект, если он был одобрен палатой общин на трех сессиях подряд. Отменялось право полного законодательного вето со стороны палаты лордов, за ней сохранялось лишь право отсрочить введение закона на два года. После Второй мировой войны законодательные полномочия лордов стали еще более регламентированными. Наконец, с 1949 г. право отлагательного вето за палатой лордов сохранялось лишь на один год.

Такое очевидное *снижение веса палаты лордов* вызвало в обществе (кон. 60-х-нач. 70-х гг.) стремление вообще преобразовать палату, сократить вдесятеро число наследственных лордов и т.д.

Руководит работой палаты общин **спикер**, выбираемый на четыре года. После избрания спикер оставляет свою партийную принадлежность, он становится «общим голосом», в его отсутствии палата пребывает в полном молчании. Важная функция спикера – обеспечение соблюдения культуры, этики в общении членов палаты, в процессе ее работы. С 1871 г. в палате используется нормативный справочник, в который заносятся грубые слова, сказанные каким-нибудь депутатом и запрещенные к употреблению.

История государства и права зарубежных стран

Спикер никому не подотчетен, руководствуется своей совестью и вековыми традициями. После оставления своей должности он становится пожизненным лордом-пэром Англии.

Актом о парламентском комиссионере 1967 г. была введена должность специального *парламентского уполномоченного* (омбудсмана). Он рассматривал поступающие от населения жалобы по поводу неудовлетворительной работы центральных административных учреждений. Комиссионер не обладает принудительной властью, его полномочия сводятся к составлению регулярных и ad hoc докладов (т.е. по конкретным случаям), обращенных к парламенту и правительственным учреждениям. Главный из них — ежегодный доклад специальному парламентскому комитету.

Развитие государственного строя Великобритании в XX – нач. XXI вв. сводится к усилению исполнительной власти.

Фактически с начала XVIII в. высший орган исполнительной власти - **кабинет министров**, который сосредоточивает в своих руках все важнейшие полномочия по осуществлению внутренней и внешней политики.

В 1914 г. было приостановлено действие «Хабеас корпус акт» и принят «Акт о защите государства», передававший правительству на время войны всю полноту власти. По окончании войны этот акт был отменен, однако некоторые права продолжали применяться.

В 1920 г. был принят «Закон о чрезвычайных полномочиях», предусматривавший возможность издания правительством от имени короля указа о введении в стране чрезвычайного положения. Накануне Второй мировой войны, в 1939 г., парламентом был принят новый акт о чрезвычайных полномочиях, предоставляющий исполнительной власти полномочия на издание таких предписаний, какие правительство считает необходимыми для обеспечения общественной безопасности, защиты государства, поддержания общественного порядка.

Предоставляя правительству чрезвычайные полномочия, парламент передал ему и законодательную власть. Получило распространение *делегированное законодательство* - акты, издаваемые правительством по поручению парламента (распоряжения, приказы, указания, инструкции министров и т. д.).

Среди государственных институтов Новейшего времени важное место продолжает занимать **правительство**. В реальной политике его влияние превосходило влияние парламента. Новейшее время характеризовалось дальнейшим снижением роли монарха в государственных делах и усилением власти премьер-министра. Последний приобрел самостоятельный конституционный статус. К середине XX века уже было общепризнано, что премьер возглавляет правительство. С 20-х гг. он избирается только из членов палаты общин, хотя не менее половины членов правительства составляют лорды. Премьеру как лидеру преобладающей в палате общин партии принадлежит право решать вопрос о роспуске парламента, и монарх по обычаю должен следовать этой просьбе. По личному представлению премьера производятся награждения большинством британских орденов, титулами и т.п. Премьер определяет и персональный состав правительства.

История государства и права зарубежных стран

Законодательная инициатива почти полностью осуществляется правительством.

Важное значение в модернизации судебной системы сыграл Закон о судах 1971 г., который ликвидировал ряд судебных инстанций, унифицировал деятельность судов.

Высший центральный судебный орган - *Верховный суд* правосудия, в состав которого входят:

- *Высокий суд (рассматривающий гражданские споры);*
- *Суд короны (специализирующийся по уголовным делам);*
- *Апелляционный суд.*

Их структура и юрисдикция регулируются Законом о Верховном суде.

Высшая судебная инстанция в Великобритании - **Палата лордов**. Она является апелляционной инстанцией и судом первой инстанции для пэров, обвиняемых в уголовных преступлениях. На местах правосудие осуществляют мировые судьи. В Англии и Уэльсе имеются *магистратские суды* (по уголовным делам), *выездные суды - суды ассизов, суды графств* (по гражданским делам). В Шотландии уголовные дела рассматриваются *полицейскими судами* в городах и *мировыми судами* в графствах, а также *шерифскими судами*. В Северной Ирландии первая инстанция по уголовным и гражданским делам - суды графств и *суды суммарной юрисдикции*. В Великобритании существуют также *специальные суды - коронерские, административные, военные и т. д.*

Важное место в XX – нач. XXI вв. в английской судебной системе и в уголовном процессе по-прежнему занимает **суд присяжных**. Реформой судов 1971 г. была предпринята попытка централизовать подбор присяжных, который осуществляется теперь не шерифами, как это было раньше, а чиновниками, назначенными лордом - канцлером. С 1972 г. в отношении присяжных заседателей отменен имущественный и снижен возрастной цензы.

Все указанные изменения были консолидированы Законом 1974 г. о присяжных. Однако в общем числе судебных дел роль суда присяжных в уголовном процессе Англии в последние десятилетия с конца XX – нач. XXI вв., по мнению исследователей, снижается за счет расширения числа дел, рассматриваемых судьями единолично, без участия присяжных заседателей, в так называемом суммарном порядке.

Полиция состоит из отдельных местных формирований, находящихся в ведении местных выборных органов. Общее управление полицейскими силами страны осуществляет министерство внутренних дел. Кроме регулярной полиции, существуют особые резервные подразделения, призываемые в случае чрезвычайных обстоятельств.

Число полицейских увеличилось: в 1910 г. их было 20 тыс., в 1938 г. - почти 70 тыс. После обострения ситуации в 70-80-е годы XX в. в Северной Ирландии, где длительное время происходил вооруженный *конфликт* между двумя религиозными общинами - *протестантами* и *католиками*, была принята серия чрезвычайных законов, расширявших полномочия полиции. Так, *Закон о полиции 1986 г.* предоставил полиции почти неограниченное право произвольных арестов «заинтересованных в терроризме» и «подозрительных» лиц.

История государства и права зарубежных стран

Законы 1986 г. «О полиции» и «О проведении общественных собраний» дали в руки полиции дополнительные полномочия по вопросам проведения митингов и демонстраций. Она может выдвигать предварительные условия проведения манифестаций, в том числе относительно количества участников, места и продолжительности собраний под открытым небом.

В 30-е годы XX в. увеличились штаты отделов *политического* розыска, расширялись функции органов *безопасности, разведки*. В обязанность разведывательных органов (*Интеллидженс - сервис*) входили не только сбор нужной информации о других странах, но и наблюдение за политическим положением внутри страны. Агенты этих органов направлялись во все крупные учреждения и фирмы, под их надзором находилась деятельность прогрессивных организаций.

Верховным главнокомандующим армией Великобритании считается король (или королева). Ответственность за подготовку страны к войне и за состояние вооруженных сил несут премьер-министр и кабинет министров. Высшее руководство вооруженными силами осуществляет комитет обороны и внешней политики.

В мирное время традиционный способ комплектования вооруженных сил Великобритании - вербовка добровольцев. В периоды первой и второй мировых войн вводилась обязательная воинская повинность. После второй мировой войны правительство продлило действие закона об обязательной воинской повинности на мирное время. С января 1961 г. этот закон был отменен, и армия, как и прежде, формируется путем добровольного набора.

Выборным **органом местного самоуправления** во всех административно-территориальных единицах Великобритании (кроме малонаселенных приходов) является совет. В состав советов графств, городов-графств и муниципальных городов входят старейшины - олдермены. Председатель совета - мэр, избираемый из числа членов совета. В течение XX в. контроль центральных органов за деятельностью советов в городах и графствах усилился, эти органы лишались наиболее важных полномочий в проведении независимой местной политики. Основным рычагом воздействия на деятельность местных органов стала их жесткая финансовая зависимость от дотаций правительства.

В *современном* виде **Британское Содружество** - это объединение бывших доминионов, признающих главой государства английского монарха, и ряда иных стран с различными формами правления, имеющих собственного главу государства (как, например, Гана, Кения, Шри-Ланка). В настоящее время Британское содружество наций объединяет 53 государства и представляет современный тип *конфедерации*. Казалось бы, конфедерации обречены на распад, однако опыт Содружества позволяет говорить об известной устойчивости данного интеграционного образования. Ежегодные конференции Содружества вырабатывают решения социально-экономических проблем в бывших доминионах, преимущественно расположенных в Африке.

Понять характер и динамику изменений в политической и правовой системе Великобритании XX – нач. XXI вв. невозможно без осмысления тех сдвигов, которые произошли в *общественном строе* и определяли положение социальных

История государства и права зарубежных стран

групп и классов. Их социальные позиции (статусы) менялись всякий раз под воздействием изменений в уровне производства, распределения и обмена ресурсов, общественного сознания и форм коммуникации, что обуславливало особенности организации и деятельности политических институтов: государства, партийной системы, законодательства и т.д. Гражданское общество Великобритании, в силу ее быстрого индустриального развития и промышленной монополии XIX в., отличается от гражданских обществ других европейских стран и США.

Индустриальный тип гражданского общества в Великобритании (начало XX в. - 70-е годы XX в.) характеризуется существованием стратификации *смешанного типа* - наряду с *классовыми различиями*, позволяющими выделять:

- а) высший класс;
- б) средний класс;
- в) рабочий класс;

г) фермеров (крестьянство), сохраняются элементы *«феодално-сословной»* иерархии. Одной из причин сохранения сословной иерархии выступает институт монархии, Палата лордов как признак закрытого общества, где сильны социальные «перегородки» между сословиями и практически невозможны социальные перемещения из одного в другое. В отличие от других европейских стран Англия пришла к капитализму без социальной революции, которая могла бы разрушить старые институты. Монархия так и не была ликвидирована. В обществе сохранилась запутанная система престижного вознаграждения - графство, рыцарство, сословие пэров. Парламентская система отражает феодальную систему власти и привилегий. В повседневной жизни, чтобы отличать представителей высшего класса, к фамилии добавляют титулы «сэр», «лорд», «леди».

Обостренное чувство классовой принадлежности является отличительной чертой национальной *психологии* англичан. Как писал известный философ Дж. Пристли (1733-1804 гг.), 29 англичан из 30 точно знают, к какому классу себя отнести. Социологические исследования Джеффри Гарера, проведенные во второй половине XX в., подтвердили его слова: из 100 человек 54 причислили себя к рабочему классу, 30 - к среднему, 7 - к «нижнесреднему», 2 - к «верхнесреднему».

Постиндустриальный тип гражданского общества в Великобритании (с 70-х годов XX в.) характеризовался *структурными сдвигами в экономике*, которые изменили *социальную структуру* британского общества. Сектор услуг (третичный сектор) за 20 лет (с 50-х по 70-е годы XX в.) вытеснил на периферию британской экономики первичные отрасли промышленности и производителей аграрной продукции, а обрабатывающие отрасли и строительство (вторичный сектор) переживали серьезный кризис.

В 1955 г. в первичном секторе (добывающие отрасли и сельское хозяйство) было занято 25% совокупной рабочей силы, во вторичном - 44,4%, а в сфере услуг, в частности информационном секторе - 30,6%. Это было следствием научно-технической революции, приведшей к существенному сокращению занятости в промышленности, а высокий уровень жизни британского населения вызвал небывалый спрос на разного рода услуги.

Во второй половине 70-х годов XX в. в Великобритании доля промышленного производства как в объеме производимого национального продукта, так и в

История государства и права зарубежных стран

структуре занятости населения стала заметно снижаться. Если в 1978 г. доля обрабатывающих отраслей составляла 28,4%, то в 1991 г. – 20 %, а занятость в информационном секторе увеличилась в этот период с 30,6 % до 48 %. Инвестиции в третичный сектор Великобритании в 1996 г. составили 19% валового национального продукта.

Структурные сдвиги, изменившие социальный облик британского общества, стали следствием «неоконсервативной революции», осуществленной правительством *Маргарет Тэтчер* (1979-1990 гг.). Экономический кризис 70-х годов XX в., как следствие системного кризиса индустриального хозяйства, породил инфляцию, падение экономического роста, безработицу. Он привел к смене политического курса. На парламентских выборах 1979 г. победу одержала Консервативная партия во главе с ее лидером М. Тэтчер, которая отказалась от доктрины «государства всеобщего благоденствия» и стала опираться на личную инициативу каждого, кто стремился стать собственником, заработать, и свободную конкуренцию. Государство при этом гарантировало лишь поддержку предприимчивым людям.

Правительство консерваторов резко *сократило расходы* британского бюджета на содержание административного аппарата. Одним из путей экономии стала продажа государственных предприятий частным лицам, а муниципальных домов - жильцам на льготных условиях. Продажа или безвозмездная раздача акций рабочим и служащим превращала их в мелких акционеров. Доля государственного сектора в промышленности сократилась за 11 лет наполовину. Удалось *победить инфляцию, прекратился рост цен*. В британскую экономику потоком полились вложения, как от собственных граждан, так и от иностранных инвесторов. Начался рост производства.

За 11 лет экономической политики Великобритания совершила *заметный скачок вперед*. В структуре населения средний класс составлял 70%. Однако политика «народного капитализма» не устранила чрезмерного социального расслоения, поскольку радикальные реформы привели к концентрации богатства в руках английской элиты. Студенты и безработная молодежь, ничего не получившие от реформ, выступили против курса М. Тэтчер. Под их давлением в 1990 г. она ушла в отставку, хотя консервативное правительство во главе с Дж. Мейджором продолжало оставаться у власти.

В 1997 г. на парламентских выборах победили лейбористы, возглавляемые Тони Блэром. Преимущественно правительство лейбористов осуществляет государственно-правовую политику страны с начала XXI в. и поныне.

Современное постиндустриальное британское общество представляет собой сложно организованный социум, где одновременно сохраняются классовые и сословные различия. Взаимодействие этих социальных общностей с государством обеспечивает развитая система представительства политических интересов, позволяющая ей влиять на органы государственной власти, учитывать их интересы при формировании политического курса.

2. Основные тенденции в развитии современного

английского права

Английское право в XX – нач. XXI вв. подверглось дальнейшей *модернизации*, вызванной, *во-первых*, быстрыми и глубокими изменениями в экономической, социальной и политической структуре постиндустриального британского общества; *во-вторых*, объективным сближением и влиянием двух правовых систем - романо-германской и **англосаксонской**; *в-третьих*, вступлением Великобритании в Европейский Союз, что стимулировало процессы ее правовой интеграции.

В этой связи можно отметить ряд *тенденций* в развитии современного английского права.

1. Английское право в XX в. развивается не с помощью судебного нормотворчества, а на основе *законодательных* актов парламента. Среди них выделяются *публичные билли* (устанавливающие универсальные правила, регулирующие существенные вопросы), *частные билли* (касающиеся отдельных групп, лиц и территорий); а также *гибридные* (содержащие нормы общего характера и затрагивающие отдельных лиц). Сокращение сферы применения судейского права вызвано постоянным усложнением и нарастающим многообразием человеческой деятельности, нуждающейся в эффективной и адекватной регламентации.

Судебные прецеденты не обладали способностью динамично изменяться и охватывать правовой регуляцией все новые сферы общественных отношений. Это могли делать только *законы* (англ. - statute), издаваемые парламентом. Примерно во второй половине XX в. произошел *отход* от принципа связывающей силы прецедента, согласно которому решения суда Палаты лордов, апелляционного суда, высшего суда являются обязательными как для самих этих судов, так и для всех нижестоящих судебных органов. Согласно этому правилу, Палата лордов не могла пересматривать собственные решения: это право в начале XX в. стало исключительной прерогативой парламента. В 1966 г. Палата лордов официально объявила об отказе от жесткого принципа прецедента и допускала возможность пересмотра собственных решений.

2. Доминирование статутного законодательства как основного источника английского права XX - XXI вв. *вовсе не означало* прекращения действия судебных прецедентов. Несмотря на утрату судебным прецедентом своего верховенства в правовой системе, взаимоотношения закона и прецедента были не так однозначны. *Дуализм* закона и прецедента в системе источников современного британского права обусловлен тем, что, *во-первых*, и закон обладает приоритетом по отношению к судебному прецеденту, поскольку последний может быть отменен нормой закона, а *во-вторых*, судебный прецедент имеет верховенство по отношению к закону, что вытекает из обязательности суда толковать акты парламента. При этом лишь нормы законодательства, получившие судебное истолкование, считаются частью общего права. В итоге при рассмотрении дел суды применяют не норму закона как таковую, а норму, возникшую при его толковании. Так возник новый источник права - *прецеденты толкования статутного права*.

3. В XX в. возник еще один источник права - *акты делегированного законодательства* (приказы правительственной власти) особенно в таких областях,

История государства и права зарубежных стран

как образование, здравоохранение, социальное страхование и т.д. К ним относятся законодательные акты, применяемые правительством по вопросам, требующим максимальной срочности и конфиденциальности, на основе передачи парламентом функции их законодательной регламентации на усмотрение правительства (принцип делегации). В 1946 г. был издан парламентский *Акт о делегированном законодательстве*, который определил процедуру его разработки, публикации и представления парламенту.

4. Многочисленные источники права, которые регламентировали различные стороны жизни британского общества XX в., часто содержали положения, взаимоисключающие друг друга или достаточно архаичные, противоречащие требованиям времени. По этой причине возникла потребность в систематизации актов в форме *консолидации* и *кодификации*. В 1949 г. парламент принял *Акт о процедуре консолидации законодательства*, который был призван привести в соответствие с требованием времени действующее законодательство, устранить архаизмы и двусмысленность правовых установлений. После утверждения в парламенте консолидирующие акты имеют силу закона. Однако попытки кодифицировать английское право не принесли успеха, несмотря на создание парламентом в 1965 г. специальной *Правовой комиссии по кодификации*.

На пути кодификации британского права стоят консервативные правовые традиции и специфическая правовая культура Англии. Английское право XX в. не знало деления на отрасли, поэтому последующее выделение их достаточно условно и предпринято только с целью более доступного и систематического изложения норм и институтов современного английского права.

Гражданское право. Радикальные изменения в регламентации имущественных отношений в Англии XX в. связаны с изданием в 1925 г. *пяти* законов, регламентирующих основные институты *вещного права*: собственность и ее разновидности, правовой режим управления имуществом и т.д. Прежде всего, законы 1925 г. *отменили* прежние законы о земельной собственности и тем самым *устранили* средневековое архаичное деление собственности на реальную и личную в зависимости от форм правовой защиты (видов исков) имущественных интересов, *отменили систему майората*.

Институту земельной собственности давалось *современное* определение и он был приближен к другим видам недвижимости, в частности к праву на чужую вещь. В соответствии с этим собственники квартир, домов (фригольдеры) получали право выкупать права на землю, на которой расположены строения. Дальнейшее развитие получил институт *доверительной собственности* (траст), управляемый в пользу третьих лиц. Он стал удобной правовой формой для создания инвестиционных банков и управления наследственным имуществом недееспособных лиц.

В развитии института *собственности* в современной Англии - центрального в вещном праве - следует отметить две тенденции. С одной стороны, очевидна растущая социализация данного института, стремление государства поставить его не только на службу собственнику, но и обществу. Это осуществлялось правительством лейбористов с помощью национализации отсталых отраслей на условиях компенсации собственнику, создания публичных корпораций. С другой

История государства и права зарубежных стран

стороны - правительство консерваторов, напротив, с помощью приватизации продавало убыточные государственные предприятия частным собственникам в надежде повысить их экономическую эффективность.

В 1929 г. отдельным *актом* парламента было определено правовое положение *компаний*, деятельность которых прежде регламентировалась судебными прецедентами, и выделены юридические лица *частного права* и *публичного права*. Наиболее распространенной формой частной компании в Англии является *общество с ограниченной ответственностью* (ООО) - объединение лиц под общей фирмой, признаваемое юридическим лицом и несущее исключительную имущественную ответственность. По сравнению с *акционерным обществом* ООО имеет некоторые *преимущества*: минимальные размеры уставного капитала; больше прав у пайщиков на информацию о состоянии дел; больше свободы в выборе характера и формы ведения дел. Юридические лица публичного права Англии представлены публичной корпорацией и казенным предприятием (например, Би-Би-Си). Очевидна тенденция, связанная с тем, что правовой статус подобных компаний в сфере имущественных отношений регламентируется частным правом, хотя они действуют от имени и по поручению государства. Они наделены правами коммерческой организации.

В 1958 г. был издан рамочный *Закон о компаниях*, представляющий собой консолидирующий акт о компаниях. В нем детально регламентируются вопросы учреждения и регистрации, слияния и разделения компаний, способы их ликвидации. В закон введены специализированные правила, касающиеся банковских страховых и иных аналогичных компаний. В 1956 г. было принято *антимонопольное законодательство* - *Закон об ограничительной торговой практике*. Он предусматривал создание специализированных органов государства по контролю за «монополистическими ситуациями», т.е. случаями возможного сговора производителей о ценах, рынках сбыта. Этот орган именовался *Регистратором* ограничительных соглашений и одновременно являлся *Судом* по ограничительной практике.

В **обязательственном праве Англии XX в.** намечается *отход* от классических принципов договора: свобода договора, равенство сторон, его юридическая незыблемость. В регулировании договоров применялось преимущественно прецедентное право. Государство активно вмешивалось в торговые и финансовые операции, особенно в периоды мировых войн и экономических кризисов. В 1943 г. был принят закон, определявший условия «тщетности договора», порядок невозможности его исполнения в случае: гибели объекта договора; утраты значимости цели, ради которой договор был заключен; резкого изменения условий к моменту исполнения договора, которые объективно не могли быть предусмотрены сторонами. Однако эти условия не распространялись на договоры в сфере трудовых отношений.

Семейное право Англии, будучи чрезмерно консервативным, в XX в. подверглось существенным изменениям. *Во-первых*, семейно-брачные отношения стали предметом *законодательной* регламентации, а не судебного прецедента. Это сократило возможности судейского усмотрения в решении семейных вопросов. *Во-*

История государства и права зарубежных стран

вторых, произошло постепенное *уравнивание* имущественных и личных прав супругов.

Однако только в 1936 г. закон установил гражданскую дееспособность женщины, причем он умалчивал о равенстве мужчины и женщины в оплате труда. *В-третьих*, расширен перечень прав внебрачных детей.

Детально регламентируется процедура заключения *брака* и условия его действительности. Согласно закону 1949 г., признавались две формы брака: *светская*, совершаемая в государственных органах, и *церковная*. Браку предшествовала *помолвка*.

Условиями *действительности* брака признавались:

- 1) добровольность;
- 2) несостояние будущих супругов в браке с другими лицами;
- 3) отсутствие близкого родства;
- 4) принадлежность будущих супругов к разным полам;
- 5) достижение возраста брачного совершеннолетия (16 лет).

В 1969 г. был принят *Акт о реформе разводов*. Упростилась процедура разводов для браков, имеющих светскую форму. Однако развод для церковной формы брака требовал издания парламентом частного билля. *Закон о разводе 1971 г.* предоставил замужним женщинам право на развод и в результате раздельного проживания супругов в течение определенного времени. *Закон о реформе семейного права 1987 г.* расширил права незаконнорожденных детей и вменил отцам обязанность выплачивать алименты.

Наследование имущества существует *по закону* и *по завещанию*, составленному при свидетелях и в письменной форме. Предусматривалось право обращения в суд об установлении содержания законных наследников, нетрудоспособных родственников, разведенного супруга и других лиц.

Трудовое и социальное законодательство Англии XX в. формировалось в результате *судебной практики* разрешения трудовых споров и законотворческой деятельности парламента. В 1927 г. парламент принял антипрофсоюзный *Закон о промышленных спорах и тред-юнионах*, который под страхом уголовного наказания запретил некоторые виды стачек (всеобщие, стачки-солидарности, стачки, преследующие политические цели). Материальную ответственность за убытки, причиненные запрещенной стачкой, нес профсоюз. Первый Закон 1911 г. о *пенсиях* по старости предусматривал наряду с социальным страхованием по болезни, инвалидности, родам, страхование по безработице. Правда, в 1921 г. была резко увеличена сумма страховых взносов, дававшая право на получение пособия по безработице, введена унижительная проверка нуждаемости.

Современная система социального страхования и трудового законодательства сложилась в Англии после Второй мировой войны благодаря усилиям *лейбористского* правительства. В 1970 г. был принят *закон о равной зарплате мужчин и женщин*, в 1975, 1978 гг. — законы о занятости, запрещающие дискриминацию по признаку пола, расы и т.д. В 1992 г. - консолидированный *Закон о профсоюзах и трудовых отношениях*. Отличительной особенностью современного английского трудового законодательства является то обстоятельство, что важнейшие условия труда (ставка заработной платы, рабочее время и т.д.) определяются *не*

История государства и права зарубежных стран

законодательством, а коллективными и индивидуальными *трудовыми договорами*. Это говорит о важной политической роли профсоюзов, лоббирующих социальное и трудовое законодательство. В Англии существует развитая *государственная* система социального обеспечения и страхования. Консолидированный *Закон о социальном обеспечении* (1985 г.), *Закон о несчастных случаях на производстве и профессиональных болезнях* (1975 г.) имеют очень важное значение в гарантиях социальных прав трудящихся.

Уголовная политика и уголовное законодательство Англии XX в. развивались подобно маятнику и были подвержены политической конъюнктуре.

Репрессивный характер уголовной политики в первой половине XX в. в Англии проявлялся наиболее отчетливо в усилении наказания за преступления против государства. Репрессивная уголовная политика проводилась через «*чрезвычайное законодательство*». В 1920 г. был принят *Закон о полномочиях правительства при чрезвычайных обстоятельствах*. Под понятие «*чрезвычайные обстоятельства*» попадали все случаи, когда действия лица или группы лиц угрожают снабжению и распределению продовольствия, воды, топлива или освещения или могут нарушить работу транспорта, чтобы лишить общество или его значительную часть предметов первой необходимости. Путем издания королевской прокламации правительство могло в любой момент принять в данной ситуации все меры, которые сочло необходимым «для обеспечения общественного порядка». На практике чрезвычайные полномочия осуществлял министр внутренних дел. На основании этого закона была подавлена забастовка горняков в апреле 1921 г. и всеобщая забастовка в мае 1926 г.

В июле 1927 г. парламент принял *Закон о трудовых конфликтах и профессиональных союзах* (тред-юнионах), согласно которому всякая забастовка объявлялась *незаконной*, если ее целью не являлось «содействие урегулированию трудовому конфликту в данной отрасли, а также, если она рассчитана как средство принуждения правительства». Подстрекатели таких действий могли быть подвергнуты штрафу в 10 ф.ст. или тюремному заключению до трех месяцев, а при отягчающих обстоятельствах — до двух лет. Членам профсоюзов не разрешалось собирать деньги на создание политического фонда. Запрещались забастовки государственных служащих. Правда, закон *ограничивал* и право предпринимателей на локауты, однако этот запрет носил формальный характер.

В 1934 г. был издан *Закон о подстрекательстве и неподчинении* (Закон о смуте), который вводил жестокие наказания для тех, кто пытается склонять лиц, состоящих на службе в военно-морском Флоте, к нарушению присяги, кто хранит и распространяет «возмутительные сочинения», т.е. литературу, содержащую призывы к не повиновению, нарушению долга верности. На практике закон применялся не только к военным морякам, но и к гражданским лицам. В 1936 г. парламент принял *Закон об общественном порядке*, формально направленный против *фашистов*, запрещавший их идеологию и манифестации. Однако на практике он применялся против всех инакомыслящих: коммунистов, либералов, демократов. Закон резко ограничивал политические свободы: свободу митингов, демонстраций, собраний. Полиция могла на 3 месяца запретить любую демонстрацию. Дальнейшее ограничение политических свобод последовало

История государства и права зарубежных стран

накануне Второй мировой войны. Оно предусматривалось *«Актом о чрезвычайных полномочиях правительства в целях обороны» 1939 г.*, на основании которого могло быть арестовано любое лицо, в отношении которого министр внутренних дел имел «основание» предполагать, что оно является подозрительным. Тем самым ограничивалось действие Habeas Corpus Act.

После Второй мировой войны произошли *демократизация* уголовной политики, *приведение ее в соответствие с требованиями времени* и *модернизация* уголовного законодательства. *Во-первых*, по *Закону об уголовном праве 1967 г.* было *отменено* архаичное, средневековое деление преступных деяний на фелонию и мисдиминор. Еще раньше, в 1945 г. была *упразднена* такая категория преступлений, как государственная измена (тризн), где соучастники признавались исполнителями преступлений.

Вводилась *новая классификация* преступных деяний:

1) так называемые «арестные» преступления, т.е. общественно опасные, за которые устанавливалось наказание в виде лишения свободы на срок свыше 5 лет. В отношении их установлены упрощенные правила производства ареста, позволяющие задерживать подозреваемого при отсутствии судебного приказа, введены ограничения на освобождение под залог;

2) все остальные преступления образуют группу так называемых «неарестных».

Во-вторых, произошли *гуманизация* и *оптимизация* наказаний на основе новой классификации преступных деяний. Каторжные работы как вид наказания в 1948 г. были упразднены и заменены лишением свободы. В 1969 г. была отменена смертная казнь за тяжкое убийство, хотя в Англии формально продолжают действовать статуты, предусматривающие смертную казнь за государственную измену, пиратство, поджог королевских домов.

Система *наказаний* включает: *основные* (лишение свободы, probation и штраф) и *дополнительные* (лишение специального права, запрет на занятие определенной должности, выполнение общественных работ до 240 часов) наказания. Изменились и формы отбывания наказания. Система исполнения наказания в современной Англии включает и так называемые «открытые тюрьмы», специальные учреждения для несовершеннолетних и молодых преступников (до 21 года) с целью воспитания и реадaptации преступников.

Наиболее распространенной формой наказания с начала XXI в. является условное осуждение на 3 года - *probation* («испытание»). Сам осужденный остается на свободе при условии исполнения им ряда требований, установленных судом. С 1973 г. применяется также отсрочка в исполнении приговора к лишению свободы или штрафу.

В-третьих, модернизация уголовного законодательства предполагает не только избавление от анахронизмов в материальном и процессуальном уголовном праве, но и *кодификацию* норм и институтов. В Англии *нет* единого Уголовного кодекса, хотя его проект был представлен в 1985 г. Кодификация уголовного права происходила путем издания так называемых *«консолидирующих законов»* по отдельным видам преступлений.

История государства и права зарубежных стран

К 90-м годам XX в. в результате активной законотворческой деятельности парламента основные институты общей и особенной части уголовного права оказались в сфере *регламентации статутного права*. Судебные прецеденты регулировали лишь некоторые институты (нападение, неоконченное преступление, вина, недонесение об измене и т.д.). Наибольшее значение для раскрытия институтов общей части уголовного права имеют *Закон об уголовном праве 1967 г.*, *Закон о компетенции уголовных судов 1973 г.* (регламентирует процедуру назначения наказаний), *законы об уголовном правосудии 1948, 1967, 1982, 1988, 1991 гг.* (определяют назначение и исполнение наказаний). Конкретные виды преступлений и ответственность за них устанавливаются в «консолидирующих законах»: *Закон об убийстве (1957 г.)*; *Закон о преступлениях против личности (1981 г.)*; *законы о половых преступлениях (1956, 1967, 1976, 1985 гг.)*; *законы о краже (1968, 1978 гг.)* и т.д.

Уголовный и гражданский процессы в Англии осуществляются *независимо* друг от друга. **Уголовный процесс** носит *состязательный* характер. Он основывается на процессуальном *равенстве* сторон: обвинителе и обвиняемом и формально ведется в виде состязания между ними. При этом «бремя доказывания» виновности обвиняемого лежит на обвинителе. Арбитром в споре выступает суд, который обычно является *судом присяжных*, оценивающим доказательства по внутренним убеждениям. Впрочем, состязательному процессу в его национальной - государственной - конкретизации присущи многие особенности.

Процесс делится на две стадии: *предварительного расследования* и *судебного разбирательства*. В уголовном процессе Англии и Уэльса можно выделить две противоречивые тенденции. С одной стороны, произошла дальнейшая демократизация уголовного процесса. *Законом 1990 г. «О судах и правовом обслуживании»* был создан институт адвокатуры, защищающий права обвиняемых. На основании *Закона о полиции и доказательствах 1994 г.* в жесткие правовые рамки была поставлена полиция, осуществляющая предварительное расследование. С другой стороны, произошло падение роли институтов *присяжных* и *упрощение* процедуры. Если в Англии по закону 1922 г. присяжными могли быть лица, владевшие недвижимостью с доходом не менее 20 ф.ст., или арендаторы квартиры, то по закону 1972 г. имущественный ценз отменен, возрастной ценз снижен до 18 лет, отменен принцип единогласия при вынесении решения, установлена возможность участия, как в уголовном, так и в гражданском процессе менее 12 человек. При этом консолидированный *Закон 1974 г. о присяжных* расширяет перечень дел, которые могут рассматриваться в порядке суммарного судопроизводства, т.е. в упрощенном процессуальном порядке единоличным судьей без присяжных заседателей.

В государственно-правовой жизни Великобритании наблюдались те же процессы, что и в США, и в других ведущих буржуазных государствах. Прежде всего, это возросшая роль государства в делах общества, а также частичное и отчасти внешнее расширение демократии, с другой стороны – ее ограничение. Таким образом, развитие государственно-политической системы Великобритании в рассматриваемой период свидетельствует о большом политическом весе

правительственных институтов исполнительной власти даже при наличии свободной системы партийно-политического представительства.

ЛЕКЦИЯ №21

Французская республика в XX веке

К началу XX в. во Франции сложилось гражданское общество индустриального типа, которое имело две отличительные особенности. Во-первых, в нем была очень значительная доля (50 %) крестьянства. Во-вторых, оно было расколото и поляризовано на противостоящие политические лагеря – правых и левых, каждый из которых лишь за собой признавал право на реализацию правильного проекта жизнеустройства страны.

1. Франция после Первой мировой войны. Основные тенденции в развитии государственного строя

Франция вышла из Первой мировой войны в числе стран победительниц. По Версальскому договору (1919 г.) ей были возвращены Эльзас и Лотарингия, передана часть колоний Германии, получено право на большую часть германских репараций. Имело место развитие промышленности, работавшей на оборону. Вместе с тем важную роль в экономике продолжало играть сельское хозяйство. В 1930 г., т. е. спустя 12 лет после окончания войны, доля сельскохозяйственной продукции в общем, объеме производства страны составляла 44%.

В послевоенный период значительно усилился рост крупных корпораций и трестов, по существу занявших монопольное положение в отдельных отраслях национальной экономики. Франция продолжала оставаться крупнейшей колониальной державой. Из страны - кредитора, какой она была до войны, Франция превратилась в страну - должника. За время войны она задолжала США более 4 млрд. долларов (значительная сумма по тому времени). И хотя после войны экспорт французских капиталов возобновился, он уже не смог восстановить прежнее положение. Послевоенное развитие Франции проходило во многом в условиях общего кризиса, поразившего в первую очередь экономику США и Западной Европы.

Все это оказало существенное влияние на социальные отношения в стране, которые характеризовались крайней нестабильностью.

Однако, несмотря на сложное, подчас критическое внутривнутриполитическое положение в стране конституция 1875 г. продолжала действовать. Уже тогда было ясно, что она оказалась самой долговечной конституцией из всех принятых ранее. Причин тому было немало. Объективно способствовала этому особенность ее содержания. Конституция обходила молчанием многие вопросы, связанные со структурой правительства избирательным правом и т. д. То, что ранее ставилось ей

История государства и права зарубежных стран

в упрек, ныне оказалось благом. Она открывала простор для маневрирования, с учетом конкретно складывающейся политической обстановки.

В 1919 г. было частично удовлетворено требование левых политических группировок о введении пропорциональной избирательной системы. Избирательный закон 1919 г. предусматривал сочетание принципов *мажоритарной* и *пропорциональных систем*. Отныне каждый департамент должен был выбирать одного депутата от 75 тыс. жителей. Соответственно количество депутатов, выбиравшихся в департаменте, зависело от количества населения, проживающего в нем. Каждая партия или объединение партий выступали с отдельным списком кандидатов. Избиратели, однако, голосовали не за этот список в целом, а за каждого отдельного кандидата. При этом они имели право отдать свои голоса за кандидатов, находящихся в разных списках. Избранным считался кандидат, собравший абсолютное большинство голосов.

Принципы пропорциональной системы применялись лишь в том случае, если не все мандаты были распределены указанным выше путем. Тогда проводились довольно сложные расчеты. Число голосовавших по департаменту в целом делилось на общее количество мандатов, а общая сумма голосов, поданных за кандидатов, входящих в один список, делилась на количество кандидатов в нем указанных. Первое в частности называлось «избирательным метром», второе — «средним списком». Каждый список получал столько мандатов, сколько раз «избирательный метр» содержался в «среднем списке». Приходящиеся на определенный список депутатские мандаты вручались тем кандидатам, которые, входили в этот список и получили в рамках этого списка наибольшее количество голосов.

Вместе с тем вопреки новому закону были сохранены старые избирательные округа с неравномерным распределением населения в них, что приравнивало на практике голос одного избирателя из консервативных в основном сельских департаментов к двум - трем голосам из густонаселенных промышленных районов.

В 1927 г., когда правительство возглавлял Пуанкаре - политический деятель крайне консервативного толка, была восстановлена мажоритарная система выборов в полном ее объеме. В соответствии с законом 1927 г. Франция и ее заморские владения делились на 612 избирательных округов (из них 9 приходились на Алжир и 10 на остальные колонии, имелись в виду французские граждане, проживающие там, коренные жители колоний по-прежнему избирательных прав не имели).

Восстановление **мажоритарной системы** не привело, однако, к стабилизации внутривнутриполитического положения в стране в направлении, приемлемом для консервативных кругов.

Экономический кризис 30-х гг., последовавшая затем относительная стагнация промышленного производства являлись глубинной основой дальнейшего обострения, социальных противоречий, оказавших решающее влияние на состояние государства. Это проявилось, прежде всего, в начавшемся умалении роли парламента. Стремление переложить на исполнительную власть, действующую вне рамок контроля общественности, решение заведомо непопулярных в народе мер, сыграло далеко не последнюю роль в росте так называемого делегированного законодательства.

История государства и права зарубежных стран

Начиная с середины 30-х гг., парламент почти ежегодно наделял правительство чрезвычайными полномочиями. При не долговечности самих кабинетов эти полномочия оказывались в руках высшей бюрократии.

В итоге парламентскому законодательству в его важнейшей части было противопоставлено законодательство, осуществлявшееся в административном порядке.

Одновременно наметилось послабление роли парламента как органа, стоящего над правительством. Судьба кабинетов все чаще стала решаться не столько непосредственно парламентариями, сколько различными внепартийными организациями: партиями, группировками предпринимателей, профсоюзами. Депутаты парламента нередко лишь выполняли их указания.

Одним из наиболее заметных показателей падения роли парламента третьей республики было неконституционное, без его санкции объявление войны Германии в сентябре 1939 г. Как бы оно не оправдывалось внешнеполитическими условиями, но в соответствии со ст. 9 конституционного закона 16 июля 1875 г. объявление войны возможно лишь с предварительного согласия обеих палат,

В мае 1940 г. немецко-фашистские войска перешли в наступление на Западном фронте. Французская армия потерпела поражение. Правительство Франции вынуждено было принять решение о прекращении военных действий. К этому времени значительная часть страны была оккупирована фашистской Германией. В соответствии с условиями, продиктованными Германией, страна была разделена на две неравные части. Первая, большая часть, куда вошли наиболее развитые в промышленном отношении и имеющие стратегическое значение департаменты востока северо-востока севера и атлантического побережья Франции, была оккупирована Германией.

В части юго-восточных и южных районов страны были сохранены институты французской государственности, получившие по имени города Виши, где обосновалось правительство, название «государство Виши». Какой-либо самостоятельной роли режим «правительства Виши» не играл. По замыслам гитлеровцев, «независимого» французского правительства, вступившего в «соглашение» с Германией, должна была нейтрализовать французский флот и колониальные войска. Когда гитлеровцы убедились, что режим Виши не в состоянии выполнить поставленные перед ними задачи, они ввели в ноябре 1942 г. свои войска и в южную зону, фактически ликвидировав тем самым последние остатки «вишиской» государственности.

2. Четвертая республика во Франции. Конституция 1946 г.

С первых, же дней оккупации страны французские патриоты начали организовываться для борьбы с немецкими захватчиками *Генерал де Голль*, находившийся в июне 1940 г. в Англии основал «Комитет Свободной Франции», имевший целью объединить «возможно, большие французские силы» для борьбы за освобождение Франции. Вскоре де Голль был признан английским как «глава всех свободных французов». Внутри страны патриотические силы первоначально сплачивались по партийному признаку. По инициативе Коммунистической партии

История государства и права зарубежных стран

на предприятиях, а также в отдельных районах страны были созданы народные комитеты и комитеты действия. В борьбе с оккупантами коммунисты понесли наибольшие потери, среди других борющихся политических партий. В ходе дальнейшей борьбы происходило объединение национально освободительных сил, равно как и развитие их организационной структуры.

Летом 1943 г. был создан единый «французский комитет национального освобождения», позже реорганизованный во Временное правительство Станции во главе с де Голлем. В то же время была сформирована Консультативная Ассамблея, состоящая из представителей всех политических партий и групп, борющихся или выступающих за освобождение Франции.

Летом 1944 г. англо-американские войска высадились во Франции. К концу этого же года Франция была в основном освобождена.

Важнейшим, вопросом внутривополитической жизни страны после ее освобождения являлось будущее государственного строя, проблема новой конституции. После разгрома немецкого рейха силами антигитлеровской коалиции Временным правительством Франции (август 1945 г.) были утверждены положения, согласно которым одновременно с проведением выборов в *Учредительное собрание*, призванное составить новую конституцию, должен был референдум. Избирателям предлагалось ответить на два вопроса:

1) хотят ли они, чтобы была принята новая конституция или остались в силе конституционные законы 1875 г.?

2) будет ли проект конституции, принятый Учредительным собранием, окончательным или он должен быть утвержден последующим референдумом?

В марте 1946 г. комиссия утвердила «**Декларацию прав**», дополнившую «декларацию» 1789 г. социальными правами, на которых настаивали коммунисты. Однако при одобрении проекта в апреле 1946 г. христианские демократы отмежевались от него и большинство «за» было шатким (309:249). Проект конституции вынесен на общественный референдум 5 мая 1946 г. и был отвергнут (10,6 млн.:9,4 млн.), что само по себе составило беспрецедентное событие в мировой истории правореспубликанские партии, БРП сумели подчеркнуть массам социалистические изъяны проекта.

Новый состав Учредительного собрания был избран 2 июня 1946 г. Левые партии в основном сохранили свои позиции, возросло влияние НРП, которая на этот раз нашла точки соприкосновения с правыми республиканцами. Представителем НРП был и главный докладчик Конституционной комиссии П. Коста-Флор.

Новый проект конституция был разработан к сентябрю 1946 г. В нем было предусмотрено создание верхней палаты, избиравшейся косвенным согласованием, несколько повышен государственный статус президента (как бы реагируя на программную речь, незадолго до того произнесенную де Голлем в городке Байе, где была выдвинута идея «сильного государства» с президентом) 29 сентября 1946 г. Собрание уже значительным большинством приняло конституционный проект (440:106), против были в основном правые.

Новый референдум 13 октября 1946 г. окончательно утвердил конституцию (9,3 млн.:8.2 млн.). С 24 декабря 1946 г. она вступила в силу.

История государства и права зарубежных стран

Конституция 1946 года (106 ст.) закрепила происшедший в последние десятилетия Третьей республики и в годы Второй мировой войны демократический поворот в пользу усиления парламентаризма.

Провозглашались единство и неделимость Республики конституированной в виде Французского союза; членами его вместе с европейскими территориями признавались заморские департаменты, подмандатные территории, объединившиеся государства.

Подчеркивая преемственность принципов по отношению к революционным завоеваниям 1789 г., Конституция 1946 г. ввела в конституционный строй существенные новые черты социализированной демократии. В Преамбуле Конституции провозглашались равенство мужчины и женщины, право и обязанность трудиться, свобода объединения и профсоюзы, свобода стачек, допустимость и целесообразность национализации особо значимых для общества имуществ, обязанность государства предоставлять социальную помощь нуждающимся, детям, обеспечивать бесплатное образование всех ступеней.

Основным органом государственной власти стал парламент. Он состоял из Национального собрания и Совета Республики. Конституция наметила лишь общие принципы организации палат, основные их полномочия и основы избирательного права. Детальнее конституционный статус парламента был определен дополнительными законами 1946 - 1951 гг.

Национальное собрание было главенствующим учреждением в парламенте; это было важнейшим новшеством сравнительно с конституцией Третьей республики. Собрание (в составе 627 депутатов - согласно закону 1951 г.) избиралось гражданами старше 21 г. (при наличии государственных наград - с 18 лет) на основе всеобщего избирательного права. Пассивное избирательное право было немного ограниченнее (цензом возрастным - в 23 г., необходимостью 10 - летнего гражданства, «достойным поведением»). Ограничивались также избирательные права военных и духовенства. Законами 1946 г. для выборов Собрание была установлена пропорциональная система представительства партий по департаментским округам, сходная со старым законом 1919 г.

По закону 1951 г. единственной стала мажоритарная система.

Национальное собрание признавалось единственно законодательствующим органом (тем самым отрицалась практика делегированного законодательства и всякого рода полномочий правительства по изданию регламентов). Оно принимало бюджет, утверждало международные договоры, объявляло войну, объявляло военное положение. Собрание не обладало конституционной властью: она или доверялась Учредительному собранию, или осуществлялась на основании референдума народа.

Второй палатой парламента был **Совет Республики**. Согласно Закону 1948 г. его составляли 320 депутатов (старше 35 лет), избиравшиеся на 6 лет коммунами и департаментами непрямыми выборами, с обновлением на 1/2 в три года. Статус Совета был преимущественно консультативным, он мог только предлагать поправки к законопроектам, которые Собрание вправе было отвергнуть. Члены Совета не могли подавать запросов к правительству. В целом учреждение Совета в

История государства и права зарубежных стран

таких полномочиях было данью традиции и не имело особого конституционного смысла.

Правительство (Совет министров) было вторым по важности государственным институтом. Оно существовало в парламентарном смысле, т.е. образовывалось при одобрении парламентом (Собранием). Председатель назначался по представлению президента, такое представление было чистой формальностью. Правительству принадлежало руководство исполнительными структурами, законодательная инициатива, право созыва парламента.

Президент еще в большей мере, чем в Третьей республике, утратил свою правительственную власть. Его избирали на 7 лет Национальное собрание и Совет Республики совместно. Президент выполнял представительские функции, заключал некоторые договоры, имел право роспуска парламента по решению Совета министров. Он обнародовал законы и мог потребовать от Собрания их повторного обсуждения, а также в целом выступал гарантом Конституции. Все правительственные акты президента нуждались в контрасигнатуре министров.

Национальное собрание избирало также **Верховный суд** (в составе председателя, заместителей и 60-ти судей), который был высшим судебным органом страны, а также особый Следственный комитет.

Принципиально новым учреждением был Конституционный комитет, который образовал президент, председатели палат и по 7 выборных на год каждой из палат парламента. Он был в праве давать заключения о соответствии принимаемых законов Конституции - правда, без властных и реальных судебных полномочий.

В рамках Конституции учреждалось также особое Собрание Французского союза (в составе 240 депутатов) и Экономический совет, которые были координирующими органами руководства всей империей.

Конституция 1936 г. стремилась воплотить своеобразное замещение принципа разделения властей принципом «дифференциации и сотрудничества трех функций государства» притом, что полт властными институтами были только парламента и правительство. В этом отношении она могла существовать только при высокой степени партийно-парламентского согласия, которое было очевидно недолговечным в послевоенной Франции. И поэтому Конституция 1946 г. просуществовала весьма недолго.

Первые выборы в соответствии с Конституцией (10 ноября 1946 г.) завершились отчетливой поляризацией политических сил. Коммунисты и социалисты располагали в обеих палатах примерно таким же количеством мест, что и республиканцы во главе с их основной силой - НРП. Правительство было организовано на трехпартийной основе ФКН, СФИО и НРП. В первые месяцы была продолжена начавшаяся при Временном режиме политика национализации важнейших отраслей промышленности (крупных электростанций, крупных газовых и страховых компаний, угольной промышленности, Алжирского банка), а также социально покровительственного законодательства. Однако это только усилило нарастание кризисных явлений в полуразрушенной послевоенной стране. Включение страны в поддерживаемый США план восстановления Европы («план Маршалла») и в военно-политическую орбиту влияния США предопределило распад долевой коалиции партий: в мае 1947 г. компартии в парламенте

высказывались против доверия правительству из-за отказа повысить зарплату рабочим, и ее члены были выведены из правительства. Политика компартии, направленная на развертывание социального противодействия правительству, вплоть до уличной борьбы, вызвала настороженность среднего класса Франции.

Значительную поддержку новообразовавшаяся в 1497 г. партия сторонников де Голля и «сильной власти» - Объединение французского народа, притом, что партия открыто, выступала за ревизию Конституции 1946 года. Уже на следующих выборах 1951 г. правые партии и голлисты практически уравнили влияние ФКЛ, хотя правительством продолжали руководить главным образом социалисты и радикалы.

Фактически государственный режим правых послеконституционных лет довольно быстро вернулся к принципам Конституции 1875 г. с 1948 г.

Восстановилась практика издания правительством декретов (свыше 450 с этого времени), причем ряд из них касался декретов, которые могли регулироваться только законами. Частые парламентские кризисы привели к мысли о неполноте статуса правительства и повышению его роли. Правительство поставило вопрос (в 1950-1951 гг.) о конституционной реформе.

Конституционная реформа, законопроект о которой был предложен в начале 1953 г., была санкционирована парламентом в декабре 1954 г. По новым законам существенно изменились принципы взаимоотношения Собрания и правительства. Формирование правительства отныне проводилось простым большинством голосовавших (без учета воздержавшихся), премьер-министр получил больше полномочий по роспуску Национального собрания, параллельно повышался вес Совета Республики, который стал практически равной Собранию палатой с законодательными правами. Законопроекты могли теперь вноситься в т.н. Бюро любой из палат. Возросли права президента. Дополнительным законом 1953 г. о выборах президента вводился упрощенный порядок его избрания парламентом: без дебатов, простым большинством голосов. Избирательными законами 1951-1956 гг. были существенно видоизменены первоначальные принципы представительного-партийного голосования, которые были взаимосвязаны с рождением Конституция ГУ Республики. Законами 1951.- 1954 гг. окончательно был решен вопрос о праве правительства издавать законы (правда, определенного содержания, с согласия Совета).

Окончательное преобразование учреждений и Конституции IV Республики произошло уже в обстановке общего социального и политического кризиса конца 1950-х гг., вызванного войной в Алжире.

3. Пятая республика во Франции. Конституция 1958 г.

Начиная с 1954 г. в Алжире развернулась освободительная война арабского народа. Неудачные мероприятия правительства, попытка парламента найти политические компромиссы, совмещенные с целой серией болезненных для нации предыдущих внешнеполитических неудач (поражение в войне в Индокитае и признание независимости Вьетнама, поражение в Суэцком конфликте 1956 г.) породили всплеск правых националистических настроений, особенно среди

История государства и права зарубежных стран

офицерства. В мае 1958 г. войска в Алжире подняли открытый военный мятеж против правительства под лозунгом «национального спасения». Острая политическая обстановка соединялась с нарастанием идейных противоречий между основными партиями парламентского большинства. Президент выступил с инициативой создания правительства «национального спасения» во главе с де Голлем, которому были бы предоставлены исключительные полномочия.

1 - 2 июня 1958 г. премьером правительства был поставлен де Голль, Собрание предоставило правительству чрезвычайные полномочия, включая право разработки нового проекта конституции. Проект был разработан в июле 1958 г. главным образом с участием Государственного совета, обсужден в особо организованном Конституционном консультативном комитете. Пересмотр конституция был поддержан почти всеми политическими партиями, кроме коммунистов. Общенациональный референдум 28 сентября 1958 г. большинством голосов (17,7 млн.: 4,6 млн.) утвердил новую конституцию новой Пятой (по общему счету) Республики во Франции.

Конституция 1958 г. (92 ст.); сохраняя традиционные начала разделения государственных властей, кардинально меняла их соотношение.

Основой нового государственного уклада стала *президентская власть*. **Президент** признавался «гарантом национальной независимости и территориальной целостности» Республики. Он назначал правительство, не принимая во внимание расстановку политических сил в парламенте, сам председательствовал в Совете Министров, обладал непосредственной правительственной властью, был главой вооруженных сил. Президент пользовался правом роспуска парламента и, кроме всего, мог вообще взять всю полноту государственной власти на себя «когда учреждения республики, независимость нации... оказываются под серьезной и непосредственной угрозой» (ст. 16).

Избрание президента осуществлялось (на 7 лет) теперь самостоятельной от парламента коллегией выборщиков, где депутаты парламента были в меньшинстве перед представителями коммун и департаментов.

Конституция расширила и полномочия **главы правительства**, на которое возлагалась задача проведения «политики Нации» (ст. 20). Запрещалось совмещать пост в правительстве с депутатским мандатом, что было важным новшеством во французских конституционных порядках. Парламент, составленный из двух равноправных палат — Национального собрания и Сената, - сохранил законодательные полномочия, однако были сокращены его бюджетные права.

Правительство вновь получило конституционное право на законодательствование в порядке ордонансов (с последующим их одобрением), В полностью самостоятельный институт власти оформился Конституционный Совет (образуемый из 9 советников на началах равного их делегирования президентом, Сенатом и председателем Национального собрания на 9 лет с обновлением на 1/3). Конституционный совет получил полномочия контролировать выборы всех властей и право рассмотрения конституционности законов - вплоть до их аннулирования (решения Совета обжалованию не подлежит).

В целом Конституция 1958 г. установила несомненный *авторитарный режим*, подобный тем, какие характеризовали Францию XIX в. дальнейшая политическая

История государства и права зарубежных стран

жизнь только укрепила цезаристские начала режима власти де Голля, хотя сильная президентская власть помогла стране решить наиболее острые внешнеполитические и военно-политические проблемы (связанные с признанием независимости Алжира в 1962 г. и вообще с развалом Французской колониальной империи в Африке).

В 1962 г. де Голль завершил конституционную реформу, проведя референдум (отчасти в нарушение правила, предусмотренного Конституцией 1958 г.) о новом порядке избрания главы государства. Впредь президент избирался не коллегией выборщиков (которая насчитывала до 80 тыс. чел.), а всеобщим голосованием, причем свободное выдвижение кандидатов в президенты ограничивалось.

Глава государства стал практически в равнозначное представительному парламентному конституционное положение, что, бесспорно, увеличило его власть в практической политике. В 1974 г. избирательное право было представлено всем с 18 лет, при условии постоянного проживания в месте составления списков. Вторичная попытка президента де Голля укрепить авторитарные тенденции во французской конституции в период майского кризиса 1968 г. закончилась неудачей: референдум о реформе Сената и местной администрации завершился его поражением. Де Голль счел за лучшее уйти с поста президента. Конституционный строй Пятой республики в целом стабилизировался.

Конституция 1958 г. сохранила свою силу до конца XX в. практически в неизменном виде. Некоторые перемены коснулись в 1980-81 гг. местного самоуправления (была упразднена должность префекта парламента, повышены права выборных советов), избирательной системы. В политическом отношении история учреждений Пятой республики последних десятилетий XX в. характеризовалась противостоянием и поляризацией двух политических сил: правореспубликанского «Союза в защиту новой республики» (деголлевской партия, образованной в октябре 1958 г.) и коалиции левых партий, в центре которых вновь оказалась наиболее мощная Социалистическая партия.

Эти две силы, попеременно побеждая на президентских и парламентских выборах, постепенно сформировали во Франции подобие двухпартийной системы, которая стабилизировала конституционные учреждения Пятой республики. Полнота правительственной власти сохранилась за президентом, однако, назначения на посты председателя Совета министров и министров стали производиться с учетом парламентского большинства.

Конституционная реформа 1995 г. несколько сократила применение референдума вместо обычной законодательной процедуры. Политическая практика и необходимость партийного сотрудничества сгладили наиболее острые углы конституционного цезаризма времен де Голля в сторону парламентаризма.

Де Голль предоставил независимость Алжиру и другим французским колониям. Он добивался упрочнения положения Франции и укрепления ее независимости. Поощрялось развитие современных отраслей промышленности. Франция стала ядерной державой. Она вывела свои войска из-под командования НАТО. Но в 1968 г. произошел внезапный взрыв недовольства политикой де Голля. В 1969 г. он ушел в отставку. Его преемники ослабили государственной регулирование экономики, но продолжали социальные реформы.

История государства и права зарубежных стран

Экономический кризис 70-х годов привел к власти новые силы. В 1981 г. на президентских выборах победу одержал социалист Франсуа Миттеран. Левые силы попытались выйти из кризиса путем расширения государственного регулирования экономики. Но это только ухудшило положение. На парламентских выборах 1986 г. левые партии потерпели поражение. Правительство Жака Шерака начало сокращать государственное регулирование и провело приватизацию государственного сектора. Позиции правых партий стали укрепляться с середины 1990-х гг. XX в.

4. Общая характеристика права

На протяжении XX в. правовая система Франции была подвержена серьезным изменениям, обусловленным воздействием глобальных (две мировые войны, «холодная война», научно-техническая революция, демократизация, интеграция Франции в Европейский Союз и т.д.) и внутренних факторов (структурные сдвиги в экономике, соотношение политических сил и т.д.).

Современная правовая система Франции развивалась путем адаптации классической наполеоновской кодификации права начала XIX в. к требованиям индустриального общества XX в. Главной тенденцией в развитии современного французского права стала тенденция его дальнейшей демократизации, согласно которой критерием зрелости правовой системы является гарантия прав и свобод человека, а сами нормы и институты формируются на основе максимального учета интересов общества. Конвенциональный характер права, социальная направленность механизмов правового регулирования различных сфер индустриального общества дополнялись тенденциями межгосударственной унификации, растущего взаимовлияния и взаимообогащения континентальной и англосаксонской ветвей права.

Модернизация современного французского законодательства осуществлялась поэтапно. *На этапе корпоративного капитализма* (кон. XIX - пер.пол. XX в.) обновление наполеоновской правовой системы, состоящей из пяти кодексов – Гражданского, Гражданско-процессуального, Торгового, Уголовно-процессуального и Уголовного, осуществлялось путем внесения отдельных поправок в те или иные разделы кодексов.

На втором этапе (начиная со второй половины XX в.) – этапе перехода к постиндустриальному обществу и к сервисной экономике – возросло значение делегированного законодательства: декретов-законов и ордонансов.

Правительство IV Республики за 1951-1956 гг. ввело в действие *19 своеобразных кодексов*, среди которых обращают на себя внимание трудовой кодекс, аграрный избирательный, пенсионный, публичного здравоохранения, лесной, урбанический (городского права) и др.

В области источников права здесь колебался рост кодифицированного массива законодательства и уменьшение судебного правотворчества, хотя сохраняется значение учено-догматических толкований и влияние региональных и международных нормативно-правовых источников.

История государства и права зарубежных стран

Проблема ревизии кодекса Наполеона вызревала в течение всего XX в., но в 1904 г. от нее отказались. В 1945 г. вновь создали комиссию по реформе ГК, однако она работала очень медленно и была по-настоящему оживлена через 18 лет, но уже в обстановке всеобщего равнодушия к этой реформе. Были созданы новые кодексы (новый УК - 1958 и Наказательный (уголовный, карательный) кодекс - 1994).

Принят в 1992 г. и вступил в силу в 1994 г. кодекс, сохранивший триаду наказуемых деяний из УК 1810 г.: преступление, проступок и нарушение.

Преступление определяется, как причинение или причинять ущерб общественным ценностям.

Значительную инновацию претерпевает толкование смягчающих и освобождающих от ответственности обстоятельств:

- 1) если действия разрешены или предписаны законом
- 2) если лицо выполняло приказ законного органа власти
- 3) если лицо действовало в состоянии правомерной самообороны и т.д.

Новыми направлениями в *наказательно - исправительной политике* французских законодателей можно считать следующие:

- более полная индивидуализация ответственности законопреступника и выносимого ему наказания;

- гуманизация наказания (отмена каторги - 1946, отмена смертной казни - 1981, общественно-полезный труд 1983 г.);

- включение новых разновидностей составов преступлений с увеличением ответственности (торговля наркотиками, бандитизм, терроризм);

- очищение кодекса от устарелых (недействующих) норм за деяния религиозного и нравственного характера.

С начала XXI в. произошли изменения в системе источников французского права. Заметно расширился перечень источников права: в него вошли правовые обычаи, используемые в торговых сделках, а также и судебная практика, ранее не считавшаяся в качестве источника права. Последняя стала следствием влияния англосаксонской ветви права. Возникновение Европейского Союза обусловила необходимость единообразного правового регулирования в государствах – членах сообщества. В этой связи важнейшим источником французского права стали акты коммунитарного права (т.е. права сообщества) – *Учредительные договоры ЕС и Конституция ЕС*.

Таким образом, государственно - правовое развитие Франции в XX - нач. XXI вв. происходило в условиях поляризации и открытого противоборства правых и левых партий и группировок, что приводило, как к изменениям в политическом режиме, так и глубоким реформам государственного строя, трансформации конституционных принципов и эволюции правовой системы.

ЛЕКЦИЯ №22

Эволюция государства и права Соединенных Штатов Америки в XX веке

К началу XX в. США становятся крупнейшей мировой державой. Во многом благодаря чрезвычайно благоприятным природным, демографическим, внешнеполитическим условиям, а также энергии и предприимчивости народа они выходят на первое место в мире по основным экономическим показателям. Многократно увеличилось население страны в немалой степени за счет эмигрантов, прежние отечества которых тратили средства на их воспитание, образование, здоровье, а США пожинали плоды трудов достигших зрелого возраста людей.

Мировые войны, в которых участвовала страна, фактически не затронули ее территории. Из этих войн она вышла еще более усилившись, как в экономическом, так и в военном отношении. Уже после Первой мировой войны США из страны-должника превратились в страну-кредитора. За это время американская экономика претерпела важные структурно-социальные преобразования. Уже в конце XIX в. в экономике господствовали крупнейшие финансово-промышленные корпорации. Однако это не сдерживало развитие мелких и средних промышленных, сельскохозяйственных и торговых предприятий. Значительная, но рациональная интенсификация труда в условиях начавшейся с середины 50-х годов XX в. научно-технической революции позволила правящему классу пойти на уступки трудящимся в их борьбе за свои социально-экономические и политические права. Все это в совокупности повлияло на развитие американской государственности, которая, несмотря на происходящие изменения, базировалась на положениях Конституции 1787 г. По своему содержанию это развитие воплощало почти все наиболее характерные типичные черты эволюции современных либерально-демократических государств.

1. Эволюция государственно - правового строя США в XX – нач. XXI вв.

Одной из существенных тенденций изменений в государственном аппарате является диффузия (рассредоточение) источников формирования государственной политики. В этой области все большую роль начинают играть предпринимательские союзы и другие подобные им ассоциации, известные как «группы давления». В середине XX в. их насчитывалось более 3 тыс., затем количество их уменьшилось главным образом за счет укрупнения. Наиболее значительными среди них продолжают оставаться Национальная ассоциация промышленников (НАП) и Торговая палата.

«Группы давления» выполняют как экономические, так и политические

История государства и права зарубежных стран

функции. На основе прогнозов экономического и социально-политического развития эти объединения подготавливают меморандумы, рекомендации и даже фактически основные тезисы будущих законопроектов, которые потом направляются президенту, конгрессу, властям штатов. Подобные документы, разумеется, не являются обязательными для государственных властей, но последние в своей политике учитывают требования «большого бизнеса». Крупнейшие финансово-промышленные объединения применяют и другие каналы воздействия на правительство, включая, в частности, партийный аппарат.

В политической практике «группы давления» на государственные органы с целью формирования правительственной политики в определенных интересах обозначаются специальным термином - «**лобби**», а их деятельность получила название «**лоббизм**». Размах этой деятельности вызвал необходимость ввести ее в законодательные рамки. В 1946 г. был принят общенациональный Закон о регулировании лоббизма, обязывающий лиц, ведущих лоббистскую деятельность, регистрироваться, и делающий их деятельность более прозрачной и контролируемой.

Другая важная тенденция связана с централизацией государственной власти. Этот процесс, обусловленный многими причинами, среди которых интересы крупнейших корпораций занимают особо важное место, приобрел более завуалированные формы, чем это было в период установления военной администрации в южных штатах.

Важнейшим проявлением централизации явилось расширение полномочий общенациональной исполнительной власти во главе с президентом. Неуклонное расширение и усложнение исполнительно-распределительных функций государства - одна из важных причин создания разветвленного аппарата, состоящего из наемных служащих-профессионалов. Его формирование завершилось сравнительно поздно, лишь к концу XIX в. До этого чиновничий аппарат США был относительно невелик, чем существенно отличался от бюрократизированных государств континентальной Европы. Но уже в XX в. президент имел под своим началом большой бюрократический аппарат управления, компетенция которого распространялась на важнейшие сферы государственной и гражданской жизни страны. К этому времени в США действовали, по меньшей мере, три типа государственных учреждений:

1) *департаменты* (министерства), возглавляющие отдельные отрасли управления (первые департаменты были созданы еще в XVIII—XIX вв. — это департаменты иностранных дел, финансов, обороны и др. В XX в. количество департаментов возросло, они изменились качественно, пополнившись и оснастившись значительным аппаратом чиновников, выполняющих большую часть государственной работы);

2) «*национальные агентства*» - учреждения, близкие по значению министерствам, но не имеющие статуса таковых;

3) *многочисленные и разнообразные временные «комиссии», «бюро», «советы», «коллегии», «администрации»,* создаваемые на время для выполнения определенных, жизненно важных для страны задач.

Усиление централизации государственной власти нашло отражение и в порядке

История государства и права зарубежных стран

назначения высших должностных лиц. В соответствии с конституцией назначение президентом глав департаментов, послов и некоторых других высших должностных лиц требует предварительного согласия Сената; назначение всех других федеральных чиновников предполагает их последующее утверждение Сенатом, замещение всех второстепенных постов Сенат может доверить президенту. На практике роль президента в этом процессе, как правило, оказывалась более значительной. Этому косвенно содействовало установившееся еще в XIX в. фактическое деление аппарата управления на «гражданскую службу», состоящую из несменяемых чиновников-профессионалов, и «правительственную службу», состоящую из высших должностных лиц, назначаемых вновь пришедшим к власти президентом и уходящих вместе с ним («система добычи»). Согласно установившейся традиции президент, назначая таких должностных лиц, вправе рассматривать их не более как своих доверенных советников. На образуемые такими должностными лицами коллегиальные органы обычно не возлагается солидарной ответственности. Они считаются доверенными лицами президента и несут ответственность перед ним. И Сенат обычно признает это.

Но развитию государственного управления были присущи и другие черты. Государственные службы, сконструированные таким образом, оказывались вне действенного государственно-правового контроля. Такое положение во многом обуславливалось и отсутствием в США административных судов и прокурорского надзора. Недовольство общественности коррупцией, злоупотреблением властью, а подчас и некомпетентностью части государственного аппарата вынудило конгресс заняться его реформированием. Первые шаги в этом направлении были сделаны еще в XIX в. Закон о гражданской службе Пендлтона (1883 г.) установил принципы комплектования федеральных государственных служб. Предусматривались открытые конкурсы-экзамены на замещение государственных должностей, запрещение увольнения чиновников по политическим мотивам. Контроль за исполнением закона возлагался на создаваемый независимый орган — *Комиссию гражданской службы* (КГС).

Во многом благодаря этому закону, а также другим принятым позже нормативным актам в США удалось избежать формирования коррумпированной касты чиновников. В то же время появилось немало высококвалифицированных гражданских специалистов по государственному управлению.

Но это не привело к полному исчезновению «системы добычи». Не выполнялся и принцип недопустимости и увольнения по политическим мотивам. В 1939 г. Законом Хэтча «О политической деятельности» запрещалось участие государственных служащих в «политических кампаниях». В 1947 г. в соответствии с исполнительным приказом № 9835 президента Трумэна Комиссия гражданской службы должна была проверять политическую благонадежность кандидатов на государственные должности. Данная практика, направленная на преследование прогрессивных, демократических сил, получила название политики маккартизма (по имени сенатора Маккарти, возглавлявшего комиссию по проверке благонадежности).

Еще более ужесточил эту практику исполнительный приказ президента *Эйзенхауэра* «О проверке политической благонадежности и лояльности

История государства и права зарубежных стран

государственных служащих» (1953 г.), предусматривавший возможность их досрочного увольнения. Впоследствии эти приказы перестали применяться, но результаты их воздействия продолжают сказываться и в настоящее время.

В 1964 г. в конгрессе США были созданы комитеты по нормам поведения в Сенате и палате представителей. В 1965 г. президент *Л. Джонсон* издал приказ об установлении стандартов поведения должностных лиц для правомерного, честного и должного выполнения публичных функций. Комиссия по гражданской службе определила круг чиновников, подающих декларацию о доходах и перечень сведений, подлежащих декларированию. В 1978 г. правила деятельности государственных служащих и учреждений были уточнены и конкретизированы Законом об этике в правительстве (*Ethics in Government Act*). Часть недовольного чиновничества пыталась обжаловать данный закон в Верховном суде США, якобы подача деклараций о доходах является нарушением неприкосновенности частной жизни, а, следовательно, конституционных прав. Однако Верховный суд не увидел в требованиях обязательной подачи деклараций нарушения гражданских прав, поскольку выбор «публичной карьеры», непосредственным требованием которой является подача деклараций, носит добровольный характер. По законодательству США, в финансовых декларациях государственные чиновники должны были указывать все источники дохода свыше 200 долл., в том числе подарки, оплату проезда, питания и развлечений свыше 75 долл. в сумме, операции с недвижимостью и ценными бумагами на сумму более 1 тыс. долл., обязательства перед кредиторами более 10 тыс. долл. Побочный заработок не должен был быть более 15% от основного. За уклонение от подачи декларации или предоставление неверных сведений полагалось наказание до пяти лет лишения свободы и/или крупный штраф.

Тем не менее, все эти меры полностью не решили проблемы борьбы с коррупцией. В стране не раз вскрывались факты неприглядных действий представителей власти, включая высший эшелон администрации президента и конгресс. Президент *Дж. Буш (старший)* был вынужден инициировать создание специальной комиссии. В 1989 г. по ее рекомендациям были внесены изменения в Закон об этике в правительстве 1978 г., а в отделе по уголовным делам министерства юстиции США был создан сектор честности государственных чиновников (*Public integrity section*).

Структура государственного управления отличается особенностью, обусловленной федеративным устройством США. В стране не сложилось формально единой государственной службы. Каждый штат имеет свой административный аппарат управления, что, впрочем, не означает разобщенности госаппарата в масштабах страны. Распоряжения президента и глав общефедеральных ведомств выполняются, чему в немалой степени способствуют находящиеся в их распоряжении различные средства давления, в первую очередь финансовые.

К середине XX в. особую значимость приобрели такие государственные учреждения, как *Федеральное бюро расследования, Центральное разведывательное управление, Совет национальной безопасности, Министерство обороны*. Президенты, опираясь на них, получили возможность принимать важные государственные решения, превышая при этом свои полномочия, предоставленные

История государства и права зарубежных стран

им конституцией. Особенно это сказывалось в решении вопросов о войне и мире. Не считаясь с предписаниями конституции, президенты неоднократно, без предварительной санкции конгресса, отдавали приказы о начале военных действий на территории других государств, что по существу означало ведение там войны. Весьма авторитарно вела себя исполнительная власть и внутри страны. Показательно в этом отношении ее вторжение в область законодательства. Посредством «исполнительных приказов», формально призванных конкретизировать должное исполнение принятых законов, президенты по существу приобрели в известном смысле право на «делегированное законодательство».

Расширение нормотворческой деятельности органов исполнительной власти сделало необходимым принятие законов «об административной процедуре» 1946 г. и «Об информации» 1967 г. В соответствии с ними все регулирующие ведомства должны информировать население о принятых документах и публиковать в Федеральном регистре все предполагаемые изменения существующих нормативов. В XX в. в США возросла роль *Министерства юстиции* и *прокуроров (атторнеев)* по контролю за соблюдением законности.

После событий 11 сентября 2001 г. в США было образовано *Министерство внутренней безопасности*, которое объединило более десятка ведомств и служб и наделено обширными полномочиями в вопросах поддержания безопасности.

В итоге централизация привела к усилению федеральной власти во главе с президентом. Вместе с тем усиление исполнительной власти не означало подмены ею других ветвей власти. Законодательная и судебная власти продолжают оставаться важным звеном системы «сдержек и противовесов». Здесь особое значение имеют финансово-бюджетные права конгресса, возможность судебного обжалования административных распоряжений, утверждение Сенатом представленных президентом кандидатур на занятие должностей, право импичмента.

Конституционное законодательство США этого периода мало затронуло структуру конституционных органов и их компетенцию. Главным образом поправки были связаны с институтом президентства. Поправка XX (от 1933 г.) уточнила порядок вступления президента в должность, поправка XXII (1951 г.) ограничила время пребывания на посту президента двумя сроками. Первоначальный текст конституции не содержал таких ограничений. Однако еще со времени Дж. Вашингтона действовало неписаное правило, что президенты не выставляют свою кандидатуру более двух сроков подряд. Но вопреки устоявшимся традициям Ф. Рузвельт избирался президентом не два, а четыре раза (в 1932, 1936, 1940 и 1944 гг.). Поправка XXV (1967 г.) предоставила вице-президенту возможность при определенных обстоятельствах занимать пост президента.

Другое направление конституционных изменений связано с демократизацией избирательного права. В 1920 г. женщинам было предоставлено право голосовать и быть избранными наравне с мужчинами (поправка XIX к конституции). В 1961 г. избиратели столичного округа Колумбия получили право участвовать в выборах президента и вице-президента (поправка XXIII к конституции). В 1962 г. признается необходимость изменения избирательных округов, с тем, чтобы в каждом из них было приблизительно равное число избирателей. Это было тем

История государства и права зарубежных стран

более обоснованным, что по действующей в США мажоритарной системе выборов избранным считается кандидат, получивший относительное большинство голосов в округе. В 1964 г. запрещается ограничивать избирательные права граждан по причине неуплаты ими налогов, включая налог по выборам (поправка XXIV). В 1971 г. избирательные права предоставляются всем гражданам, достигшим 18-летнего возраста (поправка XXVI к конституции).

В первой половине XX в. в Соединенных Штатах, несмотря на конституционные поправки, сохраняется политика **расовой сегрегации**. Дискриминация по цвету кожи в политической и экономической сферах вызывала многочисленные протесты. В 1957-1965 гг. в США под нажимом движения негритянского населения против расовой дискриминации принимаются Закон о гражданских правах 1957 г., Закон о гражданских правах 1964 г. и Закон об избирательных правах 1965 г., которые запретили практику расовой сегрегации, дискриминацию в общественной и политической жизни и установили некоторые гарантии избирательных прав.

На основе общенационального законодательства демократизировались избирательные законы в отдельных штатах. Хотя проведенные преобразования и не устранили все архаические цензы, действующие в отдельных штатах, тем не менее, сделали избирательное право в основном равным и всеобщим,

Заметные успехи наметились в области выравнивания других гражданских прав белого и цветного населения. В 60-70-е годы принимаются законы против расовой дискриминации в сфере образования, бытового обслуживания, трудовой деятельности.

Проведенные демократические преобразования, особенно в области избирательного права, во многом стимулировали *совершенствование партийной системы*, с помощью которой традиционно обеспечивалось кадровое комплектование органов власти и управления представителями господствующей элиты. Организационная структура сложившейся еще в XIX в. двухпартийной системы (республиканцы — демократы) была сориентирована на удовлетворение требований избирательных кампаний. Основным звеном партийной организации явились комитеты избирательных участков, а формально высшими органами — национальные партийные комитеты и национальные партийные конвенты (съезды), хотя многое в партийной политике определяют частные или юридические лица, оказывающие партиям негласную, но весьма значительную финансовую помощь. Юридической регламентации подверглись финансовые и структурные основы партийной деятельности. Немаловажную роль в этом сыграли конституции отдельных штатов, избирательные законы, в частности законы 1965 и 1970 гг., а также решения судов, обладающих правом конституционного надзора. Однако негласное финансирование партий отдельными лицами и корпорациями продолжается. Причем нередко они направляют средства представителям обеих партий одновременно.

Принципиальные различия между демократами и республиканцами в основном исчезли спустя некоторое время после окончания войны между Севером и Югом. Это особенно ярко продемонстрировали президентские выборы 2000 г., на которых расхождение между голосами, отданными за кандидатов в президенты,

История государства и права зарубежных стран

было столь мало, что победа определялась судебным решением. Тем не менее, накал избирательной борьбы между ними сохранился, поскольку каждая из этих партий выражает интересы соперничающих в борьбе за власть группировок, доминирующих в экономике и политике. Борьба за рядового избирателя иногда побуждает партийных руководителей выступать с разоблачениями в коррупции и других противоправных действиях своих оппонентов. Но вместе с тем фактическая монополия двухпартийной системы с ее опорой на «средний класс» лишает другие общественные организации надежды на успех в ходе выборов.

Характерной особенностью **судоустройства** в США является отсутствие единой, общенациональной судебной системы. Существуют организационно обособленные судебные системы в каждом из штатов и федеральная судебная система.

Федеральным судам, действующим на территории страны, подсудны дела, отнесенные к их компетенции Конституцией США и федеральным законодательством.

Судам каждого штата подсудны дела, отнесенные к их компетенции Конституцией и законодательством соответствующего штата. Суды штатов организационно не связаны с федеральными судами.

Федеральную судебную систему образуют четыре группы судов:

1) *окружные суды США* - федеральные суды общей юрисдикции, рассматривают все дела, основанные на федеральном законодательстве. Каждый окружной суд США действует в пределах федерального судебного округа;

2) *специальные суды первой инстанции* - претензионный суд США рассматривает денежно-имущественные претензии граждан к правительству США, суд США по делам внешней торговли; налоговый суд США;

3) *специальные апелляционные суды* - апелляционный суд США по федеральному округу и временный чрезвычайный апелляционный суд;

4) *апелляционные суды* - принимают жалобы по делам, рассмотренным в окружных судах, налоговом суде США, а также жалобы на решения федеральных административных ведомств.

Федеральную судебную систему возглавляет **Верховный суд США**. В качестве суда первой инстанции он рассматривает дела послов и иных официальных представителей иностранных государств, а также споры, в которых стороной выступает штат.

Верховный суд формируется президентом «по совету и с согласия» Сената. Численность Верховного суда - девять человек. Численность других федеральных судов устанавливается Конгрессом. Члены федеральных судов назначаются президентом по согласованию с Сенатом. Смещение федерального судьи с его должности возможно только в порядке *импичмента*.

Юрисдикция всех федеральных судов распространяется на дела, основанные лишь на актах Конгресса.

Каждый штат в пределах своих границ может учреждать судебные органы. В каждом штате имеется три группы судов:

1) *ограниченные специальной юрисдикцией;*

2) *общей юрисдикцией;*

3) *апелляционной юрисдикцией.*

Низшее звено судебной системы штата - *местные суды*, ограниченные специальной юрисдикцией (мировые, полицейские, муниципальные). Они рассматривают гражданские дела по незначительным исковым требованиям и простые уголовные дела. Их решения могут обжаловаться в суде общей юрисдикции.

Суды специальной юрисдикции рассматривают дела несовершеннолетних, о семейных отношениях, завещаниях, нарушениях безопасности движения. Местные суды общей юрисдикции (окружные) рассматривают дела по существу. Иногда в штатах существуют апелляционные суды.

В большинстве штатов должность судьи выборная. Судьи избираются населением.

2. «Новый курс» президента Ф.Рузвельта

Уровень развития американского общества сделал необходимым отказ от принципа «невмешательства» (модель либерального государства) и переход к государственному регулированию экономических и социальных отношений (модель социального государства). Прежде всего, это выразилось в принятии административного законодательства. В 1903 г. создается *Министерство торговли и труда*, наделенное полномочиями по регулированию межштатной торговли и реализации антитрестовского законодательства. В 1913 г. это министерство было разделено на два самостоятельных ведомства: Министерство торговли и Министерство труда.

В 1913 г. для контроля за банковской деятельностью была создана Федеральная резервная система. Она должна была контролировать выпуск денежных знаков, устанавливать банковский процент по кредитам, выполнять функции налогового органа. В 1914 г. принимается Закон Клейтона, уточнивший и дополнивший Закон Шермана 1890 г., запретивший применение антимонопольного законодательства к профсоюзам. В этом же году для контроля за соблюдением законов Шермана и Клейтона была создана *Федеральная торговая комиссия*.

После вступления США в Первую мировую войну влияние государства на экономику усилилось. В 1917 г. закон о контроле над производством, сырьем и топливом предоставил президенту США широкие права для снабжения армии и флота. Для координации снабжения было создано *Военно-промышленное управление*, для регулирования социальных отношений - *Военно-трудовое управление*.

«Великая депрессия» конца 20-х – нач. 30-х гг. XX в. и Вторая мировая война еще больше усилили государственное вмешательство в экономическую и социальную жизнь страны.

Решающим шагом в формировании системы государственного регулирования стало создание антикризисного механизма. Необходимость в нем была окончательно осознана в 30-е годы, когда страну поразил сильнейший экономический кризис, охвативший к тому времени все основные капиталистические страны. В короткий срок в США произошел грандиозный

История государства и права зарубежных стран

финансовый крах. Курс акций упал с 216 пунктов в сентябре 1929 г. до 34 в январе 1932 г. Промышленное производство понизилось до уровня 1905—1906 гг., национальный доход сократился на 48%, втрое уменьшился объем внешней торговли, обанкротилось 40% всех банков, лишивших миллионы рядовых американцев их скромных сбережений. Около 17 млн. человек остались без работы. Цены на сельхозпродукты упали в 3—4 раза, разорилось более 1 млн. фермеров.

Находившаяся в то время у власти администрация президента Г. Гувера, хотя и предпринимала определенные шаги для преодоления кризиса, но они были недостаточны и непоследовательны. Так, например, для борьбы с кризисными явлениями в сельском хозяйстве было создано Федеральное фермерское бюро, которое закупало сельскохозяйственную продукцию с целью поддержания цен. Однако, в конце концов, оно «выбросило» эту продукцию на рынок, что еще больше обрушило цены. Между тем социально-политическая обстановка обострялась: голодные походы, демонстрации и другие формы протеста следовали друг за другом. В таких условиях на очередных президентских выборах 1932 г. победил кандидат от демократической партии **Франклин Делано Рузвельт**.

Новый президент выступил с развернутой программой по выходу из кризиса, получившей известность как **«Новый курс»**. Его проведение началось почти одновременно в важнейших областях экономических и социальных отношений. Рузвельт добился принятия американским конгрессом 70 законодательных актов, направленных на оздоровление экономики.

Одной из первых задач «Нового курса» стало реформирование банковской системы страны. Для стабилизации денежной системы был запрещен вывоз золота за границу, проведена девальвация доллара, укрупнена банковская система, а крупнейшие банки получили из казны значительные кредиты и субсидии.

В 1933 г. был принят Закон о банковской деятельности, предусматривавший страхование вкладов (для федеральных банков оно было обязательным, для банков штатов - добровольным). Депозиты до 10 тыс. долл. должны были страховаться на 100%, до 50 тыс. долл. - на 75% и т. д. К 1934 г. 80% всех вкладов были застрахованы. По этому же закону были разделены депозитные и инвестиционные функции банков.

Для наведения порядка на фондовом рынке был принят Закон об обращении ценных бумаг 1934 г. На его основе была образована Федеральная комиссия по ценным бумагам и биржам, наделенная контрольными полномочиями, всем участникам рынка был гарантирован равный доступ к информации о деятельности компаний.

Задача оздоровления промышленности возлагалась на специально создаваемое учреждение - «Национальную администрацию восстановления промышленности» (НИРА). В соответствии с законом о восстановлении национальной экономики от 16 июля 1933 г. вся промышленность была разделена на 17 групп; деятельность каждой группы регулировалась составленными в срочном порядке нормативными актами - «кодексами честной конкуренции», определявшими квоты выпускаемой продукции, распределение рынков сбыта, цены, условия кредита, продолжительность рабочего времени, уровень зарплаты и некоторые другие условия. В отношении этих предприятий было временно приостановлено действие

История государства и права зарубежных стран

антимонопольного законодательства. Однако эти мероприятия распространялись главным образом на крупные предприятия. Мелкие и средние предприятия выживали самостоятельно.

Для преодоления кризиса в сельском хозяйстве была учреждена Администрация регулирования сельского хозяйства (ААА), которая на основании Закона об улучшении положения в сельском хозяйстве от 12 мая 1933 г. наделялась правом регулирования цен на продукцию сельского хозяйства и доведения их до уровня 1909-1914 гг. главным образом путем оплачиваемого сокращения посевных площадей, поголовья скота (уменьшение товарной массы должно было поднять цены до уровня, обеспечивавшего рентабельность средних и даже мелких ферм, и тем самым предотвратить их разорение). Одновременно был принят закон о рефинансировании фермерских долгов, сокративший проценты по ипотечной задолженности и продливший сроки погашения кредитов.

В 1936 г. был принят закон о сохранении плодородия почв и о квотах внутреннего рынка, введший финансовое стимулирование фермеров к сокращению посевов культур, истощающих почвы. В целях уменьшения безработицы, снижения ее негативных последствий принимаются экстраординарные меры, осуществление которых возлагается на Федеральную администрацию чрезвычайной помощи, замененную вскоре Администрацией развития общественных работ. Безработных направляли в создаваемые специальные организации (трудовые лагеря), занимавшиеся строительством и ремонтом дорог, мостов, аэродромов и т.д.

Проведение «Нового курса» потребовало мобилизации значительных денежных ресурсов, которыми (это было важнейшим фактором успеха) распоряжалось правительство Рузвельта.

В этот период наметились важные изменения в трудовом и социальном законодательстве. До этого оно носило по существу фрагментарный характер, и, более того, большинство дел, связанных с отношениями между работником и работодателем (нанимающимся и наймодателем), рассматривались судами на основе общих принципов обязательственного права, игнорирующих фактическое социально-экономическое неравенство сторон в договоре.

Закон Норриса-Лагардия (1932 г.) ограничил возможность применения «судебных предписаний» по поводу трудовых конфликтов, что ранее давало возможность судам по своему усмотрению запрещать любую забастовку. Предпринимателям запрещалось заставлять рабочих подписывать контракты, обязывающие их не вступать в профсоюз.

В 1935 г. был принят Национальный закон о трудовых отношениях, более известный как *Закон Вагнера*. Этот закон стал важной вехой в развитии трудового законодательства США. Впервые в общенациональном масштабе была легализована деятельность профсоюзов, запрещалось уголовное преследование трудящихся за создание профсоюзов и участие в легальных забастовках. Предприниматели обязывались заключать с профсоюзами коллективные договоры и не принимать на работу лиц, не состоящих в профсоюзах (принцип «закрытого цеха»). Признавалось право на забастовки, если нарушались предписания закона. Для контроля за его выполнением было создано *Национальное управление по трудовым отношениям*,

История государства и права зарубежных стран

руководящий состав которого назначался президентом с одобрения Сената. При обнаружении незаконных действий в трудовой практике Управление оформляло дело для передачи его в суд. Лица, препятствовавшие работе Управления, подлежали по суду наказанию штрафом до 5000 долл. или тюремному заключению до одного года, или одновременно обоим видам наказания.

В 1935 г. был принят Закон о социальном обеспечении, явившийся первым в истории США общефедеральным нормативным актом такого рода. Было создано *Управление по социальному страхованию*. Пенсии по старости должны были выплачиваться гражданам США, отвечавшим определенному цензу оседлости и достигшим 65-летнего возраста, при условии «...если его общий заработок, как это будет установлено управлением, за период с 31 декабря 1936 г. и до достижения им возраста в 65 лет не превысит 3000 долларов. Выплачиваемая ему ежемесячно пенсия будет равняться 1/2 от суммы его вышеупомянутого заработка...». Для формирования пенсионного фонда устанавливался новый ежегодный налог на индивидуальные доходы работающих по найму в 1% с последующим повышением налога на 0,5% через каждые следующие 3 года. Для предпринимателей в дополнение к ранее существовавшим налоговым обязательствам вводился налог в размере 1% с общей суммы выплаченной им зарплаты, через каждые следующие 3 года налог повышался на 0,5%. Также вводились пособия безработным, инвалидам, сиротам и вдовам.

В 1938 г. принимается Закон о справедливых условиях труда, фиксирующий максимальную продолжительность рабочего времени для некоторых групп трудящихся и минимум зарплаты.

После Второй мировой войны неоднократно предпринимались попытки ревизии «Нового курса». В 1947 г. был принят закон Тафта—Хартли, действующий до сих пор и направленный на предотвращение политизации профсоюзов. Предупреждение о забастовке должно делаться за 60 дней до ее начала. Президент наделялся правом в любой момент приостановить забастовку на 80 дней («охладительный период»). Запрещалось участие в стачках государственных служащих. Не допускались стачки солидарности, стачки, создающие угрозу «национальным интересам страны». Отменялся принцип «закрытого цеха». Запрещалось использовать профсоюзы для достижения политических целей. Принимались и другие законы, в той или иной мере ограничивающие права профсоюзов и других организаций трудящихся.

Однако основные тенденции и принципы государственного регулирования экономики и социальных отношений были не только сохранены, но и получили дальнейшее развитие, особенно в рамках программы «борьбы с бедностью» президента Л. Джонсона и вплоть до конца XX в.

Таким образом, для государственного развития США в XX в. были характерны следующие тенденции: демократизация политической и избирательной системы; усиление роли исполнительной власти; возрастание роли государственного регулирования экономического и социального развития.

Правовая система США также характеризуется эволюционными процессами. На современном этапе своего развития она отражает меняющееся соотношение демократических и реакционных сил на международной арене,

региональную политику и набирающие силу интеграционные процессы в сфере экономики и политики.

ЛЕКЦИЯ №23

Государство и право Италии в XX веке

Ближайшим союзником гитлеровской Германии во Второй мировой войне была фашистская Италия. Италия вышла из войны после поражений Германии на советском фронте в районе Сталинграда и на Дону. После высадки союзников в Сицилии Муссолини был вынужден потребовать помощи Германии, но Гитлер уже не мог ее оказать.

1. Италия после Второй мировой войны

Созванный в июле 1943 г. Большой фашистский совет принял решение о переходе верховного командования в руки короля, а Муссолини был арестован. Сдерживаемая террором революционная энергия населения нашла выход. По всей Италии проходили демонстрации и забастовки. Население освобождало из тюрем политических заключенных. На смену правительства Муссолини пришло правительство маршала Бадольо, которое распустило фашистскую партию и примыкавшие к ней организации, включая фашистские профсоюзы.

Демократические и коммунистические партии были легализованы. По всей стране уничтожался фашизм. В сентябре 1943 г. Италия подписала условия безоговорочной капитуляции и в соответствии с этим передала свой воздушный и военно-морской флоты в распоряжение союзников, но эта капитуляция не принесла Италии прекращения войны. Большая ее часть (промышленный Север, столица Рим) оставались оккупированными Германией. Муссолини был освобожден немцами и возглавил марионеточное правительство.

Для борьбы с фашизмом коммунистическая партия объединялась с другими антифашистскими партиями и группами, в том числе с христианско-демократической и социалистической. Христианско-демократическая партия впоследствии возглавила правительство и является одной из господствующих буржуазных партий. Социальной опорой этой партии был крупный капитал, крестьянство, католические организации.

Объединившиеся партии создали Комитет национального освобождения, а после спасения короля и Бадольо от немцев он преобразовался в орган власти. По всей стране действовали партизанские отряды, которые были преобразованы сначала в ударные бригады имени Гарибальди, а затем и в дивизии. В Италии развернулась народная война.

Для освобождения Северной Италии был создан Миланский центр освобождения, а вслед за ним областные и провинциальные центры. В апреле 1944 г. партизанская борьба во всем народном восстании против гитлеровцев

История государства и права зарубежных стран

завершается победой. 18 апреля 1945 г. партизанский отряд задержал в местечке Донго колонну беглецов, пытавшихся пробраться в Швейцарию, среди которых был и Муссолини, переодетый в немецкого солдата.

Коммунистическая партия Италии не была настроена в этот период на борьбу за социализм. Она считала, что обострение политической ситуации могло вызвать продолжение оккупации страны американской и английской армиями. Итальянская коммунистическая партия не хотела в тот период гражданской войны и заявляла, что добьется демократической республики только демократическими способами на основе уважения свободно выраженной воли большинства. Придерживаясь этого, коммунистическая партия в апреле 1944 г. вошла в состав буржуазного правительства Бадольо, а после взятия Рима в июне 1944 г. в правительство Бономи. Итальянская коммунистическая партия была инициатором созыва Учредительного собрания, который был призван для разработки новой конституции. Выборы в Учредительное собрание были проведены в один день с референдумом.

В мае 1947 г. в связи с переходом итальянской реакции в наступление произошел разрыв созданной в борьбе с фашизмом коалиции, что привело к выходу коммунистов из правительства, расколу пролетарского профсоюзного единства, ущемлению социальных завоеваний. Декларации о переменах в отношении собственности остались на бумаге. В это время огромное влияние на политику оказывали монополистические союзы.

После Второй мировой войны промышленность, финансы, сельское хозяйство Италии были в плачевном положении. Росла безработица, а профсоюзное движение отличалось большой активностью.

Впоследствии политический строй Италии представлял собой парламентскую республику. Правительство назначалось парламентом, перед которым оно отчитывалось. Партия, победившая на выборах, формировала свое правительство и ее лидер становился премьер-министром страны. В том случае, если политическая партия не имела значительного численного перевеса, то она должна была сформировать коалиционное правительство, которое будет вести консультации о кандидатуре премьер-министра.

Политическая система Италии полипартийна и нестабильна и характеризовалась в периоды экономического и политического кризиса частой сменой правительств.

В отношении экономики Италия стала высокоразвитой индустриально-аграрной державой. Произошедший в 1974-1975 гг. в Италии экономический кризис был преодолен ею уже в 1976 г., когда возросло промышленное производство. Значительную роль в экономике страны в послевоенное время играл государственный сектор.

2. Правовая система Италии в Новейшее время

Функционирование правовой системы Италии в Новейшее время делят на два периода:

- 1) правовая система Италии 1922-1942 гг. во времена фашистской диктатуры;

История государства и права зарубежных стран

2) формирование и функционирование новой правовой системы Италии после Второй мировой войны.

Обстановка в Италии вынуждала буржуазные правительства переходить к важным реформам. Экономический и политический кризис приближал Италию к революции.

По окончании мировой войны в Италии стали возникать первые фашистские организации, которые состояли из разнообразных элементов, выступающих с программой отвлечения трудящихся от социалистического движения. Революционные события 1920 г. заставили фашистов занять ту политическую позицию, которая соответствовала их действительным целям.

Фашистская национальная партия во главе с Муссолини создавала боевые отряды, считающие самым действенным методом политический террор. Лидер партии Муссолини и идеолог Дж. Джентели в качестве панацеи предлагали тотальный контроль государства.

Для сплочения итальянцев вокруг фашистской партии использовался политический миф о великой Италии. Население Италии быстро оказались в плену фашистских мифологем в связи с катастрофической экономической и политической ситуацией в стране.

Фашисты осуществляли запугивание политических оппонентов, а их боевые группы уничтожали и громили народные дома, созданные на деньги рабочих, типографии, принадлежащие прогрессивной печати, и пр.

Правительство не только не мешало фашистам, но даже поощряло их. Всеобщая конфедерация промышленников и помещичьих союзов являлась покровителем фашистских организаций, численность которых возрастала.

В 1922 г. фашистское руководство создало комитет для захвата власти. В отличие от демократических партий фашисты представляли собой организованную силу, которая могла бы навести в стране порядок. В связи с этим монополисты предложили сделку Муссолини, в соответствии с которой он должен привести их экономические интересы в жизнь и защищать их, а они помогут ему деньгами и не будут мешать захватывать власть в стране. А через несколько дней Муссолини стал премьер-министром и приступил к формированию нового правительства, которое начало свою работу с отмены указа о праве крестьян захватывать необработываемые земли, с реакционных перемен в рабочем законодательстве, с установления жесткого контроля над профсоюзами, с преследования демократических организаций. Фашистские боевые отряды являлись частью репрессивного правительственного аппарата.

Но некоторое время фашистской партии пришлось делить власть с социал-демократической партией. В обществе также пользовались популярностью и коммунистические партии, но они не могли организовать политическую пропаганду и уступали фашистам по популярности.

Муссолини, не решаясь на разгон парламента, издал закон, согласно которому автоматически две трети депутатских мандатов получает та партия, за которую проголосует одна четвертая часть избирателей. Результаты выборов, проведенных в 1924 г., совпали с планами Муссолини и фашистов. После этого Б. Муссолини решил на борьбу за монополизацию власти. В январе 1926 г.

История государства и права зарубежных стран

правительство Муссолини присвоило себе право, помимо парламента, издавать декреты, которые следовали один за другим. «Чрезвычайными законами» запрещались профессиональные союзы, кроме государственных фашистских, и политические партии, восстанавливалась смертная казнь за «политические преступления», вводилась чрезвычайная юстиция (трибуналы) и административная (внеусадбная) высылка, коммунистическая партия объявлялась вне закона, органы местного самоуправления упразднались, а на их место правительством назначались чиновники (подеста). Сформировалось тоталитарное государство с жесткими методами управления.

Про демократические свободы забыли, и не допускалась оппозиционная пресса. Множество демократов были убиты или отправлены в концентрационные лагеря. Усиление террора провоцировалось каким-нибудь «покушением», «заговором» и т. п. В Италии установилась тенденция «вождизма», единоличной диктатуры.

По закону 1925 г. «О полномочиях главы правительства» премьер-министр был неответственен и не зависел от парламента. Его коллеги по министерству, министры, стали его помощниками и были ответственны перед ним. Назначение и смещение министров осуществлялось по воле премьер-министра. Так до 1936 г. Муссолини одновременно занимал семь министерских постов.

Законом 1926 г. «О праве исполнительной власти издавать юридические нормы» «исполнительной власти», т. е. главе правительства, предоставлялось право на издание «декретов-законов», но при этом не было разграничений между «законами», издание которых находилось в компетенции парламента, и «декретами-законами».

Впоследствии у парламента отняли привилегию издавать законы и контролировать действия правительства. Парламент стал ненужным, но его сохраняли для «демонстрации единства» между «народом» и правительством. Состав парламента обеспечивался «реформой политического представительства» 1928 г.

Во время выборов кандидатов в депутаты выдвигали в основном профсоюзы. Большой национальный совет фашизма (штаб партии) отбирал из списка, представленного профсоюзами, четыреста депутатов, а избирателям предоставлялось право одобрить его назначение.

Право голоса имели мужчины старше двадцати одного года, если они платили взносы в профессиональный союз, налог в размере не менее ста лир, держали государственные или банковские ценные бумаги, а также принадлежали к церковному клиру.

Фашистская партия становилась составной частью государственного аппарата. Партийные съезды и иные формы партийного «самоуправления» были отменены.

В состав Большого совета фашистской партии входили чиновники по должности и по назначению. Председателем совета являлся глава правительства. Совет решал конституционные вопросы, обсуждал важнейшие законопроекты и осуществлял назначение на ответственные посты.

История государства и права зарубежных стран

Провинциальные организации партии руководились секретарями, назначенными сверху. Их директории имели совещательные функции, но членов этих директорий назначали указом главы правительства.

Фашистский режим держался на массовом подавлении, кровавых расправах. Значение приобретала полиция, созданная при режиме Муссолини.

Для расправы с врагами режима создавались особые комиссии, которые назывались «полицейскими судами», членами которых являлись должностные лица фашистского репрессивного аппарата (начальник полиции, прокурор, начальник фашистской милиции и др.). «Особым трибуналом» рассматривались наиболее важные политические дела.

Для прикрытия тоталитарной диктатуры родилось «корпоративное государство», созданное законами 1926-1934 гг. Его официальной целью было усиление экономического и политического господства монополии.

В стране были созданы по отраслям промышленности двадцать две корпорации, в составе которых находились представители фашистских профсоюзов, предпринимательских союзов, фашистской партии. Председателем каждой корпорации был сам Муссолини, который возглавил и министерство корпорации.

Корпорациям законом предоставлялось право на определение условий труда (рабочего времени, заработной платы) и разрешение трудовых споров (забастовки запрещались и подавлялись). Но эти решения приводили к выгоде предпринимателей и невыгоде рабочих.

Установление корпоративного строя позволило Муссолини уничтожить парламент, вместо которого в 1938 г. была создана «палата фашистских организаций и корпораций». Члены этой палаты назначались Муссолини. Сотрудничество палаты с правительством было выражено в совместном издании законов.

Фашистское корпоративное государство было орудием монополий, которые служили интересам фашистской партийной и государственной верхушки. Внешняя экспансия являлась неотъемлемым свойством фашистской диктатуры. Италия требовала некоторые французские земли, Мальту, остров Корфу, хотела установить господство над Австрией и готовилась к захвату Восточной Африки. Осуществляя эту программу, Муссолини удалось захватить в 1936 г. слабую, отсталую Абиссинию и в 1938 г. оккупировать Албанию.

В июне 1940 г. Италия, являясь партнером Германии и Японии по антикоминтерновскому пакту, объявила войну Франции и Англии, а спустя некоторое время напала на Грецию.

В это время Муссолини была создана комплексная программа по воспитанию «человека эпохи Муссолини». Марио Карни, один из политических деятелей, по политическому заказу составил «Кодекс фашистской жизни». Такому воспитанию подверглись и дети. С восьми-одиннадцати лет мальчики становились воспитанниками организации «Баллила», а с одиннадцати до тринадцати лет становились воспитанниками организации «Балилла-мушкетеры», и им выдавалось игрушечное оружие. С тринадцати-пятнадцати лет мальчики проходили воспитание как «авангардисты», а с пятнадцати-семнадцати лет они

История государства и права зарубежных стран

становились воспитанниками организации «Авангардисты-мушкетеры». В этот период им выдавали боевое оружие. Считалось, что в это время молодые люди проходят фазу идентификации и переход на боевое оружие не будет травмировать их психику.

Позднее один из партийных деятелей фашистской национальной партии Акиле Стараче объединил все молодежные объединения в одну, которую назвали «Молодые ликторы Италии» (ДЖИЛ), девиз которой «Верить, повиноваться, сражаться».

Кроме «ДЖИЛ», были фашистские и университетские организации, у которых была своя программа, свои каноны того, каким должен быть студент «Нового Рима». Б. Муссолини придумал в связи с этим лозунг: «Книга и винтовка!»

В двадцать один год все итальянцы вступали в фашистскую национальную партию, а созданный конвейер обеспечивал партии непрерывный приток новых членов.

Для девочек были созданы такие же организации. До четырнадцати лет они числились в организации «Дочь Волчицы», а по достижении возраста четырнадцати лет девочки зачислялись в организацию «Молодая итальянка», а впоследствии - в организацию «Молодая фашистка». После двадцати одного года или ранее девушки выходили замуж и занимались преимущественно домом и детьми.

В результате такого воспитания формировалась личность, которая отвечала всем требованиям политической системы.

Ускорялось сотрудничество Италии и Германии в формировании военно-политического блока. В октябре 1936 г. было подписано соглашение о совместных действиях Италии и Германии в основных вопросах международной политики и о разграничении сфер влияния в Центральной и Юго-Восточной Европе.

В 1937 г. Италия присоединилась к «Антикоминтерновскому пакту» Германии и Японии, начав бороться против коммунистической идеологии и за развязывание войны.

Избирательным законом в Италии вводилось всеобщее (мужское и женское) избирательное право, прямые и тайные выборы, пропорциональное представительство. Надеясь на голоса подконтрольной духовенству массы крестьянства и некоторых других избирателей, христианские демократы предложили обязательность голосования под страхом наказания, но коммунисты были против этого. Поэтому партии сошлись на компромиссе, признав обязательность голосования, но наказание ограничивалось моральным порицанием. В результате голосования монархия была свергнута, а первые три фракции Учредительного собрания составили демохристиане, социалисты и коммунисты.

Принятая в 1948 г. республиканская **Конституция Италии** воплощала основные требования демократии, сформулированные на выборах в Учредительное собрание. К ним относятся свобода слова, союзов, совести, культа, печати, провозглашение прав на труд, отдых, социальное обеспечение,

История государства и права зарубежных стран

образование. Конституция 1948 г. указывала на принцип равноправия граждан. Под влиянием коммунистической партии и социалистов Конституция Италии наметила «новую социальную концепцию собственности». Так, в одной из статей Конституции позволялось устанавливать правительственный контроль над частной хозяйственной деятельностью, а в другой предусматривалась возможность экспроприации частной собственности и превращения ее в государственную собственность, но с правом на возмещение.

Также в Конституции 1948 г. устанавливались максимальный предел землевладения, поощрение кооперативных форм собственности, право трудящихся участвовать в управлении предприятиями.

В Италии парламент состоял из двух палат (депутатов и сенат), сформированных в общем одинаковым способом, получивших равные функции в законодательной сфере и обладавших одинаковым правом контроля над правительством. Сенат и палата депутатов могли выдвинуть вотум недоверия правительству, при этом оно должно было подать в отставку. Президент избирался на семь лет. Он обладал значительными полномочиями, включая право роспуска палат, отлагательного вето на законопроект парламента, назначения премьер-министра, командования вооруженными силами.

Осуществление социальных реформ, предусмотренных Конституцией, оказалось невозможным в связи с прекращением существования союза партий, создавших эту Конституцию.

ЛЕКЦИЯ №24

Японское государство в XX веке

После поражения Японии во второй мировой войне и ее оккупации американскими войсками началась разработка новой Конституции. Влияние США и их союзников на содержание послевоенной Конституции Японии было доминирующим.

1. Послевоенное устройство Японии. Конституция 1947 г.

Новая Конституция была принята Парламентом в октябре 1946 г. (по существу это был проект американского генерала Д. Макартура), промульгирована Императором и опубликована 3 ноября 1946 г. Через 6 месяцев – 3 мая 1947 г. – она вступила в силу.

Можно выделить следующие особенности действующей Конституции 1947 г. (и ее отличия от прежней Конституции 1889 г.):

- закреплён принцип народного суверенитета (власть исходит от народа, а не от Императора);

- сохранена конституционная монархия с главой с Императором, однако его полномочия соответственно ограничены;

История государства и права зарубежных стран

- высшим органом государственной власти объявлен Парламент;
- ликвидирована наследственная Палат пэров Парламента;
- предусмотрена двухпалатная структура Парламента, состоящего из двух выборных палат – **Палаты представителей** и **Палаты советников**;
- Парламенту предоставлено право формировать Правительство;
- Правительство стало ответственным перед Парламентом, а не перед Императором;
- ликвидированы сословия (пэры, князья и т.д.);
- закреплен принцип соблюдения основополагающих прав и свобод человека;
- конституционно закреплен принцип-обязательство об отказе Японии от войны и от вооруженных сил (ст. 9), на основе чего Япония до настоящего времени официально не имеет своей армии (кроме немногочисленных сил самообороны);

Конституция Японии 1947 г. состоит из преамбулы, 11 глав, включающих 103 статьи.

В преамбуле отмечается, что Конституция основана на общем для всего человечества принципе, состоящем в том, что государственная власть основывается на непоколебимом доверии народа; ее полномочия осуществляются представителями народа, а ее благами пользуется народ. Провозглашаются высокие идеалы достижения вечного мира; решимость обеспечить безопасность и существование японского народа, полагаясь на справедливость и честь миролюбивых народов мира; желание занять почетное место в международном сообществе; уничтожить на земном шаре тиранию и рабство; угнетение и нетерпимость.

Глава III посвящена правам и обязанностям народа. Конституция закрепляет ряд принципов, на которых основываются права и обязанности граждан. В их числе:

- свободы и права должны поддерживаться постоянно усилиями народа. Народ должен воздержаться от каких бы то ни было злоупотреблений этими свободами и правами и несет постоянную ответственность за использование их в интересах общественного благосостояния (ст. 12);
- право на жизнь, свободу и стремление к счастью является высшим предметом заботы, поскольку это не нарушает общественного благосостояния (ст. 13);
- равенство всех людей пред законом (ст. 14);
- непризнание пэрства и других аристократических институтов (ст. 14);
- обязанность государства возмещать убытки, если ущерб нанесен незаконными действиями какого-либо публичного должностного лица (ст. 17);
- все публичные должностные лица объявляются слугами всего общества, а не какой-нибудь одной его части (ст. 15 ч.2);
- обязанность государства во всех сферах жизни прилагать усилия для подъема и дальнейшего развития общественного благосостояния, социального обеспечения, а также народного здоровья (ст. 25);

В числе прав и свобод, которые закреплены японской конституцией, необходимо назвать следующие:

История государства и права зарубежных стран

- всеобщее избирательное право для совершеннолетних при тайне голосования;
- свобода мысли и совести;
- свобода религии;
- гарантия свобода собраний и объединений, свобода слова. Печати и всех иных форм выражения мнений. Никакая цензура не допускается, тайна корреспонденции не должна нарушаться;
- свобода выбора и перемены места жительства; свобода выбора профессии; если это не нарушает общественное благосостояние;
- свобода выезда всех за границу и свобода отказа от своего гражданства не должны нарушаться;
- свобода научной деятельности;
- равное право на образование в соответствии со своими способностями;
- бесплатность обязательного обучения;
- право на труд и обязанность трудиться; право трудящихся на создание организаций; право на коллективные переговоры и прочие коллективные действия;
- право собственности не должно противоречить общественному благосостоянию. Частное имущество может быть использовано в публичных интересах за справедливую компенсацию;
- взаимное согласие с обеих сторон при заключении брака. Законы в отношении выбора супруга; имущественных прав супругов; наследства; выбора места жительства; развода и других вопросов, связанных с браком и с семьей, должны составляться, исходя из принципа личного достоинства и равенства полов.

Конституция закрепляет ряд прав, связанных с осуществлением правосудия. В их числе:

- право каждого на разбирательство его дела в суде; право обвиняемого на быстрое и открытое разбирательство своего дела беспристрастным судом;
- никто не может быть задержан или подвергнут лишению свободы, если ему не будет немедленно предъявлено обвинение и представлено право обратиться к адвокату;
- право обращаться к помощи квалифицированного адвоката.

Запрещается давать показания против самого себя; признание. Сделанное по принуждению, под пыткой или под угрозой либо после неоправданного длительного ареста или содержания под стражей, не может рассматриваться как доказательство. Никто не может быть осужден или подвергнут наказанию в случаях, когда единственным доказательством против него является его собственное признание (ст. 38).

В числе обязанностей японская Конституция закрепляет: обязанность платить налоги; трудиться; обеспечивать получение обязательного образования детьми, находящимися на попечении (ст. 30, 27, 26).

Ст. 98 провозглашает Конституцию Японии в качестве верховного закона страны и устанавливает, что никакие законы, указы, рескрипты или другие государственные акты, противоречащие положениям Конституции, не имеют

История государства и права зарубежных стран

законной силы. Решение вопроса о конституционности любого закона, приказа, предписания или другого официального акта ст. 81 возлагает на Верховный суд, который является судом высшей инстанции.

До настоящего времени в Конституцию Японии не вносилось каких-либо изменений и дополнений.

Вопрос 2. Законодательная власть

К органам государственной власти относятся Император, Парламент, Кабинет министров, суды. Каждой этих структур государственной власти, как отмечалось выше, посвящена специальная глава Конституции. Конституция Японии не определяет форму правления, однако большинство ученых относит существующую в Японии форму правления к парламентской монархии, поскольку имеется наследственный монарх с титулом Императора. Императорский трон передается по наследству, как правило, от отца к старшему сыну. Императором может быть только мужчина (действует салическая система престолонаследия). Восшествие на престол нового Императора олицетворяет собой начало новой «эры», которая имеет собственное летоисчисление. Так, в 1989 г. после смерти Императора Хирохито (правившего в 1926-1989 гг.) на престол взошел его сын – Император Акихито. С того же года началась эра «сэнсэй» (процветание).

Глава I Конституции посвящена регулированию статуса и полномочий Императора. Согласно ст. 1 конституции Император является символом государства и единства народа, статус которого определяется волей народа, которому принадлежит власть. Император не наделен полномочиями, связанными с осуществлением государственной власти (ст. 4). Согласно ст. 2 императорский трон является династическим и наследуется в соответствии с законом об императорской фамилии.

Император назначает Премьер-министра по представлению парламента. Он же назначает главного судью Верховного суда по представлению Кабинета (ст. 6). Император осуществляет только такие действия, относящиеся к делам государства, которые предусмотрены Конституцией.

Император по совету и с одобрения Кабинета министров осуществляет от имени народа следующие действия, относящиеся к делам государства:

- промульгация поправок к Конституции, законов, правительственных указов и договоров;
- созыв Парламента;
- роспуск Палаты представителей;
- объявление всеобщих парламентских выборов;
- подтверждение назначений и отставок государственных министров и других должностных лиц в соответствии с законом, а также полномочий и верительных грамот послов и посланников;
- подтверждение всеобщих и частных амнистий, смягчения и отсрочек наказаний и восстановления в правах;
- пожалование наград;

История государства и права зарубежных стран

- подтверждение ратификации грамот и других дипломатических документов в соответствии с законом;

- прием иностранных послов и посланников;

- осуществление церемониала (ст.7) и др.

Парламент Японии является высшим органом государственной власти и единственным законодательным органом государства (ст. 41) и состоящий из двух палат: Палаты представителей и Палаты советников. Срок полномочий членов Палаты представителей четыре года. Срок полномочий членов Палаты советников шесть лет, причем каждые три года переизбирается половина членов палаты (ст. 45.46).

Палата представителей («нижняя» палата) насчитывает 500 депутатов, которые избираются на 4 года по системе единственного непередаваемого голоса. При этом вся страна делится на 129 многомандатных округов, в каждом из которых борьба идет за 3-5 мандатов. Избиратель в многомандатных округах голосует только за одного кандидата и депутатом становятся кандидаты, занявшие в округе с 1 по 3 (по 4, 5) места. Таким образом. В Парламенте представлена воля почти всех избирателей.

Палата советников («верхняя» палата) состоит из 252 депутатов (советников):

- 152 советника избираются в многомандатных округах, совпадающих с границами префектур по системе единственного непередаваемого голоса;

- 100 советников избираются по пропорциональной системе (по партийным спискам) в масштабе общенационального округа;

- срок полномочий членов Палаты советников 6 лет, причем каждые три года переизбирается половина членов Палаты (ст. 45. 46).

Можно выделить следующие особенности избирательного процесса в Японии, который регулируется Законом от 1950 г.:

- правом голоса обладают подданные. Достигшие 20 лет;

- право быть избранным в Палату представителей наступает с 25 лет, а в Палату советников с 30 лет;

- кандидаты должны внести избирательный залог в размере 3 млн йен (баллотирующиеся в Палату представителей) или 2 млн йен (баллотирующиеся в Палату советников); залог не возвращается если кандидат не набрал числа голосов, получаемого при делении числа избирателей в округе на число мандатов;

- избирательная кампания всего две недели;

- в ходе избирательной кампании запрещено агитировать против других кандидатов, ходить по квартирам и использовать телевидение больше трех минут;

- наиболее распространенная форма агитации – выступления в округе и встречи с избирателями;

- как правило, сама по себе избирательная кампания (особенно для совсем нового кандидата) не приносит особой пользы; на практике выборы в Японии – конкуренция уже сложившихся депутатий;

- распространена семейственность и клановость; около четверти депутатов – дети, жены и иные родственники прежних депутатов.

История государства и права зарубежных стран

Никто не может быть одновременно членом обеих палат. Члены палат ежегодно получают вознаграждение из государственной казны, установленное законом. Члены обеих палат не могут быть арестованы в период сессии Парламента; члены парламента, арестованные до открытия сессии, по требованию соответствующей палаты освобождаются из заключения на период сессии (ст. 50). Члены обеих палат не несут ответственности за стенами палаты в связи со своими речами, высказываниями и голосованием в палате (ст. 50).

Очередные сессии Парламента созываются один раз в год. решение о созыве чрезвычайной сессии принимается Кабинетом по требованию более $\frac{1}{4}$ части общего числа членов одной из палат (ст. 53).

В случае роспуска Палаты представителей в течение 40 дней должны быть проведены всеобщие выборы. В течение 30 дней со дня выборов должен быть созван Парламент. При роспуске Палаты представителей одновременно прекращает заседания и Палата советников. В случае острой необходимости Кабинет может созвать чрезвычайную сессию Палаты советников (ст. 54).

Каждая палата может проводить работу только при наличии на заседании не менее $\frac{1}{3}$ общего числа ее членов. Заседания каждой палаты являются открытыми. Протоколы заседаний должны публиковаться и распространяться для всеобщего ознакомления (ст. 56, 57). Каждая Палата избирает Председателя и других должностных лиц. Палаты образуют постоянные комиссии. Так, в палате представителей имеется до 20 таких комиссий, а в Палате советников – до 17.

Важной функцией **Парламента** является принятие законов, бюджета и формирования Правительства. Законопроект становится законом после принятия его обеими Палатами. Принятый Палатой представителей законопроект, по которому Палата советников вынесла решение, отличное от решения Палаты представителей, становится законом после его вторичного одобрения большинством не менее $\frac{2}{3}$ голосов присутствующих членов Палаты представителей (ст. 59).

Парламент обладает значительными полномочиями в финансовой сфере. Так, согласно ст. 83 установлено, что право распоряжения государственными финансами осуществляется на основе решения Парламента. Введение новых и изменение существующих налогов может производиться только на основании закона. Никакие государственные средства не могут быть израсходованы и никакие государственные денежные обязательства не могут быть приняты иначе как по решению Парламента (ст. 84, 85). Правительство составляет и представляет Парламенту на обсуждение и утверждение на каждый финансовый год (ст. 86). Бюджет с начала представляется в Палату представителей. Если же Палата советников приняла по бюджету решение, отличное от решения Палаты представителей, и если соглашение не достигнуто даже с помощью объединенного заседания обеих палат, и если Палата советников не приняла окончательного решения в течение 30 дней, то решение Палаты представителей становится решением парламента (ст. 60).

У Парламента имеются существенные контрольные функции за деятельностью исполнительной власти. Так, каждая палата имеет право производить расследования по вопросам государственного управления (ст. 62).

Кабинет министров при осуществлении исполнительной власти коллективную ответственность перед Парламентом (ст. 66).

Вопрос 3. Исполнительная власть

Высшим органов исполнительной власти Японии является Правительство – Кабинет министров. В него входят: Премьер-министр, 12 министров, 8 государственных министров (заместителей Премьер-министра и министров без портфеля). Правительство Японии формируется Парламентом и ответственно перед ним.

Премьер-министр Японии – ключевая фигура Кабинета министров. Премьер-министр фактически является действующим руководителем страны. Премьер-министр выдвигается резолюцией Парламента из числа своих членов. Согласно традиции Премьер-министром избирается лидер партии, победившей на выборах. Государственные министры назначаются Премьер-министром, при этом большинство министров должно быть избранно из числа членов Парламента (ст. 68). Премьер-министр имеет право отстранять государственных министров от должности (ст. 68). Если Палата представителей принимает проект резолюции о недоверии или отклоняет проект резолюции о доверии, Кабинет должен выйти в отставку в полном составе. Если в течение 10 дней палата представителей не будет распущена. Кабинет должен выйти в отставку в полном составе, если должность Премьер-министра становится вакантной или если созывается первая сессия Парламента после выборов членов Палаты представителей (ст. 70).

Премьер-министр вносит на рассмотрение Парламента законопроекты, информирует Парламент об общем состоянии государственных дел и внешних сношений, осуществляет контроль и наблюдения за различными отраслями управления.

Кроме того, Кабинет министров (Правительство) выполняет и другие обязанности:

- добросовестное проведение в жизнь законов, ведение государственных дел;
- руководство внешней политикой;
- заключение договоров; при этом требуется предварительное или последующее одобрение Парламента;
- организация и руководство гражданской службой;
- составлении бюджета и внесения его на рассмотрение Парламента;
- издание правительственных указов в целях проведения в жизнь положений Конституции и закона;
- принятие решения о всеобщих и частных амнистия, смягчении и отсрочке наказаний и восстановлении в правах (ст. 73).

Все законы и правительственные указы подписываются компетентными государственными министрами и контрассигнуются Премьер-министром (ст. 74). Государственные министры не могут привлекаться к судебной ответственности в период занятия ими своих должностей без согласия на то Премьер-министра (ст. 75).

Более детально вопросы организации деятельности Кабинета регулируются Законом о Кабинете министров 1947 г. и Законом о структуре государственных исполнительных органов 1948 г.

Вопрос 4. Судебная власть

Особенности судебной системы Японии ее многозвенность и осуществление конституционного контроля высшим судебным органом страны общей юрисдикции (Верховным судом).

В соответствии со ст. 76 Конституции вся полнота судебной власти принадлежит Верховному суду и таким судам низшей инстанции, какие будут учреждены законом.

Согласно Закону о судах 1947 г. судебную систему страны образуют:

- Верховный суд;

- 8 высших судов, которые являются судами первой инстанции по делам о государственной измене и другим преступлениям против государства, а также апелляционной инстанцией по гражданским и уголовным делам. Рассмотренным окружными судами и судами по семейным делам;

- 50 окружных (местных) судов, которые рассматривают основную массу гражданских и уголовных дел по первой инстанции и являются апелляционной инстанцией по решениям, вынесенным дисциплинарными (первичными) судами; дела в них рассматриваются судьей единолично, а наиболее важные дела – комиссией из трех судей;

- 50 семейных судов, которые функционируют при окружных судах и их отделениях и разрешают семейно-правовые споры, споры о наследстве, дела о преступлениях, совершенных несовершеннолетними (до 20 лет);

- более 450 дисциплинарных (первичных) судов, которые рассматривают незначительные гражданские и уголовные дела с ценой иска не более 900 тыс. йен (около 11 тыс. долл. США) – это аналог мировых судей в других странах; дела слушаются единолично судьями, которые не обязательно должны иметь юридическое образования.

Конституция Японии запрещает учреждать какие-либо специальные суды. К тому же административные органы не могут осуществлять судебную власть с правом вынесения окончательного решения (ст. 76).

Верховный суд Японии, являющийся высшим судебным органом, состоит Верховного судьи, который назначается Императором по представлению Кабинета, и 14 судей, назначаемых Кабинетом. Согласно ст. 79 Конституции назначение судей Верховного суда подлежит пересмотру народом при проведении выборов в Палату представителей. В случае если большинство избирателей высказывается за смещение какого-либо судьи – этот судья смещается. Судьи Верховного суда выходят в отставку по достижении 70 лет.

В соответствии со ст. 77 Конституции Верховный суд наделен властью устанавливать правила процедуры судопроизводства; работы адвокатов; внутреннего распорядка в судах; правила управления судебными делами. Прокуроры обязаны следовать правилам, которые установлены Верховным

История государства и права зарубежных стран

судом. Верховный суд может делегировать судам низших инстанций право устанавливать правила своей работы. Судьи других судов назначаются Кабинетом из списка лиц, рекомендованных Верховным судом. Все такие судьи занимают должности в течение 10 лет и могут быть затем назначены вторично.

Все судьи независимы и действуют, следуя голосу своей совести. Они связаны только Конституцией и Законами (гл. III ст. 76). Судьи не могут быть отстранены от должности без публичного разбирательства в порядке импичмента. Как правило, решение о смещении судьи в должности в порядке импичмента производится судом импичмента, состоящего из депутатов Палаты представителей и Палаты советников. Административные органы не могут применять к судьям дисциплинарные взыскания (ст. 78). Разбирательство дел в судах и объявления решений производятся в открытых заседаниях (ст. 82).

ЛЕКЦИЯ №25

Государство и право в Китае

Китайская Народная Республика является в настоящее время одним из немногих социалистических государств. За более чем полувековой период после своего провозглашения 1 октября 1949 г. КНР прошла сложный и противоречивый путь развития, основные этапы которого были закреплены Конституциями Республики, принятыми в 1954, 1975, 1978, 1982 гг. До принятия в 1954 г. первой Конституции КНР функции Основного закона выполняли Общая программа Народного политического консультативного совета Китая (НПКСК) и ряд других Законодательных актов, в том числе Закон об организации Центрального народного правительства принятый в сентябре 1949 г. пленарной сессией НПКСК.

1. Особенности развития КНР

Общая программа Народного политического консультативного совета Китая (НПКСК) заложила основные начала, на которых стала создаваться молодая Китайская Народная Республика:

- демократическая диктатура народа;
- народно-демократический (а затем социалистический строй);
- права и свободы, а также обязанности человека;
- многопартийная система при руководящей роли коммунистической партии;
- общественное народное хозяйство;
- вспомогательная роль в экономике национальной буржуазии;
- унитарное государство, запрет создавать внутри Китая образования имеющие государственный статус;
- право малочисленных наций на автономию;

История государства и права зарубежных стран

- организация власти по советскому типу – через систему собраний народных представителей всех уровней.

Основные положения общей программы были узаконены в Конституции 1954 г., которая реально действовала более 10 лет. В годы «культурной революции» 1966-1976 гг. – кампании жестокого террора против инакомыслящих конституционный строй был фактически ликвидирован и управление страной на всех уровнях было во многом основано на произволе властей и «толпы». За год до смерти Мао Цзэдуна была принята **Конституция 1975 г.**, которая закрепила результаты «культурной революции». После смерти Мао и начало реформ была принята новая Конституция 1978 г., имевшая компромиссный, конъюнктурный характер.

По мере развития в стране реформ, возглавляемых Дэн Сяопином, 4 декабря 1982 г., 5-я сессия Всекитайского собрания народных представителей 5-го созыва приняла новую Конституцию – Конституцию «модернизированного социализма», которая действует и ныне.

Конституция КНР 1982 г. – сравнительно небольшой по объему документ. Она включает 138 статей размещенных в 4 главах (I. «Общее положение»; II. «Основные права и свободы граждан»; III. «Государственная структура»; IV. «Государственный флаг. Государственный герб. Столица.»).

Важнейшей особенностью Конституции Китая является то, что и по форме, и по содержанию – это типичная социалистическая Конституция. Конституция КНР перегружена нормами-принципами, нормами-декларациями, нормами-лозунгами, нормами-программами. Порой трудно провести четкую грань между указанными нормами и классическим юридическими нормами. В качестве примера можно указать на следующие нормы: «Кто не работает, тот не ест», «Все государственные органы и государственные служащие должны – опираться на народ, поддерживать тесные связи с народом...» и др. Такие нормы не содержат четких правил поведения, не могут быть защищены в суде, об их содержании можно лишь только догадываться.

В главе I Конституции сформулированы общие положения. Данная сфера основополагающих общественных отношений в западных конституциях нередко именуется основами конституционного строя. Однако китайские законодатели, следуя социалистической правовой доктрине, сделали упор в регулировании именно на основы общественно-политического, а не конституционного строя. Целесообразно выделить следующие основные положения главы I Конституции КНР, которые характеризуют установившийся общественно-политический строй:

- Китай (КНР) – социалистическое государство демократической диктатуры народа, руководимая рабочим классом и основанная на союзе рабочих и крестьян;
- основным строем КНР является социалистический строй;
- любым организациям или отдельным лицам запрещается подрывать социалистический строй;
- вся власть в КНР принадлежит народу;
- руководящей и направляющей силой китайского общества является Коммунистическая партия Китая. Она, сконцентрировав волю китайского народа,

История государства и права зарубежных стран

вырабатывает свою позицию и политические установки, которые затем на основе решения Всекитайского Собрания Народных Представителей (ВСНП) – Парламента – становятся законами и решениями государства;

- Китая строит экономику, где отсутствует эксплуатация человека человеком и господствует принцип «От каждого – по способностям, каждому по труду»;

- основным видом собственности является социалистическая собственность;

- государство допускает частный сектор в экономике, но при условии, если он будет служить и общественным интересам (например, производить необходимые товары, давать людям работу и т.д.) и будет играть дополнительную, вспомогательную роль по отношению к основному государственному (социалистическому) сектору экономики;

- государство оказывает поддержку иностранным инвесторам;

- государство на основе социалистической собственности ведет плановое хозяйство, с помощью всесторонне сбалансированных экономических планов и вспомогательной роли рыночного регулирования государство гарантирует пропорциональное, гармоничное развитие народного хозяйства;

- в ст. 19-20 гл. I закреплены основы государственной политики в области образования; науки культуры; здравоохранения; физической культуры и спорта; планирования семьи и защиты окружающей среды; охраны общественного порядка; общественной безопасности; военной политики.

Глава II закрепляет основные права, свободы и обязанности граждан. Основам конституционного статуса граждан КНР посвящены 23 статьи. В них определяется понятие гражданства КНР, устанавливаются основные права и свободы граждан и конституционные обязанности. Закрепляется принцип равенства граждан перед законом (ст. 33), равные права и женщин и мужчин (ст. 49).

В числе политических прав называются: избирательные права (ст. 34); свобода слова, печати, собраний, союзов, уличных шествий и демонстраций (ст. 35); право обращаться с критикой и предложениями в адрес любых государственных органов и государственных служащих, а также право обращаться с жалобами, обвинениями или заявлениями по поводу нарушения законов или служебного долга любым государственным органом или государственным служащим (ст. 41).

К числу социально-экономических прав и свобод относятся: право на труд; на отдых; право на пенсионное обеспечение; право на получение материальной помощи от государства и общества в старости, в случае болезни или потери трудоспособности; право собственности и ее наследования; право на образование; свобода научно-исследовательской деятельности, литературно-художественного творчества и деятельности в других областях культуры.

К личным правам и свободам Конституция Китая относит: свободу вероисповедания; свободу и неприкосновенность личности; неприкосновенность чести и достоинства; неприкосновенность жилища; свободу и тайну переписки;

История государства и права зарубежных стран

право на возмещение ущерба, причиненного государственными органами или государственными служащими в результате нарушения гражданских прав. Устанавливается принцип свободы брака, гарантия защиты семьи и брак, материнства и младенчества; запрещается жестокое обращение со стариками, женщинами и детьми (ст. 49).

Конституция Китая закрепляет также и широкий круг обязанностей граждан КНР. К их числу относятся: обязанность соблюдать Конституцию и законы; хранить государственную тайну; беречь общественную собственность; соблюдать трудовую дисциплину и общественный порядок; уважать нормы общественной морали; охранять безопасность, честь и интересы Родины, защищать Отечество и отражать агрессию; защищать единство государства и сплоченность всех национальностей страны; платить налоги. Закрепляется также обязанность учиться; обязанность трудоспособных граждан трудиться; обязанность родителей содержать и воспитывать несовершеннолетних детей, а совершеннолетних содержать и поддерживать родителей. Одной из обязанностей супругов является осуществления политики планирования рождаемости.

Глава III «Государственная структура» является самой большой по объему (ст. 54-135) и содержит 7 разделов, в которых закрепляется система государственных органов, основы правового положения важнейших звеньев государственного механизма (Всекитайского Собрания Народных Представителей, Председателя КНР, Государственного совета, Центрального военного совета, местных собраний народных представителей и местных народных представительств; органов самоуправления в районах национальной автономии, органов суда и прокуратуры), а также порядок их формирования. Конституция внесла важные изменения в систему государственных органов: был восстановлен пост **Председателя КНР**, расширены полномочия **Постоянного комитета ВСНП**, прежде всего в законодательной сфере создан Центральный военный совет, определены сроки пребывания в должности высших должностных лиц и др.

Конституция КНР 1982 г. относится к числу «жестких» конституций: изменения в нее вносятся по предложению Постоянного комитета ВСНП или 1/5 общего числа депутатов ВСНП принимаются квалифицированным большинством в 2/3 голосов всех депутатов.

Конституционный контроль. В Китае не существует специальных органов конституционного контроля. Считается, что сами государственные органы, издающие правовые акты, осуществляют контроль за соответствием этих актов Конституции. Контроль за законностью осуществляет специальная система органов – прокуратура, соблюдение конституционных законов – задача ВСНП и его Постоянного комитета.

2. Система органов государственной власти и управления

В китайской конституционной доктрине отсутствует принцип разделения властей (в «чистом» виде, как его понимают европейцы). Наоборот, вся власть

История государства и права зарубежных стран

должна принадлежать органу представительства народа – собрания народных представителей (Китайский вариант Совета).

К системе органов государственной власти Конституция КНР относит: Всекитайское собрание народных представителей (ВСНП) и местные собрания народных представителей различных ступеней (ст. 2), которые избираются демократическим путем и являются ответственными перед народом и находятся под его контролем (ст.3).

К органам государственного управления относятся: Государственный совет и местные народные представительства, а также суд и прокуратура.

Особенностью китайской государственной структуры является наличие двух органов законодательной власти - ВСНП и Постоянного комитета ВСНП.

Всекитайское собрание народных представителей является однопалатным высшим органом государственной власти КНР и имеет ряд особенностей. ВСНП является самым большим по численности «Парламентом» мира – включает 3000 народных представителей. Срок его полномочий – 5 лет. Избрание депутатов проводится под руководством Постоянного комитета ВСНП на конкурсной основе с помощью не прямых, трехступенчатых выборов от провинции, автономных районов, городов центрального подчинения и отдельно от вооруженных сил. Сессии ВСНП проводятся один раз в год и длятся две три недели. Сессии созываются по решению Постоянного комитета ВСНП. Работа сессий включает: заседание президиума сессии; пленарные заседания; рабочие совещания депутатских групп. Накануне каждой сессии проводится заседание Постоянного комитета, на котором определяется повестка дня сессии, избирается ее руководящий орган – президиум, решаются другие организационные вопросы.

На обсуждение выносятся наиболее важные вопросы, включая: отчеты о деятельности Государственного совета, министерств и других высших государственных органов; вопросы, связанные с государственным планом и бюджетом; принятие наиболее важных законов, в частности, законов вносящих изменения и дополнения в Конституцию.

Руководящим органом сессии ВСНП является президиум, который избирается в составе около 160 человек. Он формирует *постоянное бюро* президиума, которое является руководящим коллегиальным органом в более узком составе (около 20 человек).

Органами ВСНП являются постоянные (специальные) отраслевые комиссии, комитеты, которые работают как в период сессии, так и в межсезонное время. Таких комиссий в настоящее время насчитывается 9, в том числе: по законодательству; по финансам и экономике; по делам национальностей; по внутренним делам и юстиции; по образованию, науке и культуре и здравоохранению; по международным делам; по делам зарубежных китайцев; по охране окружающей среды и ресурсов; по сельскому хозяйству и делам деревни. Образуются также депутатские группы или делегации, которые предварительно рассматривают проекты решений, выносимых на сессии ВСНП.

Правом законодательной инициативы обладают президиум ВСНП, Постоянный комитет ВСНП, комиссии ВСНП, Государственный совет, Центральный военный совет, Верховный народный суд, Верховная народная

История государства и права зарубежных стран

прокуратура, а также группа не менее 30 депутатов. Решения о включении того или иного законопроекта в повестку дня принимается президиумом ВСНП.

Всеитайское собрание народных представителей обладает широкими полномочиями:

- принимает Конституцию КНР и вносит в нее изменения (2/3 всех своих членов);
- осуществляет конституционный контроль;
- рассматривает и утверждает планы экономического и социального развития, государственный бюджет и отчеты об их исполнении;
- принимает и изменяет уголовные и гражданские законы, законы о государственной структуре и другие важнейшие законы;
- избирает председателя КНР (главу государства) и заместителя Председателя КНР;
- по представлению Председателя утверждает кандидатуру Премьера Государственного совета (премьер-министр);
- избирает и смещает членов Постоянного комитета ВСНП;
- по представлению премьера государственного совета утверждает кандидатуры заместителей Премьера Государственного совета, министров, членов Государственного совета, председателей комитетов, главного ревизора, начальника секретариата;
- избирает председателя Центрального военного совета и утверждает кандидатуры его членов, освобождает их от должности;
- избирает и освобождает от должности Председателя Верховного народного суда и Генерального прокурора Верховной народной прокуратуры;
- утверждает образование провинций автономных районов и городов центрального подчинения, а также особых автономных районов и их режим;
- решает вопросы войны и мира и ряд других вопросов (ст. 62).

Статьи 72-77 конституции Китая закрепляют правовой статус депутатов ВСНП. Они выполняют свои обязанности, не порывая с основной производственной деятельностью. Депутаты поддерживают тесную связь с населением и избирателями; должны неукоснительно соблюдать конституцию и законы. Депутат не может быть арестован или привлечен к уголовной ответственности без согласия президиума сессии ВСНП, а в период между сессиями – без согласия Постоянного комитета ВСНП. Депутат освобождается от юридической ответственности за свои выступления или голосования на сессии.

Постоянный комитет ВСНП является, согласно Конституции, постоянно действующим органом ВСНП, одновременно с этим осуществляющим наряду с ВСНП законодательную власть в стране. Фактически же в период между сессиями ВСНП он осуществляет все основные функции ВСНП. Он избирается ВСНП из числа своих депутатов в составе около 150 членов. Лица, входящие в состав Постоянного комитета, не могут занимать должности в государственных органах, в органах суда и прокуратуры. Срок их полномочий – 5 лет.

Постоянный комитет ВСНП, работающий между сессиями ВСНП, выполняет ряд важных функций:

История государства и права зарубежных стран

- дает толкование Конституции и других законов, осуществляет надзор за их проведением в жизнь;
- принимает и изменяет законы, за исключением тех, которые должны приниматься ВСНП;
- изменяет законы принятые ВСНП, если данные изменения не затрагивают принципиальных положений данных законов;
- может вносить поправки в планы экономического развития и бюджет (в период между сессиями ВСНП);
- отменяет акты Госсовета, противоречащие Конституции и законам;
- осуществляет контроль Госсовета, Центрального военного совета, Верховного народного суда и Верховной народной прокуратуры;
- отменяет противоречащие Конституции и законам акты органов государственной власти провинции и органов местного самоуправления;
- в период между сессиями ВСНП по представлению Премьера Госсовета смещает и назначает министров;
- осуществляет назначение высших должностных лиц, кроме тех, которых избирает и назначает ВСНП;
- назначает и отзывает дипломатических представителей КНР в зарубежных странах;
- устанавливает высшие звания, дипломатические ранги и специальные звания, а также принимает решения об их присвоении;
- вводит чрезвычайное положение;
- решает вопросы войны и мира между сессиями ВСНП.

Следовательно, в Китае фактически существуют как бы два «Парламента» - «большой» - ВСНП и «малый» - Постоянный комитет ВСНП, которые имеют сходные полномочия, «подстраховывают», а порой и прямо дублируют друг друга.

В Конституции КНР предусматривается институт единоличного главы государства – Председателя КНР. Председатель КНР избирается ВСНП на 5 лет и ответственен перед ним. Председателем КНР (и заместителем Председателя КНР) может быть гражданин КНР, достигший 45 лет. Одно и то же лицо может быть избрано на эту должность не более двух сроков подряд. Традиционно Председателем КНР избирается Генеральный секретарь ЦК Коммунистической партии Китая или один из ее высших лидеров (ранее Мао Цзэдун, в настоящее время (с 1993г.) – Цзян Цзэминь).

Председатель КНР обладает собственными полномочиями, которые сводятся в основном к представительским функциям, и полномочиями, которые он осуществляет на основе решений ВСНП и Постоянного комитета ВСНП. К их числу относятся: опубликование законов; назначение и смещение высших должностных лиц государства (Премьеров, заместителей Премьера, членов Государственного совета, министров и т.д.); награждение государственными наградами; присвоение почетных званий; назначение и отзыв дипломатических представителей КНР; ратификация и денонсация международных договоров; опубликование ряда указов Постоянного комитета, в том числе о помиловании, о

История государства и права зарубежных стран

введении военного положения, о мобилизации, а также объявление о состоянии войны и ряд других полномочий.

Высшим административно-исполнительным органом Китая является Правительство – Государственный совет. Его правовой статус закрепляется в главе III, раздел 3 Конституции КНР. Формирование Государственного совета происходит на первой сессии вновь избранного ВСНП. Главу Государственного совета (Премьер-министра) утверждает ВСНП по представлению Председателя КНР. Другие члены Госсовета утверждаются ВСНП по представлению Премьер-министра. В период между сессиями необходимые изменения в составе Госсовета осуществляются Постоянным комитетом и оформляются указами Председателя КНР. Срок полномочий Госсовета – 5 лет. Премьер-министр, члены Госсовета не могут занимать эти должности более двух сроков подряд. Госсовет несет ответственность за свою деятельность пред ВСНП, которому он подотчетен, а в период между сессиями он ответственен перед Постоянным комитетом ВСНП.

Госсовет образует постоянное бюро (комитет) в составе Премьера, заместители Премьера, членов Госсовета и начальника секретариата. Госсовету непосредственно подчинены центральные ведомства; канцелярии, другие подведомственные ему учреждения, в том числе: Народный банк Китая; Ревизионное управление; ряд министерств и государственных комитетов.

К полномочиям Государственного совета КНР относятся:

- составление планов экономического и социального развития; государственного бюджета и руководство работой по их исполнению;
- управление экономическим и оборонным строительством; внешними связями; вопросами образования, науки, культуры, здравоохранения и т.д.;
- охрана прав зарубежных китайцев и реэмигрантов, а также обеспечение прав национальных меньшинств;
- утверждение территориального деления провинций, автономных районов, городов центрального подчинения; утверждение образования и территориального деления автономных округов, уездов, автономных уездов и городов;
- принятие решения о введении чрезвычайного положения на отдельных территориях;
- осуществление других полномочий, возлагаемых на него ВСНП и постоянным комитетом ВСНП (ст.89).
- в пределах своих полномочий Госсовет издает постановления, распоряжения и административно-правовые акты. Часто издаются совместные решения ЦККПК и Госсовета.

В структуру органов государственной власти входит также **Центральный военный совет**, который согласно ст. 93 Конституции Китая является органом, осуществляющим руководство всеми вооруженными силами страны. Председатель Центрального военного комитета избирается ВСНП, а кандидатуры других членов утверждаются ВСНП по представлению Председателя КНР.

Таким образом, начавшийся в Китае с нач. XX в. рост революционного движения неизбежно привел к установлению народной республики во главе с

Коммунистической партией и последующим построением традиционной социалистической модели управления обществом и государством.

ЛЕКЦИЯ №26

Законодательство стран «социалистического лагеря» стран Центральной и Восточной Европы после упразднения социалистических режимов

В годы Второй мировой войны во всех странах Центральной и Восточной Европы были образованы Национальные (Народные) фронты, в которых сотрудничали рабочие, крестьянские, мелкобуржуазные, а на последнем этапе в некоторых странах и буржуазные партии. Сплочение столь разнородных социальных и политических сил стало возможным во имя общенациональной цели - освобождения от фашизма, восстановление национальной независимости и демократических свобод. Эта цель была достигнута в результате разгрома нацистской Германии и ее союзников Вооруженными Силами СССР, стран антигитлеровской коалиции и действий антифашистского движения Сопротивления. В 1943-1945 годах во всех странах Центральной и Юго-Восточной Европы к власти пришли правительства Национальных фронтов.

В Албании и Югославии, где ведущую роль в народно-освободительной борьбе и Национальных фронтах играли коммунисты, они и возглавили новые правительства. В других странах были созданы коалиционные правительства. Сотрудничество различных партий в рамках Национальных фронтов объяснялось трудностью задач, стоявших перед освобожденными от фашизма странами. В новых условиях требовалось объединение усилий всех демократических партий и организаций. Необходимость расширения социальной базы и признания западными державами возникших еще в период освободительной борьбы правительств Югославии и Польши обусловила включение в их состав представителей эмиграции и тех внутренних сил, которые не принимали участия в Национальных фронтах, руководимых коммунистами.

1. Государственно – правовое развитие стран Центральной и Восточной Европы после Второй мировой войны

Становление в странах Центральной и Восточной Европы тоталитарного социализма шло различными путями. В Восточной Европе разгром фашизма привел к восстановлению независимости там, где она была утрачена, или сиену политического режима, там, где она сохранилась. Повсеместно утвердился демократический строй, всеобщее избирательное право и многопартийность, были проведены аграрные реформы, уничтожившие крупное землевладение, конфискована собственность предателей и активных сторонников фашизма.

Развитие событий на Западе и на Востоке Европы было в первые послевоенные годы весьма сходным. Отличие же состояло в том, что Восточную

История государства и права зарубежных стран

Европу освободила Красная Армия, и там гораздо более значительной была роль коммунистических партий. Во-первых, потому что в некоторых из этих стран (Югославия, Албания) компартии руководили партизанским движением и, опираясь на него, стали самой влиятельной политической силой; во-вторых, потому что пользовались поддержкой СССР, под его давлением коммунисты вошли в состав всех послевоенных правительств этих стран, занимая, как правило, «силовые» министерские посты. Когда началась «холодная война», опираясь на уже завоеванные позиции и прямое давление из Москвы, коммунисты сравнительно легко и бескровно установили свою безраздельную власть в 1947-1948 годах.

Усилия всех правительств были направлены на решение *первоочередных общенациональных задач*: ликвидацию последствий господства оккупационных и местных фашистских режимов, возрождение разрушенной войной и оккупацией экономики, восстановление демократии. Был уничтожен созданный оккупантами государственный аппарат, государственные учреждения в Болгарии, Венгрии и Румынии очищены от фашистских элементов, деятельность фашистских и реакционных партий, на которых лежала ответственность за национальные катастрофы, была запрещена. Восстанавливались демократические конституции, упраздненные в 30-е годы авторитарными режимами. Начали функционировать парламенты, в некоторых странах была разрешена деятельность партий, не входивших в Национальные фронты. Наряду с прежними структурами государственной власти стали действовать новые, родившиеся в ходе освободительной борьбы, национальные комитеты, советы.

Из социальных задач во всех странах, за исключением Болгарии, где эта проблема была решена в результате русско-турецкой войны 1877-1878 годов, первоочередной стала ликвидация крупного помещичьего землевладения и наделение крестьян землей. В основу начатых в некоторых странах еще до полного освобождения аграрных реформ был положен принцип: «Земля принадлежит тем, кто ее обрабатывает». Конфискованная у помещиков и тех, кто сотрудничал с оккупантами, земля передавалась за небольшую плату крестьянам в собственность, а частично переходила к государству. В Польше, Чехословакии и Югославии были конфискованы земли немцев, которых по решению союзных держав переселили на территорию Германии. Программы Национальных фронтов не содержали прямого требования ликвидации капиталистической собственности, но предусматривали изъятие собственности нацистов и их сообщников и наказание за национальное предательство, в результате чего под государственное управление перешли предприятия, принадлежавшие немецкому капиталу и той части буржуазии, которая сотрудничала с гитлеровцами.

Таким образом, в результате ликвидации фашизма и восстановления национальной независимости в странах Центральной и Юго-Восточной Европы в 1943-1945 годах утвердился новый строй, получивший тогда название **народной демократии**. В политической сфере его характерной чертой была многопартийность, при которой не допускалась деятельность фашистских и явно реакционных партий, а значительную роль в правительствах и других органах власти играли коммунистические и рабочие партии. В Румынии не только

История государства и права зарубежных стран

формально, как это было в Венгрии и Болгарии, сохранился институт монархии. В сфере экономики при сохранении частных и кооперативных предприятий значительно большую, чем в довоенный период, роль стал играть государственный сектор. Наиболее серьезные изменения происходили в сельском хозяйстве, где началось решение аграрного вопроса в интересах беднейшего крестьянства.

Произошли изменения и во внешнеполитической ориентации стран народной демократии. Еще во время войны с Советским Союзом были подписаны договоры о дружбе, взаимной помощи и послевоенном сотрудничестве с Чехословакией (декабрь 1943 года), Югославией и Польшей (апрель 1945 года). Над Болгарией, Венгрией и Румынией, как бывшими сателлитами гитлеровской Германии, Советский Союз совместно с Соединенными Штатами Америки и Великобританией установил контроль – здесь действовали Союзные контрольные комиссии (СКК), в которых благодаря присутствию советских войск представители СССР имели более сильные позиции, чем западные партнеры.

В Албании и Югославии коммунистические партии занимали господствующие позиции в политической жизни.

Возобновившие свою деятельность после освобождения страны многочисленные довоенные мелкобуржуазные и крестьянские партии *Югославии* оказались не в силах соперничать с Коммунистической партией Югославии (КПЮ) и близкими ей организациями. Это показали выборы в Учредительную скупщину в ноябре 1945 года, на которых Народный фронт одержал убедительную победу (90 % голосов). В *Албании* кандидаты руководимого коммунистами Демократического фронта собрали 97,7 % голосов. Иная ситуация была в других странах: в *Венгрии* на первых послевоенных выборах (ноябрь 1945 года) коммунисты завоевали лишь около 17 % голосов, а в *Польше*, учитывая неблагоприятную для себя расстановку политических сил, они добились того, что выборы были отсрочены и состоялись лишь в январе 1947 года.

Роль коммунистов в органах власти была более значительной, чем об этом можно судить на основе парламентских выборов. Поддержка Советского Союза создавала компартиям самые благоприятные возможности для того, чтобы начать постепенное отеснение своих союзников по Национальному фронту с занимаемых ими позиций в политической жизни. Сохраняя за собой, как правило, посты министров внутренних дел и осуществляя контроль над органами государственной безопасности, а в ряде стран – и над вооруженными силами, компартии в значительной степени определяли политику народно-демократических правительств, даже если и не располагали в них большинством портфелей.

По многим вопросам, которые решались новой властью, возникали противоречия между коммунистами и другими партиями Национальных фронтов. Буржуазные и мелкобуржуазные партии считали, что с восстановлением национальной независимости, конституционного строя, наказанием военных преступников и тех, кто сотрудничал с гитлеровцами, проведением аграрной и некоторых других реформ задачи, провозглашенные в программах Национальных фронтов, полностью выполнены. *Они выступали за дальнейшее развитие*

История государства и права зарубежных стран

государств Центральной и Юго-Восточной Европы по пути буржуазной демократии с внешнеполитической ориентацией на страны Запада и сохранением дружественных отношений с Советским Союзом.

Компартии, рассматривая установление строя народной демократии как этап на пути к провозглашенной ими конечной цели – построению социализма, считали необходимым продолжение и углубление начатых преобразований. Используя городскую и сельскую буржуазию, капиталы и предпринимательскую инициативу для решения задач восстановления, коммунисты в то же время вели все возрастающее наступление на ее политические и экономические позиции.

Переход в руки государства (*национализация*) собственности немецкого капитала и той части буржуазии, которая сотрудничала с гитлеровцами, привел к образованию во всех странах более или менее мощного государственного сектора экономики. Вслед за тем компартии стали добиваться национализации собственности национальной буржуазии. Раньше всего это было осуществлено в *Югославии*, где принятая в январе 1946 года конституция давала возможность, если этого потребуют общенародные интересы, экспортировать частную собственность. В результате уже в конце 1946 года был издан закон о национализации всех частных предприятий общегосударственного и республиканского значения. У частных владельцев остались лишь мелкие промышленные предприятия и ремесленные мастерские.

В *Польше* при создании Национального банка, частные банки, лишенные возможности обменять на новые банкноты, имевшиеся у них наличные деньги, были вынуждены прекратить свое существование. Попытки частных владельцев добиться возвращения предприятий, захваченных оккупантами и при освобождении страны перешедших под временное государственное управление, удалась лишь частично. Входящая в состав Национального фронта Польская крестьянская партия – Польское стронничество людове (ПСЛ), возглавляемая бывшим премьером эмиграционного правительства С. Миколайчиком, не возражала против обобществления ключевых отраслей производства, но была против того, чтобы главной формой этого обобществления стала передача предприятий в собственность государства. Она выступала за то, чтобы их взяли в свои руки кооперативы и органы местного самоуправления. Но в январе 1946 года по настоянию Польской рабочей партии (ППР) был принят закон о национализации, по которому произошло огосударствление крупной и средней промышленности.

В *Болгарии, Венгрии и Румынии*, находившихся под контролем СКК, наступление на позиции буржуазии велось путем установления государственного и рабочего контроля над частными предприятиями, а не путем национализации.

Таким образом, практически уже в 1945-1946 годах компартиям удалось добиться того, что начался процесс изъятия собственности буржуазии и перехода ее в руки государства. Это означало выход за рамки программ Национальных фронтов, переход от решения общенациональных задач к решению задач социального характера.

Опираясь на оставшиеся в большинстве стран советские войска и находившиеся в их распоряжении органы безопасности, коммунистические

История государства и права зарубежных стран

партии сумели нанести удары и по политическим позициям буржуазных и мелкобуржуазных партий, вынужденных переходить в ряде случаев в оппозицию. По обвинениям в заговорщической деятельности арестовывались сторонники оппозиции. В Венгрии в начале 1947 года такие обвинения были выдвинуты против ряда руководителей Партии мелких сельских хозяев (ПМСХ), в том числе и против главы правительства. Многие из них, опасаясь ареста, были вынуждены бежать за границу. В Болгарии был казнен Н. Петков, один из лидеров БЗНС, а в Румынии преданы суду ряд деятелей национал-царанистской (крестьянской) партии. В Польше на выборах в сейм в январе 1947 года, руководимый коммунистами блок одержал победу над крестьянской партией С. Миколайчика. Протесты ПСЛ в связи с многочисленными нарушениями в ходе избирательной кампании и преследованиями кандидатов этой партии были отвергнуты. Вскоре после этого ПСЛ, как оппозиционная политическая партия, сошла со сцены, а Миколайчик во избежание ареста был вынужден бежать за границу.

Таким образом, уже к середине 1947 года, во многих странах коммунистические партии сумели удалить из Национальных фронтов своих союзников справа и укрепить собственные позиции в руководстве государством и экономической жизнью. Лишь в Чехословакии, где в результате выборов в Законодательное собрание в мае 1946 года, КПЧ вышла на первое место, сохранялось зыбкое равновесие сил в Национальном фронте. Но и там коммунисты практически заняли решающие позиции.

В 1945-1946 годах, руководители ряда компартий заявили, что политические и социально-экономические преобразования, осуществленные в ходе становления и развития строя народной демократии, еще не носят социалистического характера, но создают условия для перехода в будущем к социализму. Они полагали, что этот переход может быть осуществлен иначе, чем в Советском Союзе, - без диктатуры пролетариата и гражданской войны, мирным путем. На первом съезде ППР в декабре 1945 года было признано, что в условиях народно-демократического строя, создающего условия для дальнейшей борьбы рабочего класса и трудового народа за их полное социальное освобождение, имеется возможность идти к социализму эволюционно, мирно, без потрясений, без диктатуры пролетариата. Г. Димитров считал возможным «на основе народной демократии и парламентского режима в один прекрасный день перейти к социализму без диктатуры пролетариата». Руководители других компартий также рассматривали народно-демократическую власть как переходную, которая постепенно перерастет в социалистическую. Против таких взглядов не возражал Сталин, который летом 1946 года в беседе с К. Готвальдом признал, что в условиях, сложившихся после второй мировой войны, возможен иной путь к социализму, не обязательно предусматривающий советскую систему и диктатуру пролетариата.

Как видно, в первые годы существования народной демократии, руководители компартий стран Центральной и Юго-Восточной Европы, рассматривая советский строй как классический образец перехода к социализму, допускали возможность иного пути, при котором учитывались бы национальная специфика и существование межклассовых союзов, нашедших свое выражение в

История государства и права зарубежных стран

Национальных фронтах. Эта концепция не получила всесторонней разработки, она была намечена лишь в самых общих чертах. Предлагалось, что переход к социализму займет длительный промежуток времени. Последовавшие события не оправдали возникших ожиданий.

Основные черты народно-демократических революций:

1) Почти везде (кроме Германии) народно-демократические революции выросли из антифашистских движений Сопротивления, установившихся в странах Центральной и Восточной Европы.

2) Международная обстановка (поражение Германии).

3) Антифашистская, народно-демократическая политическая власть, имеющая широкую социальную базу.

4) В конце 40-х годов процессы демократического развития в восточноевропейских странах были прерваны неомежидеистским поворотом в сторону сталинской модели социализма.

Однотипный характер революционных процессов в Восточной Европе в 40-х годах не исключает различий в революциях, которые определялись конкретной исторической обстановкой в каждой из стран, сложившихся там соотношением социально-политических сил, уровнем социально-экономического и политического развития.

Интенсивный процесс создания нового государственного аппарата начался во всех 8 странах вместе с развитием революционных событий. Темпы и пути реорганизации старого государственного аппарата и создание новых органов власти не были одинаковы. Вместе с тем народной властью в одних случаях больше, в другом - меньшей использовались первое время не только отдельные звенья старого государственного аппарата, но и старые конституции с парламентскими учреждениями, правилами формирования правительственных партий и др.

В области экономики «строительство социализма» означало завершение национализации промышленности и финансов, проведение индустриализации, кооперирование сельского хозяйства. Рыночная экономика уступила место плановой. Происходила масштабная ломка экономических и социальных структур. Исчезли предприниматели и самостоятельные крестьяне. Большая часть взрослого населения оказалась занята в государственном секторе экономики. Во внешней политике все эти страны в большей или меньшей степени следовали курсу СССР. Всякое неповиновение Москве вызывало поначалу очень жесткую реакцию, о чем свидетельствует конфликт Тито-Сталин. В результате общественный и политический строй в этих странах был решительно преобразован. И подобно тому, как мы называем сходные процессы в России после октября 1917 года революцией, мы вправе назвать революционными и эти преобразования. Революции эти были социалистическими, в том смысле, что они утвердили государственную собственность вместо частной. Они были также антидемократическими. Они привели к формированию в этих странах **тоталитарного политического социализма.**

Смерть Сталина в 1953 году привела к крупным переменам. Освобождение от давящего страха перед ним обнажало глубокие противоречия тоталитарного

История государства и права зарубежных стран

социализма и массовое недовольство им. В ГДР, а затем в Польше и Венгрии возникли политические кризисы, преодоление которых оказалось невозможным без применения силы.

В ряде стран Восточной Европы компартии оказались вынужденными изменить политику, чтобы снять главные причины недовольства. Были прекращены массовые репрессии и проведена частичная реабилитация их жертв, внесены изменения в предусмотренные темпы индустриализации, смягчены формы кооперирования, а в *Польше* оно было остановлено. Частично снимались ограничения для мелкого бизнеса. Позже были проведены экономические реформы, ослабившие жесткий, административный контроль над экономикой. Во многих странах все это сопровождалось «оттепелью» в сфере идеологии и культуры. В других странах критика наиболее неприглядных сторон сталинского режима в СССР вызвала тревогу. Их лидеры были обеспокоены возможностью перенесения критики на них. Они не только не поддержали перемены в Москве и некоторых восточноевропейских странах, но и постарались занять собственную позицию. Появляются первые признаки советско-китайских противоречий. В начале 60-х годов все больше заявляют о своей самостоятельности Румыния и Северная Корея. Порывает связи с СССР Албания. Однако, изменения в СССР и некоторых странах Восточной Европы, которые произошли после смерти Сталина оказались неглубокими. Тоталитарный социализм там не был ликвидирован, а лишь смягчен, чтобы сделать его более приемлемым для масс. Но даже это послабление режимов через некоторое время стало рассматриваться компартиями как опасная уступка. Ярким доказательством такой опасности для них стали события в Чехословакии.

В Чехословакии на волне критики сталинизма возникло обновленческое реформаторское течение. В январе 1968 года его представителям удалось сместить сталиниста Антонина Новотного с поста лидера партии. Ее возглавил Александр Дубчек. В апреле была опубликована Программа действий КЧП, в которой были намечены меры по внедрению рыночных механизмов в экономику и, что еще более важно, меры по демократизации общества. Началась «*пражская весна*». Была отменена цензура, создавались политические партии и движения. Реабилитация жертв репрессий пошла семимильными шагами. Реформистское крыло партии наращивало силы. Ход подготовки к 14 съезду не оставил сомнений, что на нем реформисты одержат победу. При этом, в отличие от Венгрии 1956 года, в стране сохранялся гражданский мир и согласие.

«Пражская весна» вызвала пристальное внимание всего мира. В странах Восточной Европы она способствовала новому оживлению обновленческих настроений, но почти повсеместно реакция руководства компартий была болезненной. В «пражской весне» они видели угрозу «социалистическим завоеваниям». Но Дубчека с самого начала стали оказывать давление с целью отказаться от поддержки реформистских сил. В июле представители пяти компартий Восточной Европы направили руководству КЧП письмо, в котором события в Чехословакии характеризовались как «контрреволюция». Поскольку Дубчек и его товарищи продолжали настаивать на необходимости курса реформ, советское государство начало подготовку к интервенции.

История государства и права зарубежных стран

21 августа, за день до начала 14 съезда КЧП, на территорию Чехословакии вошли войска СССР, Польши, ГДР, Венгрии и Болгарии. Руководство КЧП, включая Дубчека, было арестовано и увезено в Москву. Однако массовые выступления против интервенции, принявшее ненасильственные формы, сделали невозможным создание какого-либо марионеточного правительства. 22 августа прошло заседание 14 съезда КЧП под охраной рабочих на заводе ЧДК в Височанах. На нем победили реформисты. В этих условиях советское руководство было вынуждено начать переговоры с Дубчеком в Москве. Оно завершилось подписанием соглашения, согласно которому на территории Чехословакии оставались советские войска, а в руководстве КЧП должны были произойти некоторые изменения. После этого Дубчек вернулся в Прагу. Началось «выдавливание» реформистов из партийного руководства. В 1969 году Дубчек был снят, а в 1971 году исключен из КЧП. Партию возглавил Густав Гусак. Началась чистка рядов КПЧ, многие реформисты эмигрировали. Политический режим все более ужесточался. Сопrotивление в 70-е годы оказывала лишь небольшая группа правозащитников, подписавших «Хартию-77», среди них был Дубчек и писатель Вацлав Гавел.

После интервенции в Чехословакии во всех странах Восточной Европы, переживших попытки обновления социализма, началось ужесточение тоталитарных черт их строя. Экономические реформы были остановлены. Началось попятное движение. Возникшие кое-где элементы рыночных отношений ликвидировались или ограничивались. Все недовольные стали преследоваться. Во многих странах в связи с этим возникло движение правозащитников, «диссидентов». *Усиление тоталитаризма* началось и в странах, где не было попыток реформ и обновления. Там тоталитаризм принял особо крайние формы. В Албании, например, в 60-е годы были запрещены все религии. В Китае попытались «построить коммунизм»: кооперативы превратили в коммуны, у крестьян отобрали приусадебные участки и личную собственность. В этих странах сложились культы личностей вождей: Ким Ир Сена – в Северной Корее, Мао Цзэдуна – в Китае, Энвера Ходжи – в Албании, Николае Чаушеску – в Румынии. От всех граждан требовалось беспрекословное выполнение их указаний. Однако *экономическое положение стран тоталитарного социализма, начиная с 70-х годов, стало неуклонно ухудшаться*. Многие страны Восточной Европы стали брать кредиты у западных стран, пытаясь на эти средства обновить промышленность и ускорить развитие. Но в итоге появилась проблема внешней задолженности. Надо было платить долги. Это еще более ухудшало их положение.

В странах же Восточной Европы о реформах даже не помышляли. Экономическое положение там все более осложнялось. Здесь постепенно стали складываться условия для революции.

Ухудшение экономического положения в странах Восточной Европы привело, в конечном счете, к появлению социальных проблем. Возникла безработица, явная или скрытая инфляция обесценила заработную плату, ухудшилось продовольственное обеспечение. Стали исчезать те черты образа жизни, которые в массовом сознании закрепились как «завоевание социализма»:

История государства и права зарубежных стран

отсутствие безработицы, социальная стабильность, твердые цены. Тоталитарный социализм исчерпал последние аргументы в свою защиту как более «передового» строя. Стали неэффективными прежние способы контроля над массовым сознанием, без которых невозможно существование тоталитарного общества.

Разочарование и недовольство приняли различные формы. Население ГДР предпочло выезд в ФРГ, что приняло массовые формы, несмотря на репрессии властей и тотальную слежку. В Польше недовольство вылилось в стачечное движение. В 1980 году в ходе стачек возник независимый профсоюз «Солидарность», который возглавил электрик с судоверфи города Гданьска Лех Валенса.

«Солидарность» вобрала в себя почти все оппозиционные силы и превратилась в массовую организацию: ее численность достигла 10-11 миллионов человек. Правительство было вынуждено вступить с ней в переговоры. Власти был брошен серьезный вызов. Связанное по рукам и ногам участием в афганской авантюре советское руководство не сочло возможным прямо вмешаться в события. Но оно оказывало мощное давление на руководство Польши, требуя запрещения «Солидарности». В декабре 1981 года в стране было введено военное положение. Все лидеры «Солидарности» были арестованы, а сам профсоюз распущен. Но военное правительство Польши, которое возглавил генерал Войцех Ярузельский, так и не смогло найти выхода из сложившегося положения. Спад производства продолжался. «Солидарность» сохранила массовую поддержку. Ее нелегальные организации продолжали функционировать.

Нарастающие темпы создания тоталитарного общества и государственной власти находили непосредственное отражение в конституционном законодательстве восточноевропейских стран. Первые конституции государств Восточной и Центральной Европы были приняты во 2-ой половине 40-х годов - первой половине 50-х годов: в Югославии и Албании в 1945 г., в Болгарии – в 1947 г., в Чехословакии и Румынии – в 1948 г., в Венгрии и ГДР – в 1949 г., в Польше – в 1952 г. В Румынии в 1952 г. была принята вторая конституция.

Закрепление структуры государственного аппарата органов государственной власти, конституции провозглашали, что органы власти и управления должны опираться на «активное содействие широких трудящихся масс»; способствовать активному участию трудящихся в управлении государством. Все конституции исходили из организации правового принципа единовластия Советов, которым формально отводилась роль полновластных органов власти в центре и на местах. С начала 60-х годов вместе с утверждением «основ социализма», в условиях сложившихся административно-командных систем управления, когда утвердилась фактическая монополия на политическую власть правящих коммунистических партий, начался процесс замены старых конституции новыми, или внесения в старые конституции существенных изменений и дополнений. В ЧССР новая Конституция была принята в 1960 г., в ССР – в 1965 г., ГДР - в 1968 г., НРБ - в 1971 г., СФРЮ - в 1974 г., существенно обновлена была в 1972 и 1983 и Конституция ВНР 1949 г., в Конституцию ЧССР в 1968, 1970 г., были внесены важные поправки, неоднократно с 50-х годов до 80-х годов вносились поправки в Конституцию Польши 1952 г.

История государства и права зарубежных стран

Конституции отразили общую тенденцию существенного расширения рамок конституционного регулирования всего общественно-политического строя. В них закреплялись принципы организации и функционирования политических систем, взаимодействия партий, общественных организации, трудовых коллективов. Вместе с тем в конституциях ГДР, НРБ, ЧССР, ПНР формально признавалась многопартийность, при этом подчеркивалась важность массовых общественно-политических объединений и движений типа народных фронтов.

2. Основные изменения в государственно – правовом развитии стран Центральной и Юго-Восточной Европы

К середине 80-х гг. кризис тоталитарного социализма стал всеобщим: экономическим, социальным, политическим и моральным. Но чтобы он разрешился, нужен был внешний толчок, которым стало начало перестройки в СССР. Начавшиеся перемены сыграли в этом смысле двойную роль. М.С.Горбачев стал всячески поддерживать в этих странах сторонников перемен и «обновления социализма». Прежнее руководство лишилось поддержки СССР. Кроме того, СССР признал право народа на выбор пути развития. Для народов Восточной Европы это означало, что советская интервенция теперь вряд ли возможна. *Движения «обновления социализма».* Революции в странах Восточной Европы начинались с прихода к власти сторонников «обновления социализма». Это происходило в условиях закулисной внутривнутрипартийной борьбы, как, например, в Албании, Болгарии, Венгрии, или под давлением масс. Так, в ГДР и Чехословакии прежнее руководство ушло под давлением массовых демонстраций, разогнать которых уже не было сил. «Обновленцы» провозглашали себя преемниками реформаторов 50-х годов. В Венгрии, например, реабилитировали Имре Надя и торжественно перезахоронили его останки. Сторонники «обновления» провозглашали курс на замену тоталитарного социализма «демократическим социализмом». Были объявлены политические свободы. Появились оппозиционные политические партии. Все настойчиво добивались проведения свободных выборов. Но на выборах компартии, даже обновленные, терпели поражение.

Метод «шоковой терапии». Приходящие к власти силы предлагали уже не «обновление социализма», а его ликвидацию. В экономическом плане это означало быстрый переход к рынку, в том числе и методами так называемой «шоковой терапии». Впервые она была использована в 1990 году в Польше и включала в себя одновременное введение свободной торговли и отмену контроля над ценами. При этом цены взмывали вверх, жизненный уровень стремительно падал, сокращалась производство, но затем начинали работать рыночные механизмы. Принимались программы приватизации государственного сектора и поощрения развития частного предпринимательства.

В области политической, как правило, продолжалась линия на ликвидацию тоталитаризма. Во внешней политике поворот был особенно резок. Демократические силы восточноевропейских стран стали добиваться вывода

История государства и права зарубежных стран

советских войск со своей территории. Все международные организации, созданные странами Восточной Европы при участии СССР, в их числе СЭВ и ОВД, были распущены. Все настойчивее выдвигалось требование присоединения к экономическим и политическим союзам стран Запада. Рушился «железный занавес», разделявший Европу все годы «холодной войны». В первые же дни революции в ГДР был разрешен свободный переход в Западный Берлин - Берлинская стена перестала существовать.

Демократические революции. Революции, начинавшиеся в странах Восточной Европы в 1989 году, - демократические, **антитоталитарные**. Они являли собой противоположность революциям 40-х годов. Тем не менее, у них есть *общие черты*. Революции 40-х годов начинались с захвата власти, формирования тоталитарного режима, а затем под него подводилась соответствующая социальная, экономическая опора в форме «строительства социализма»¹. Таким же путем шли революции 1989 года. Сначала был сокрушен политический режим и к власти пришли оппозиционные силы, которые затем начали «строительство капитализма», создание соответствующей социально-экономической базы, рыночного хозяйства. Рыночные реформы при этом далеко не сразу дают эффект. Поначалу они вызывают рост цен, падение производства, увеличение безработицы, снижение жизненного уровня. Продолжающееся ухудшение экономического положения вызывает недовольство и разочарование. Используя это, в 1994 году к власти в Польше, Венгрии и Болгарии вернулись бывшие коммунисты. Они не предлагают возврата назад, но пытаются сделать экономические реформы менее болезненными.

Революции, начавшиеся в 1989 году, были в основном **мирными**. Но в ходе этих революций, тем не менее, возникли конфликты. Одним из источников конфликтов стали межнациональные противоречия. Чехам и словакам удалось уладить конфликт мирно, и с января 1993 года на месте Чехословакии возникло два государства – *Чехия* и *Словакия*. Конфликт же между народами Югославии принял вооруженный характер. Летом 1991 Югославия начала разваливаться. Из нее вышли и провозгласили свою независимость *Словения, Хорватия, Босния и Герцеговина, Македония*. В составе Югославии остались республики *Сербия* и *Черногория*. Но в момент отделения Хорватии, Боснии и Герцеговины жившие там сербы заявили о своем стремлении выделиться из них и присоединиться к Сербии. Конфликт принял *вооруженный характер*. В ходе него проводились «этнические чистки», выселение с захваченных территорий других народов. К началу 1996 года в этом конфликте погибло более 250 тысяч человек. В Европе это самый кровавый конфликт после Второй мировой войны.

Конституционные изменения в системе органов государственной власти выразились в замене президентов (НРБ, СРР) президиумами (ГДР), государственными советами.

В течение 1989 г., особенно в последние месяцы, в странах Центральной и Восточной Европы произошли важные революционные события, положившие начало длительному периоду глубоких общественно-экономических и политических перемен, которые по масштабу этих перемен носят характер демократических революций.

История государства и права зарубежных стран

Отличительной особенностью этих революций в большинстве стран: Польше, Венгрии, Югославии, Чехословакии был их мирный характер. Проявлялись тенденции к самореформированию коммунистических партий путем уступок демократическому движению, провозглашению ими новых лозунгов и концепций.

В Польше, где революционные события нарастали с начала 80-х гг., а правящие круги вынуждены были идти на уступки оппозиции. Наиболее главной и мирной стала венгерская революция в силу постепенного назревания здесь кризисных явлений, неудавшегося революционного выступления 1956 г. и последовавшего за ним более чем тридцатилетнего периода поисков выхода из политического тупика с помощью относительной либерализации политического режима. Определенным «амортизатором» крайнего обострения обстановки стали и события 1968 г. в Чехословакии, когда была сделана попытка качественно изменить тоталитарную систему, сохранив при этом тоталитарный характер развития. В декабре 1989 г. правящая партия отказывается от монополии на власть. Создается федеральное право национального согласия.

В 1953 г в ГДР произошло открытое антиправительственное выступление, подавленное с помощью советских войск. На первых свободных выборах в ГДР в марте 1990 г. победу одержала оппозиция (ХДС, Демократическое движение и др.). В 1990 г. в Румынии Фронт национального спасения возглавил восстание народа против авторитарно-деспотического режима Н. Чаушеску (декабрь 1989 г.- казнен вместе с президентом).

Таким образом, в начале 90-х гг. в восточноевропейских странах развернулся процесс по разработке новых конституций (либо подвергались существенным изменениям и дополнениям старые). Так, в 1991 г. была принята новая Конституция Республики Болгария (бывшей БНР). В соответствии с изменениями и дополнениями, внесенными в 1989 и 1992 гг. в старую Конституцию Польши конституционными Законами о взаимоотношениях между законодательной и исполнительной властями Республика Польша и о территориальном самоуправлении, была создана фактически новая Конституция страны. В ноябре 1991 г. была принята новая Конституция Румынии. Раздел Чехословакии в июле 1992 г. привел к одобрению в сентябре 1992 г. новой Конституции Словакии, а в декабре того же года – Конституции Чешской Республики, составной частью которой осталась, однако принятая ранее Федеральным Собранием Чехословакии «Декларация основных прав и свобод». Неоднократно менялась и Конституция бывшей Союзной Республики Югославии 1992 г.

Все конституции, воспринявшие с учетом собственного опыта общечеловеческие демократические ценности, изменили не только названия государств, но и сущность общественного и политического строя. Таким образом, полагаем возможным говорить об *эволюции конституционных основ государственной организации*, которая выразилась в следующем:

- Признание принципа разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную;

История государства и права зарубежных стран

- Возврат к государственным институтам, существовавшим в той или иной стране прежде (восстановление Сената и президентуры в Польше; Сената в Румынии; института местного самоуправления в национальных формах и др.);
- Представительные учреждения и прежде всего высшие их звенья занимают важное место в системе государственных органов, обладающих широкими нормотворческими полномочиями и реальными возможностями влияния на политику в области управления;
- Восстановлена двухпалатная парламентская система (Сейм и Сенат в Польше; Палата депутатов и Сенат в Румынии и др.). Практика функционирования восточноевропейских парламентов свидетельствует, что они превращаются в центры принятия законодательных и других важнейших государственных решений, ведут интенсивную как законодательную, так и контрольную деятельность.

Все конституции центрально- и восточноевропейских стран предусматривают ту или иную форму импичмента президента за нарушение конституции или уголовного закона.

При анализе конституционных прав и ограничений президента следует, однако, учитывать, что реальный объем его полномочий зависит не столько от предписаний конституции, сколько от расстановки социально-политических сил в стране, уровня политической стабильности и прочее.

Почти во всех конституциях закреплялась унитарная форма административно-политического устройства (кроме Югославии и Чехословакии). Между тем постсоциалистические конституции не сняли с повестки дня проблем национальных противоречий и местного сепаратизма.

Широкий перечень прав и свобод граждан в восточноевропейских конституциях вытекает из общей концепции правового государства и государственной власти, связанной правом, признающей и гарантирующей права человека, равную ответственность перед законом, независимость судей, осуществляющие правосудие надлежащим судом и др. Перечни прав и свобод граждан в этих конституциях были приведены в соответствие с общепризнанными международными пактами о правах человека.

В перечне прав и свобод особое место отводится социально-экономическим и культурным правам граждан.

В конституциях нашло закрепление «третье поколение» прав, имеющих коллективный характер: право на мир, на охрану благоприятной окружающей среды и культурного наследия и др.

Примечательной чертой всех постсоциалистических конституций является закрепление в них положений о создании специальных правовых механизмов, призванных осуществлять надзор за соблюдением прав и свобод. В большинстве стран главным органом в этом механизме стал Конституционный суд.

Таким образом, в первой трети XX века происходило становление национальных государств в Центральной и Юго-Восточной Европе, ставших следствием революционных событий, непосредственно связанных с Первой мировой войной и распадом колониальных империй. Революционные события 40-х гг. XX в. в данных странах также проходили в экстремальных условиях,

История государства и права зарубежных стран

вызванных войной, экономической разрухой, деморализацией общества. Эти революции выросли из движения сопротивления европейских народов немецкому или итальянскому фашизму, а также были направлены против антинародных реакционных сил, которые сотрудничали с нацистскими оккупантами. Общей для всех этих революций была международная обстановка, в которой они происходили. Процесс становления в странах Центральной и Юго-Восточной Европы сталинской модели социализма был прерван революционными преобразованиями кон. 80-х-начала 90-х гг., предопределивших крах тоталитарных режимов и последующей эволюции государственно-правового уклада. Стратегической целью для стран Центральной и Восточной Европы является создание всех необходимых предпосылок для интеграции в Европейский Союз (ЕС).