



**ГАОУ ВО «Дагестанский
государственный
университет народного хозяйства»**

АЗИЗОВА ПАСИХАТ МАГОМЕДОВНА

Кафедра государственно – правовых дисциплин

*Учебное пособие (курс лекций)
по дисциплине*

«ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН»

**для направления подготовки «Юриспруденция»,
профилей «Гражданское право», «Уголовное право»**

Махачкала-2020 г.

УДК 34 (09) (075)
ББК 67.3 (2)я 7Рус

Составитель: Азизова Пасихат Магомедовна, к.и.н., доцент кафедры государственно-правовых дисциплин ДГУНХ.

Внутренний рецензент: Гасанова Замира Гаджимурадовна, к.ю.н., заместитель заведующей кафедрой государственно-правовых дисциплин ДГУНХ.

Внешний рецензент: Айбатов Магомеднаби Магомедмирзоевич, доктор юридических наук, профессор кафедры истории государства и права Дагестанского государственного университета.

Азизова П.М. Учебное пособие по дисциплине «История государства и права зарубежных стран» для направления подготовки «Юриспруденция», профилей «Гражданское право», «Уголовное право» - Махачкала: ДГУНХ, 2019 г.-248 с.

Печатается по решению Учебно-методического совета Дагестанского государственного университета народного хозяйства

Содержание

Аннотация.....	4
Лекция № 1. Предмет истории государства и права зарубежных стран и его место в системе юридических наук.....	7
Лекция № 2. Древневосточная цивилизация.....	18
Лекция № 3. Античное государство и право.....	29
Лекция № 4 Раннефеодальная государственность и право Западной Европы.....	42
Лекция № 5. Феодальное государство и право Франции.....	56
Лекция № 6. Феодальное государство и право Германии.....	65
Лекция № 7. Феодальное государство и право Византии.....	76
Лекция № 8. Арабский халифат и мусульманское право.....	91
Лекция №9. Возникновение и развитие буржуазного государства и права в Англии.....	104
Лекция №10. Возникновение и развитие буржуазного государства и права во Франции.....	123
Лекция №11. Возникновение и развитие буржуазного государства и права в США.....	141
Лекция № 12. Возникновение и развитие буржуазного государства и права в Германии.....	157
Лекция № 13. Новейшие тенденции развития государства и права в США.....	172
Лекция № 14. Новейшие тенденции развития государства и права в Великобритании.....	188
Лекция № 15. Новейшие тенденции развития государства и права в Германии.....	200
Лекция № 16. Новейшие тенденции развития государства и права во Франции.....	214
Лекция № 17. Новейшие тенденции развития государства и права в Китае.....	228
Список использованной литературы.....	246

Аннотация

История государства и права зарубежных стран относится к числу основополагающих дисциплин в системе современного юридического образования. С учетом этого обстоятельства и строится данная программа. Основное внимание в ней сосредоточено на сравнительном изучении наиболее общих, а также самобытных особенностей возникновения, функционирования и последующих изменений правовых обычаев и законов отдельных народов и стран в их взаимосвязи с организацией и властной деятельностью государственных учреждений.

Предмет истории государства и права зарубежных стран составляет сравнительное изучение правовых обычаев и законов в их связи с устройством общества и государства на всем протяжении истории от древности до наших дней

Основная цель курса: выявление исторических закономерностей в возникновении и развитии государства и права, формирование у студентов научной системы взглядов и представлений о всеобщей истории права и государства как основополагающей дисциплины в системе современного юридического образования. Комплексный анализ закономерностей государственно-правового развития, всесторонний анализ нормативно-правовых актов различных эпох, конституций и иных правовых источников. При этом предполагается не ограничиваться определенными методологическими рамками, а шире использовать весь научно-исследовательский потенциал, помогающий сделать процесс изучения всеобщей истории права и государства максимально эффективным.

Задачами курса являются:

- изучение процесса возникновения и развития государства и права в тесной связи с развитием мировой цивилизации;
- ознакомление студентов с законодательным искусством и правовым творчеством выдающихся представителей правовой мысли и государственных деятелей;
- выработка правильного понимания и восприятия права как неотъемлемого элемента культуры и социального общения;
- уяснение роли государства и права в регулировании внутригосударственного и межнационального общения и в утверждении принципов гуманизма во взаимоотношениях стран и народов;
- анализ правового положения классов, социальных групп;
- изучение механизмов правового регулирования общественных отношений, возникновение и развитие основных правовых систем в различные исторические периоды;
- изучение и анализ нормативно-правовых актов, эволюции государственного и общественного строя ведущих стран мира; анализ

Конституций, гражданского, уголовного, трудового и иных видов законодательства;

- выявление исторической сущности государства и права с акцентом на различные правовые системы и типологию государств;
- выработка навыков сравнительно-правового и исторического анализа у студентов, умения логически правильно, юридически точно формулировать выводы и рассуждать;
- развитие навыков самостоятельной работы студентов с правовыми документами и историческими памятниками права;
- отработка полученных знаний с актуализацией современных аспектов исторических и правовых проблем;
- способность студента свободно оперировать юридико-правовой терминологией и юридической техникой при анализе разнообразных актов и документов.

По результатам изучения курса студент **должен знать:**

- Исторические закономерности возникновения и развития институтов государства и права.
- Базовые нормативно-правовые акты, их структуру, правовую и политическую специфику, наиболее важные статьи (положения).
- Понятийный аппарат (дефиниции) по курсу, методологию, методы и предмет изучения.
- Сущность государства и права (все существующие подходы, теории и школы), в контексте мировой истории, с учетом формационного и цивилизационного анализа государственно-правовых явлений, нормативно-правовых актов и законодательства ведущих стран мира.
- Роль и значение государства и права в регуляции общественных отношений.
- Исторические типы механизма государственно-правового регулирования, его структурных элементов, а также законодательную и правоприменительную практику на конкретных примерах.
- Основные элементы общественного и государственного строя, их конституционно-правовые характеристики и формы реализации. (Социальная структура, правовой статус, органы государства, государственный аппарат, формы собственности, механизм государства, механизм правового регулирования и т.д.)
- Основные типологии государства, их виды и формы, а также – правовые системы современности, их источники, особенности возникновения и современную специфику.
- Методику анализа (включая и сравнительно-правовой) разнообразных нормативных актов и государственно-правовых явлений.
- Исторические факты и государственно-правовые явления для обоснования научных и собственных оценок.

Студент должен уметь:

- Полноценно использовать навыки анализа нормативно-правового материала по курсу ИГПЗС
- Научно излагать свои взгляды на природу и сущность государства и права, аргументировано излагать и доказывать свою точку зрения.
- Самостоятельно пользоваться методикой изучения и анализа государственных и правовых явлений, конституционных и законодательных основ государственного и общественного строя, правовых систем современности, конкретных реформ и актов.
- Применить на практике мировоззренческие и практические знания по курсу ИГПЗС.
- Логически правильно и юридически точно определять закономерности и тенденции в сфере государственно-правового развития.
- Свободно оперировать юридико-правовой терминологией и юридической техникой.
- Использовать богатый историко-правовой материал для современной законодательной, нормотворческой и правоприменительной деятельности.

Лекция № 1. Предмет истории государства и права зарубежных стран и его место в системе юридических наук

Предмет и задачи курса. Вопросы методологии и методики изучения истории государства и права зарубежных стран. ИГПЗС как наука. Формирование новой российской историко-правовой школы. Проблема периодизации курса. Место и роль ИГПЗС в системе высшего юридического образования. Исторические аспекты формирования ИГПЗС в качестве самостоятельного предмета исследования.

Предмет и задачи курса. Вопросы методологии и методики изучения истории государства и права зарубежных стран. ИГПЗС как наука.

История государства и права не составляет особую и самостоятельную науку, по своему научному содержанию и задачам она одновременно входит в области и исторической науки, и правоведения. По тому, что изучает история государства и права, на познание какого социального объекта направлено ее внимание, она может считаться преимущественно юридической научной дисциплиной. По тому, какими методами и на основании каких взаимосвязей изучается этот объект, как устанавливаются закономерности и своеобразие функционирования этих явлений, история государства и права — дисциплина преимущественно историческая; она направлена на понимание не только ныне существующих форм государственной организации и правовых систем, но и исторических, давно не существующих полностью или в большей своей части, на понимание их возникновения, развития и исчезновения.

В самом общем определении, история государства и права изучает историческое развитие государства и права. И в повседневном обиходе, и в научных определениях под словом «государство» понимают минимум два взаимообусловленных, но не совпадающих явления общественной организации и истории. Во-первых, государство — это географическое и политическое понятие, страна с самостоятельной властью, существующая в определенных границах и, как правило, в законченный исторический период. Во-вторых, государством принято упрощенно называть государственную организацию, совокупность учреждений, правовых правил, традиций и принципов, общественных установлений и, в конечном счете, форм реализации власти в обществе. История государств в первом случае это предмет общей политической истории. Историю государства и права, имея в виду ее юридическую нацеленность, интересуют формы реализации власти в обществе, административные учреждения и закрепляющие их полномочия и принципы деятельности, правовые институты — словом, государство как государственная организация в эволюции ее форм и принципов деятельности. Конечно, стремясь установить социальные предпосылки изменений этих форм и принципов, реальное их общественное содержание, социальные и исторические причины, повлиявшие на эти изменения, история государства и права не может не соприкасаться с общей политической историей (историей событий), с социальной историей, изучающей государственный быт и отношения классов в

обществе, — однако специальная задача истории государства и права всего этого прямо не подразумевает и могла бы игнорировать эти условно посторонние связи, если бы в истории общества возможно было отделить одни явления от других. К тому же специальная задача истории государства и права важнее и в первом отношении: государство как историческая и территориальная форма возникает в результате общественной деятельности государства как организации, как аппарата власти.

Вторая часть объекта изучения — право — едва ли не более сложна в ее определении. Достаточно многогранного и общепринятого определения, что такое право в его роли в обществе, пожалуй, доньше не сложилось. В обществе право предстает как совокупность правил, регулирующих особую сферу правовых отношений людей по поводу их имущественных и неимущественных прав, причем воспроизводящихся в правоприменительной практике государственных и других юридических учреждений, и как идеал, присутствующий в общественном сознании в отношении этих правил и этой практики; кроме того, полагают необходимым, чтобы право по своему содержанию воплощало общественно целесообразную и разделяемую большинством меру нравственности. Из этой характеристики видно, как сложно разделить подчас историю права с социальной историей, историей общественного быта, с историей культуры и, в особенности, с историей идеологии и общественного сознания, одной из форм которого предстает и право.

Исторически государственная организация и право развиваются параллельно, каждая под воздействием своих социальных факторов. Однако в общественной деятельности государство и право самым тесным образом переплетены и обуславливают одно другое. Реализация государственной власти возможна только в виде принуждений, запретов и разрешений — индивидуальных или превратившихся в традицию; это и есть право. И в обратном отношении: для того чтобы установления права были действенными, чтобы его требованиям люди подчинялись, в интересах общежития нередко даже против своей воли, необходима особая организация, стоящая как бы над обществом, т. е. государство. Состояние государственной организации, ее формы и принципы не могут не находить. Это соответствие форм государства и права в истории составляет закономерность социальной жизни. Конкретное сочетание государственных институтов и правовых форм в исторический период образует особую структуру, которую можно обозначить как право-государственный уклад. В этом укладе отражены и особенности цивилизации и культуры народа, в общем, и степень его социального развития, и ход политической истории.

История государства и права изучает государство и право отдельных (зарубежных) стран мира в процессе их возникновения и развития в определенной конкретно-исторической обстановке, в хронологической последовательности, на основе выявления как общегосударственных закономерностей этих процессов, так и закономерностей действующих в

рамках тех исторический эпох, которые являются важнейшими ступенями в развитии конкретных обществ.

История государства и права, таким образом, представляется общественной научной дисциплиной. Однако общество и правила его функционирования интересны для нее только в особом отношении: не как гражданское общество вообще, но как политико-правовое сообщество, возникающее только на достаточно высокой степени истории цивилизации. Так называемое первобытное состояние общества интересно для истории государства и права лишь постольку, поскольку в нем оформляются предпосылки того, что с определенного исторического времени можно называть правом и учреждениями государства. По той же причине далеко не все народы, составлявшие когда-либо или составляющие человечество, входят в предмет изучения истории государства и права.

Главенствующая задача истории государства и права: осмыслить историческое, т. е. минувшее, изменение — делает ее преимущественно теоретической научной дисциплиной.

Основные методы истории государства и права зарубежных стран:

- исторический;
- сравнительно-исторический;
- системно-структурный;
- статистический.

Исторический метод подходит к государству и праву как к изменяющимся во времени, развивающимся явлениям. Данный метод выявляет основные элементы изучаемого объекта и происходящие в нем изменения с целью раскрытия их содержания и взаимоотношений. Сравнительно-исторический метод основан на том, что выявленные исторические факты полнее раскрывают свое значение при сравнении, сопоставлении их с серией других сходных фактов. Конкретные государственно-правовые явления изучаются путем:

- синхронного сравнения - сопоставления их отдельных качеств с показателями других однотипных и одновременных явлений;
- диахронного сравнения - сопоставления самих явлений или даже одного явления с самим собой на разных временных этапах развития.

Эти методы используют следующие научные приемы:

- аналогию;
- экстраполяцию.

Аналогия применяется в случаях изучения явлений, сведения о которых неточны, неполны или фрагментарны. Умозаключением по аналогии является вывод о сходстве некоторых явлений в каких-либо определенных отношениях, сделанный на основании их сходства в других отношениях.

Экстраполяцией называется распространение выводов, полученных в ходе исследования одной части явления (процесса), на другую его часть. В тех случаях, когда объектом исследования является исторический процесс, выводы, полученные в результате исследования завершившейся ступени развития,

помогают понять его настоящее и предвидеть границы будущего, то есть предоставляют возможность научного прогнозирования.

Системно-структурный метод эффективен при исследовании самоуправляющихся систем, состоящих из множества взаимодействующих элементов. Их анализ предусматривает: изучение структуры элементов, их внутренние и внешние связи, выявление системообразующих элементов.

Вышеназванными методами осуществляются исследования качественных сторон исторического процесса. При исследовании его количественных сторон наука использует статистический метод. Он помогает отделить необходимое от случайного, выявить закономерность определенных процессов, связанных с массовыми явлениями. Работа с числовыми показателями позволяет выявить протяженность, распространенность, темпы развития и другие стороны процесса.

Формирование новой российской историко-правовой школы. Проблема периодизации курса. Место и роль ИГПЗС в системе высшего юридического образования. Исторические аспекты формирования ИГПЗС в качестве самостоятельного предмета исследования.

Вся история права может быть представлена двумя основными различающимися периодами — правом в догосударственном общественном состоянии и правом в государственно - сплоченном обществе. В догосударственном состоянии это первобытное право, зарождающееся в родо-общинном сообществе людей, живущих родами и семьями, а также племенами и союзами племен. Первобытное право как совокупность правил разрешения личных и групповых конфликтов на основе обычаев и связанных с ними ритуалов (например, в родственных, поземельных или договорных отношениях) можно считать догосударственным правом. Возникновение государства сопровождается усилением роли законов как велений государственной власти, и это состояние можно назвать периодом существования права в государственно - организованном и государственно сплоченном обществе.

История права может быть также представлена как история права отдельной страны (например, история права России) и нескольких или всех стран мира. Тогда мы будем иметь дело с историей права и государства отдельного региона (Западная Европа, Арабский Восток, Латинская Америка) или же с всемирной историей права. Всемирная история предполагает изучение истории права каждого народа и каждой стран.

Долгое время дисциплина существовала под названием "всеобщая история права" (с первой половины XIX в.) и "история права". В советский период появилось название "история государства и права зарубежных стран", а также сохранялось название "всеобщая история государства и права".

В качестве рабочего определения можно предложить следующее: всеобщая история права и государства (история права и государства зарубежных стран) 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. Это обособленное направление изучения и преподавания, имеющее свой предмет — историю правовых правил и процедур в их взаимосвязи с властными учреждениями государства, общества или цивилизационной культуры (язык, обряды, мировосприятие, а также одежда, жилище, технические знания и умения, произведения искусства).

С момента появления государства история права предстает историей национального законодательства в его взаимосвязи и взаимозависимости с управляющей и регулирующей деятельностью государства — его административными и судебными учреждениями, а также с организацией и деятельностью армии, полиции, тюремных учреждений и т.д. Изучение истории права содействует более четкому уяснению наиболее типичных и, следовательно, наиболее общих для многих народов обстоятельств и факторов возникновения и эволюции правовых и политических идей и институтов, позволяющих им жить мирно и плодотворно, избегая произвола и обеспечивая закон и порядок путем добровольного и устойчивого подчинения своим законам и обычаям.

Еще одно важное направление исторического анализа права и государства сосредоточено сегодня на изучении законченных циклов их возникновения, расцвета и последующего упадка в хронологических и культурологических рамках отдельных цивилизаций, например египетской, вавилонской и др. В анализе и обобщении истории права в пределах длительных исторических периодов, исторических эпох или отдельных исторических цивилизаций и регионов мира определенный интерес представляют обобщения относительно особенностей заимствований и подражаний, выявление элементов преемственности и новизны в становлении и последующей эволюции отдельных национальных правовых систем, конкретных отраслевых юридических институтов, процедурных принципов и норм. При таком подходе правовая культура воспринимается как часть, неотъемлемый компонент цивилизации, цивилизационной культуры. В этом смысле правовая культура разделяет историческую судьбу культуры цивилизационной: поскольку сохраняет свои главные элементы цивилизационная культура (язык, письменность, этические нормы и т.д.), постольку сохраняет свое значение и правовая культура.

В каждый исторический период одновременно существуют различные концептуальные объяснения политико-правовой действительности, характера законодательства у тех или иных народов, цивилизаций. Данный образец научной разработки называется парадигмой.

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), 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) 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 пятерии 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): 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). 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 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) 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), 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 закреплённых 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 (ментальности) связана с деятельностью исторической школы 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.

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 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, смешанных историко-правовых, так и от отраслевых юридических наук. При этом 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 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.

Наконец, если отраслевые юридические науки (например, теории конституционного права, гражданского права, административного права) рассматривают частноправовые 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 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.

Важный элемент любой исторической дисциплины, периодизация по-особому значительна в истории права. Сочетание обоих статического и

динамического элементов и создает историческую периодизацию, которая в применении к истории правовых, общественных и политических учреждений не может быть облечена в другую форму, кроме юридической конструкции. Отдельные периоды истории права — это установленные для прошедшего законченные системы права. Именно историческая и юридическая взаимосвязь изученных государственных и правовых институтов позволяет выделить то или другое время в истории государства и права народа в законченный период. Последовательное систематизирование истории вполне доступно и осуществимо в границах истории одного государства или одного народа, приверженного единой правовой традиции. В масштабах всеобщей, мировой истории государства и права сделать это сложнее, если вообще возможно. Возможность эта сомнительна еще и потому, что развитие права есть результат непредвидимых усилий и фактов, законность или незаконность которых не подлежит изучению, и потому нереально определить какие-либо непреложные, обязательные законы этого развития, единственно способные придать объективно научное содержание тем периодам, которые желает выделить берущийся за изучение истории права. Значительную часть общего времени мировой истории государственная организация, и правовые системы разных народов развивались в разном темпе, переживая, может быть, и сходные стадии развития, но разделенные веками, нисколько не соприкасаясь друг с другом (например, Западная Европа и Китай или Япония); многие полностью закончили свою самостоятельную историческую жизнь тогда, когда история государств других народов только зарождалась (Древний Египет и франки или германцы). В глазах многих современных исследователей история мира предстает только как совокупность отдельных цивилизаций, существующих каждая в своем пространстве и своем времени, активное соприкосновение которых начинается всего два-три века назад. При таких обстоятельствах какая-то жесткая периодизация всей мировой истории будет либо очень личным взглядом, либо по своей излишней обобщенности станет попросту маловажной для понимания исторических явлений.

Таким излишним обобщением истории разных народов в единую жесткую схему была периодизация, до недавнего времени господствовавшая в историко-правовой науке России и связанная с марксистским учением о так называемой социально-экономической формации. Согласно ее принципам история государства и права разбивалась на периоды: 1) рабовладельческий — до 1-й пол. I тысячелетия н. э., 2) феодальный - до XVII - XVIII вв., 3) буржуазный — до серед. XX в. и 4) период общего кризиса буржуазного общества и начала социалистического общественного строя (с 1917 г.). В основу изменений явлений государства и права был положен критерий социально-экономического строя общества, истолкованного весьма упрощенно на основе примитивного деления на антагонистические (противоположные по своим интересам) классы. Ту очевидность, что далеко не все перемены в государстве и праве можно связать с глобальными сдвигами в экономическом и даже социальном строе, эта периодизация игнорировала.

Чтобы не создавать ненужных историко-теоретических построений и не придавать мировой истории права не присущего ей смысла, в данном курсе взята за основу устоявшаяся периодизация, следуя в главном цивилизационному и историко-культурному критерию. Соответственно выделены периоды: 1) древневосточного государства и права (III — I тыс. до н. э.), 2) античного государства и права (2-я пол. I тыс. до н. э. • 1-я пол. I тыс. н. э.); 3) Средних веков (серед. I тыс. н. э. — XVI — XVII вв.); 4) Нового времени (XVII — нач. XX в.); 5) Новейшего времени (с нач. XX в.). Конечным этапом избрано современное состояние государства и права у разных народов.

Предлагаемый курс лекций имеет целью содействовать приобретению более глубоких, чем в школе, и упорядоченных знаний в области всеобщей истории права и государства, изучающей опыт зарубежных стран как основополагающую дисциплину в системе современного юридического образования. Главное внимание будет уделено изучению наиболее общих черт истории права и одновременно характерных особенностей возникновения, функционирования и последующих изменений правовых обычаев и законов отдельных народов и стран в их взаимосвязи с властной деятельностью государства.

Другую важную задачу курса составляет ознакомление с лучшими образцами законодательного искусства и творчеством выдающихся реформаторов и законодателей. Часть материала из этого наследия станет предметом семинарских обсуждений и самостоятельного изучения студентами. Самой общей задачей курса можно считать также оказание помощи студентам в выработке навыка восприятия права как неотъемлемого элемента культуры социального общения и относительно мирного и справедливого разрешения конфликтов, возникающих на лично-имущественной почве, с причинением вреда здоровью, имуществу, общественной нравственности и т.д.

Наряду с приобщением к историческому опыту народов и государств и выработкой умения понимать складывающиеся тенденции в правовых и государственно-властных отношениях большое внимание уделено также способам обнаружения элементов сходства в историческом опыте отдельных народов и государств, в том числе тех, которые складываются под воздействием глобальных тенденций и перемен, таких, как социальное законодательство, защита прав человека, становление регионального международного права.

Всеобщая история права исключает опасность чрезмерной специализации, а также не позволяет игнорировать внешние условия возникновения и эволюции институтов права и государства. Она помогает выработке ориентации в окружающем мире народов и наций, проходящих в разное время те или иные стадии коллективной общественной жизни — родоплеменной, государственной, цивилизационной и др.

Таким образом, учебный курс всеобщей истории государства и права имеет своей задачей:

-способствовать выработке собственного взгляда на историю вообще и историю государства и права в частности;

- служить интересам возможно более широкой общей подготовки студента в вопросах государства и права;
- обеспечить такую степень подготовки студента, которая позволила бы ему со знанием дела судить о коренной противоположности государственно-правовых систем (капитализма и социализма);
- сформировать собственную идеологию;
- создать необходимые предпосылки для наилучшего усвоения таких дисциплин, как теория государства и права, история государства и права России, история политических учений, международное право и т.д.

Контрольные вопросы

1. Назначение курса.
2. Предмет всеобщей истории государства и права.
3. Место всеобщей истории государства и права в системе юридических дисциплин.
4. Методы исследования.
5. Периодизация курса. Его структура.

Лекция № 2. Древневосточная цивилизация.

Государственный и общественный строй восточной деспотии: обожествление власти деспота и ее основные характеристики. Общие черты и особенности становления деспотии Египта, Индии и Китая.

Древнее ближневосточное право. Судебник Хаммурапи. Брахманское право. Веды и возникновение религиозного права (законы Ману). Артхашастра (область деятельности судей). Дхарма – основная правовая норма брахманского права. Ветхий завет. Второзаконие. Талмуд.

Государственный и общественный строй восточной деспотии: обожествление власти деспота и ее основные характеристики. Общие черты и особенности становления деспотии Египта, Индии и Китая.

Государство Древнего Египта возникло на северо-востоке Африки, в дельте реки Нил. В первой половине IV тысячелетия до н. э. в египетском обществе начинается процесс социальной дифференциации.

Ко второй половине IV тысячелетия до н. э. складываются первые государственные образования — номы. Номы сосредотачивались вокруг храмов сельских общин с целью совместного ведения ирригационных работ и получили название храмовых хозяйств.

Историческая ситуация и географическое расположение номов способствовали их скорому объединению под эгидой более сильного нома во главе с номархом. Так, в Верхнем Египте появляется новый политический институт единовластного монарха, признаваемой остальными номами. К концу IV тысячелетия до н. э. цари Верхнего Египта завоевывают весь Египет.

Историю Древнего Египта разделяют на четыре периода:

1) период Раннего царства (с 3100 по 800 гг. до н. э.). Иначе этот период называют эпохой царствования первых трех династий египетских фараонов;

2) период Древнего или Старого царства (около 2800—2250 гг. до н. э.). Он включает время царствования III и IV династий;

3) период Среднего царства (около 2250—1700 гг. до н. э.) — эпоха царствования XI—XII династий египетских фараонов;

4) период Нового царства (около 1575—1087 гг. до н. э.) — время царствования XVIII—XX династий фараонов;

Первые центры с чертами урбанистической культуры и ранние догосударственные образования в Северной Индии возникли в III тысячелетии до н. э. в долине реки Инд.

На территории Древней Индии существовали крупные города, являвшиеся центрами ремесленного производства, довольно развитого земледелия, торговли и имущественного расслоения населения. Города Древней Индии существовали не очень долго, ограничиваясь пятью-шестью веками. В середине II тысячелетия до н. э. на территории Северной Индии идет активное переселение племен ариев, или арьями, что в переводе означает «полноправный».

Племена индоариев являлись коллективами, с одной стороны, единым целым, но с другой — уже знакомыми с имущественным и социальным расслоением. Они являлись историческим примером раннего государственного устройства во главе с племенными вождями — раджами и советом старейшин. Внешняя политика этих племен привела к быстрому обогащению и усилению роли в обществе родовой и военной знати.

Древний Китай представляет собой государство «восточной деспотии», породившего свою систему властных отношений, механизм регулирования отношений внутри государства и систему правовых норм, несовершенную и примитивную, но тем не менее работающую. История Древнего Китая делится на ряд периодов, обозначаемых по имени царствующих династий:

1) период Шань (Инь) (XV—XI вв. до н. э.);

2) период Чжоу (XI—III вв. до н. э.).

В периоде Чжоу выделяются особые периоды:

1) Чуньцю (VIII—V вв. до н. э.);

2) Чжаньго — «Борющихся царств» (V—III вв. до н. э.);

3) последний период завершился созданием централизованных империй в периоды Цинь и Хань (III в. до н. э. — III в. н. э.).

Создание первоначального примитивного государственного аппарата в Шан (Инь) связано с необходимостью организации производства, орошения земель, предотвращения пагубных последствий разлива рек и защиты территорий. Это выразилось в превращении племенного вождя в обожествляемого правителя иньского царства — вана, который обладал значительной властью, и в образовании административного аппарата, состоящего из многочисленных управителей.

Правитель, по мнению Конфуция, должен предстать перед своими подданными в роли строго и заботливого всеобщего отца. Философ защищал

точку зрения правителя и его ближайшего окружения, а также лиц, которые за счет своих личных данных, могли стать аристократами и приблизившись к Сыну Неба, могли принимать участие в государственных делах. Конфуций выделил девять принципов управления государством:

1) «самосовершенствование»; 2) проявление почтительности к мудрым; 3) любовь к близким; 4) почитание сановников; 5) проявления внимания ко всем чиновникам; 6) забота о народе; 7) поощрение всех видов ремесел; 8) любезное обращение с людьми издалека; 9) благорасположение к чужоу — местным правителем уделов.

В период Нового царства происходят изменения в государственном строе Египта. Создается сложный и разветвленный аппарат государственного управления. Государство становится строго централизованным.

Страна разделена на два больших округа — северный и южный, главой каждого из которых являлся особый наместник фараона.

Однако институт власти фараона сложился в Египте в период объединения Верхнего и Нижнего Египта под властью фараона Мина (Менеса) в IV тысячелетии до н. э.

Люди всегда считали фараона сыном Бога на земле и всегда придавали сакральный характер его власти. Огромную роль в таком отношении населения к фараону сыграла система религиозно-этических ценностей.

Религия носила всеобъемлющий характер. Фараон являлся главой культа и считался посредником между землей и небесами. По его велению жрецы выполняли свои обязанности, т. е. помимо того, что фараону принадлежала вся государственная и военная власть, формально он еще являлся и главой власти религиозной. Фараон являлся «сыном бога» для простых смертных, но не для жреческого сословия.

Объединение Египта в конце IV тысячелетия до н. э. под началом единого царя ускорило создание института поклонения, примером чему служат не только ритуальные каноны и обряды, но и строительство на местах погребения фараонов монументальных сооружений-усыпальниц — гробниц фараонов. Фараон считался верховным собственником на землю, которую он жаловал своим чиновникам и управленцам, храмам и лично жрецам.

Женитьба фараона была заранее предначертана древнейшим религиозным обычаем, в соответствии с которым венценосец имел право брать в жены исключительно своих кровных сестер. Единственными полноправными наследниками фараона были дети, рожденные от главной жены-египтянки.

При всем спектре полномочий фараона успешное достижение политической стабильности в Египетском государстве зависело от того, насколько умело он сможет балансировать между выгодами господствующего класса общества и своими собственными интересами. Фараон был обязан соблюдать кодекс, носящий название «маат».

После объединения Египта под эгидой фараона Менеса и создания централизованного государства начинается рост бюрократического аппарата, усиливается роль чиновников и фараоновских наместников в государственной системе управления. Аппарат управления нового централизованного

государства на региональном уровне был организован по древним традиционным нормам и представлен номархами, вельможами и царскими чиновниками различных рангов.

Вся древнеегипетская система управления была подчинена строгой иерархии. Главным помощником фараона был джати — главный жрец города, управляющий царским двором и хозяйством. Со временем полномочия джати были значительно расширены, и он становится главным управляющим всеми делами государства. Эта должность возлагалась на одного из самых близких родственников фараона или наиболее титулованного сановника-вельможу.

Сохранились сведения об обязанностях визиря: издавать законы, повышать в чинах, устанавливать пограничные знаки, вершить суд, осуществлять высшие полицейские функции. Кроме того, визирь являлся и председателем шести судебных палат.

Вторым главным сановником государства являлся главный казначей, который управлял всем материальным движимым и недвижимым имуществом, осуществлял надзор за соблюдением всех экономических указов фараона и контроль за налоговым сбором.

Следующими по статусу и рангу были «начальник работ» и сановник, управляющий «домом оружия». Должность первого предполагала наблюдение за оросительной и ирригационными системами. В обязанности управляющего «домом оружия» входило комплектование и обеспечение армии фараона. Кроме того, он нес ответственность за строительство всевозможных оборонительных сооружений и крепостей.

Вся власть в египетских провинциях была сосредоточена в руках номарха. Еще в период Древнего царства ном представлял собой небольшие сельские общины и сельские поселения, во главе которых стояли общинные старосты и советы — джаджаты. При образовании единого государства главы номов фактически потеряли свою самостоятельность. Номархи теперь назначались самим фараоном или главными управленцами государства.

Особая роль в административном аппарате отводилась писцам. От них требовались особая точность и безупречное знание египетского делопроизводства. Они проводили регулярные переписи и два раза в год составляли кадастр земельного фонда фараона.

С завоевательными походами Нового царства и появлением в армии кавалерии и боевых колесниц происходят процессы трансформации в войске фараона. Если в период Древнего и Среднего царств войска набирались и управлялись номархами и джати, то в эпоху Нового царства начинает создаваться мощная централизованная и боеспособная регулярная армия, которая находится на полном содержании царского двора и фараона. Основной контингент военной силы набирался из земледельцев, мелких и средних горожан. Практиковалась и вербовка наемников, которые поступали на службу из соседних захваченных территорий. Постепенно египетская армия переходит целиком на профессиональную основу.

Карательные функции в государстве первоначально были возложены на армию, но к началу Нового царства создается специальный аппарат управления, который был поставлен во главе созданных полицейских отрядов.

В государственном устройстве Египта не существовало четкого разграничения между судебными органами и административным аппаратом управления. В эпоху Древнего царства судьей по совместительству являлся чиновник конкретного административного ведомства. В эпоху Среднего и Нового царств судебные функции перешли в руки царских судей. Полномочиями судей наделяли номархов. Однако главным судьей по-прежнему оставался фараон, а делами по главному руководству судопроизводством в стране ведал джати, которому подчинялся «начальник шести великих домов», являющийся связующим звеном между Верховным судьей и низшими судебными органами.

Еще одной чертой египетской судебной-правовой структуры общества было наличие специальных учреждений, или тюрем, контроль за которыми осуществляли «царские люди», которые в свою очередь контролировались «ведомством поставщика людей».

Цивилизация Древней Индии относится к речным цивилизациям. Этот образец государственного устройства характеризуется отсутствием частной собственности на землю. Земля принадлежала государству, как и рабы. Основную массу производителей составляли свободные общинники, которые платили налоги, а на создаваемые ими материальные ценности существовали «дваждырожденные». Наиболее важные вопросы решались на общинных сходах.

Армия играла огромную роль в государствах Древней Индии. Она комплектовалась из наследственных воинов, наемников, воинов, поставляемых отдельными объединениями. Служба была обусловлена кастовой системой индийского общества. Только кшатрии могли носить оружие. «Дваждырожденным» и брахманам, надлежало молиться. Жречество, отстояв в тяжелой и изматывающей борьбе свое право на принятие решений в сфере религии, представляло собой сильного соперника для касты кшатриев за влияние на подданных. Брахманы постоянно подчеркивали «первенство» своей касты. Жрецы как наиболее интеллектуально развитые представители древнеиндийского общества собирали старинные предания и обрабатывали их так, чтобы мифы могли укреплять политические позиции высшей касты. Вместе с преданиями и мифами жрецы стали первыми собирать и попытались кодифицировать несовершенные архаические законы.

Со времени правления императора Циньской династии Цинь Шихуанди (III в. до н. э.) Китай был разделен на области и уезды, во главе которых были поставлены два чиновника — гражданский и военный губернаторы. Вмешательство в дела управления центрального правительства стало повсеместным. Казначейство выпускало единую монету. Налоговое обложение и налоговая политика отличаются разработанностью.

При правителях Ханьской династии (II в. до н. э. — II в. н. э.) вводится продажа должностей и система замещения должностей после сдачи экзамена.

Они облегчали купцам, ростовщикам, разбогатевшим ремесленникам возможность проникать в государственный аппарат. Государственный экзамен был доступен и детям общинников. Благодаря внутриобщинной консолидации самые талантливые дети могли получить хорошее образование, чтобы потом сдать единый государственный экзамен.

Центральная «горизонталь власти» империи включала в себя финансовое, военное, судебное, обрядовое ведомства, ведомства сельского хозяйства, императорского двора и дворцовой стражи. Главы ведущих ведомств приглашались на совещания к императору, на которых обсуждались важные вопросы государственной жизни.

Государственный аппарат Китая отличался многочисленностью и большим объемом полномочий, что определяло социальную значимость, престиж чиновничества. Древний Китай по праву мог считаться государством чиновников.

Финансовое и военное ведомства сложились в VII—IV вв. до н. э. в царстве Лу. Во главе его в Ханьской империи стоял канцлер — чэнсян, который выполнял обязанности первого министра и главного помощника правителя, разрабатывал финансовую политику, определял суммы налоговых и других поступлений в доход казны и государственные расходы, составлял и разрабатывал государственный бюджет.

В центральном аппарате становилось все больше узких направлений и все больше узких специалистов. Каждый налог собирали «свои» сборщики. Специализация наблюдалась в других сферах государственного управления. Командующим армией считался сам император, но положение канцлера как первого помощника и главы административного аппарата делало его ответственным за все военные приготовления. Финансовое ведомство осуществляло свои функции вместе с ведомством императорского двора. Военному ведомству отводилась особая роль. Оно возглавлялось тайвеем, к ведению которого относилось комплектование армии, назначение военных чинов, награждение за доблесть, проявленную в боях.

В империи существовало особое ведомство обрядов, которое руководилось верховным жрецом. Жрецами становились наиболее знатные и образованные аристократы. Жрецы были богаты, и их роды по знатности ничуть не уступали роду самого императора. Служители религиозных культов имели свои дружины — «храмовые воинства». Императоры старались поставить на место верховного жреца своего сторонника.

На местах процветало взяточничество. Взятки брали и чиновники центрального аппарата, за которыми наблюдали особые цензорские органы, возглавляемые верховным цензором. Чиновники этого ведомства стояли на страже существующих порядков в центре и на местах.

Страна была поделена на округа, являющиеся налоговыми и военными единицами. Уездная территориальная администрация в Китае сложилась в начале VII в. до н. э. в период существования удельной системы. В каждый уезд направлялся чиновник, ответственный перед правителем царства или крупного удела.

Основу военной силы чжоусцев составляли воины-профессионалы, входившие в армейские группы и размещенные в военных поселениях и лагерях. Военным лагерям выделялись земельные угодья, которые составляли их хозяйственную базу. Должность командующего передавалась по наследству. Со временем служба в армии стала наследственной.

В империи Инь существовала воинская повинность, когда в армию брали мужчин от двадцати трех до пятидесяти шести лет, которые должны были пройти годичную подготовку, нести гарнизонную службу в течение года и месяц в году служить в ополчении на территории родной провинции. На охрану государственных границ без указания сроков службы направлялись провинившиеся чиновники, преступники, потерявшие свободу за долги, заложники, бродячие торговцы.

Постепенно сформировалась постоянная армия, которая находилась на содержании казны. Она состояла из личной дружины императора и частей, охранявших столицу. Поимка бандитов и разбойников входила в обязанности военного ведомства. Начальник императорской гвардии, телохранитель вана, занимал важное место при дворе. Император назначал на этот пост преданного ему человека. Он становился его глазами и ушами, отслеживая и оценивая обстановку при дворе.

Правовая система Китая находилась в зачаточном состоянии, а право еще не было сегментировано. Судили на основании обычая. Провинциальный судья был одновременно и начальником тюрем в округе.

Судебное ведомство строго следило за применением уголовных законов. Все дела о преступлениях проходили через его руки, особенно дела, связанные с превышением власти чиновниками. Низшим судом по гражданским делам была уездная администрация. В качестве последней инстанции выступал сам император, который мог непосредственно разбирать судебные дела.

Основной социальной и экономической единицей общества раннего Древнего Египта являлась сельская община, состоявшая из свободных людей. С интенсивным развитием сельскохозяйственного производства происходит внутреннее социальное и имущественное расслоение общины. Это связано с возрастанием общей массы прибавочного продукта, который присваивает себе общинная верхушка, в руках которой сосредоточены руководящие функции по созданию, содержанию и расширению сети ирригационных сооружений.

К концу IV тысячелетия до н. э. в период интенсивной социальной дифференциации общества формируется господствующий социальный слой, который все больше отделяется от основной массы свободных общинников — крестьян.

В период создания единого государства община утрачивает свою хозяйственную самостоятельность и переходит под контроль чиновников центрального аппарата. Земельный фонд, управление ирригационной системой, храмовое хозяйство — все это переходит в собственность и управление главного лица государства — фараона. Однако община не исчезает полностью, а постепенно трансформируется в постоянные сельские поселения.

Для работы в хозяйствах фараона, светской и духовной знати привлекались различные категории зависимых подневольных: бесправные рабы-военнопленные, собственные соплеменники, доведенные до рабского состояния и «слуги царя». В отличие от других рабов «слуги царя» владели небольшим личным имуществом и получали скудное пропитание с царских складов. Эта форма получила название домашнего рабства.

Жреческое сословие укрепило свои позиции и на протяжении всей истории Египта представляло опасность для фараона как сильнейший конкурент за реальную власть в государстве. В отличие от светских владык жреческое сословие практически не знало внутренних расколов. Жрецы были хранителями тайных знаний, поэтому тайная борьба между фараоном, его приближенными и мощной корпорацией жрецов отличалась крайней жестокостью и изощренностью.

В период Среднего царства появляется новый пласт работников, который полностью состоит из нетитулованного чиновничества. Данный слой сформировался из людей, которые привыкли повиноваться и не претендовали на то, чтобы вершить большие дела. Благодаря нетитулованному чиновничеству вокруг фараона сформировался «защитный барьер», что давало ему возможность сохранить свои политические позиции.

Из «слуг царя» выделяется новая социальная группа — «неджес» (маленькие), из которой тоже выделяется особая группа — «сильные неджес».

Из среды рядовых общинников выделяются две влиятельные прослойки:

1) жрецы-брахманы, которые являлись хранителями ритуально-культовой практики племени;

2) правители-военноначальники, или кшатрии.

Правители ранних государственных образований исполняли функции верховных распорядителей материальных ценностей и являлись крупнейшими собственниками. Со временем должность раджи становится наследственным институтом власти.

Основной функцией раджи была распределительная, когда раджа мог выделять и отдавать в собственность определенных членов общества часть от общего земельного фонда. Одновременно раджа являлся и главой аппарата администрации.

Большая часть общества представлена свободным незнатным населением. Основную массу составляли ремесленники и крестьяне, входящие в касту шудр. Низшую ступень общества занимали рабы и представители завоеванного, бесправного населения.

Решения старейшин и представителей знати носили обязательный характер. Нередко возникали конфликты за власть среди окружения раджи и жрецов-брахманов. В то же время начинается противостояние между знатью и простыми общинниками. Окончательно оформляется такое понятие, как «варна» («каста»), или «вид», или «разряд». В книге священных гимнов содержится предание о возникновении четырех варн (каст).

Спецификой древнеиндийского строя был кастовый характер. Первой и высшей кастой были брахманы (жрецы). Второй кастой — кшатрии, чьим

долгом было воевать. Царь принадлежал к касте кшатриев. Третьей кастой были вайшьи — торговцы. Последней кастой были шудры — земледельцы. В систему индийского общества не включались неприкасаемые, которые жили отдельно от всех остальных каст и выполняли самую грязную работу. Запрещался переход из одной касты в другую.

В шаньско-иньском (XV—XII вв. до н. э.) и раннечжоусском (XI—X вв. до н. э.) переходном от общинно-родового к классовому обществу Китае складывающиеся сословно-классовые границы проходили между двумя социальными слоями: родовой аристократией, интересы которых защищал закон, и свободными крестьянами-общинниками. Бесправные рабы вообще не входили в социальную лестницу. На данном этапе преобладало домашнее рабство, когда положение раба было похоже на статус неполноправного члена семьи.

В связи с развитием государственного аппарата, усложнением управленческих функций в чжоусском Китае формируется привилегированное сословие чиновников различных рангов.

Разложение общинной собственности на землю и присвоение общинной земли верхушкой чиновничества приводит в VI—V вв. до н. э. к росту частного землевладения и увеличению числа безземельных и малоземельных крестьян, которые пополняли ряды попавших в долговое рабство.

Высший социальный слой состоял из титулованной знати, ранжированного чиновничества и из незнатных крупных землевладельцев и купцов. Этот слой представлял замкнутую иерархическую систему, причем на раннем историческом этапе был возможен переход из одной «партии власти» в другую. Выделялся социальный слой непривилегированных свободных мелких производителей, собственников средств производства — ремесленников.

Различия между социальными слоями находили выражение и в праве. «Благородные» противопоставлялись законом и традицией как «подлым», так и «простонародью». Если закон нарушал человек «благородного происхождения», то для него полагался денежный штраф. Если простого общинника подозревали в преступлении и его вина была доказана, то за незначительный проступок могло последовать весьма значительное наказание.

Древнее ближневосточное право. Судебник Хаммурапи. Брахманское право. Веды и возникновение религиозного права (законы Ману). Артхашастра (область деятельности судей). Дхарма – основная правовая норма брахманского права. Ветхий завет. Второзаконие. Талмуд.

Древним источником права в государствах Двуречья был *обычай*. Наряду с обычаем весьма рано появляется и другой источник права — *закон*. Известны законы таких городов, как Ларсы, Эшнунны, Исины. Одним из наиболее значительных этапов в развитии права следует рассматривать появление Законов Хаммурапи. Они представляют собой обширный законодательный памятник, состоящий из 282 статей. Внешне Законы (судебник) Хаммурапи представляют собой черный базальтовый столб, обнаруженный в 1902 г. французской археологической экспедицией в г. Сузы. Судебник Хаммурапи

затрагивает самые различные вопросы права. В науке вопрос о системе Законов Хаммурапи решается по-разному. Правовые положения изложены казуистически, без обобщений. Вполне возможно, что Законы Хаммурапи представляли собой записи судебных решений. Первый раздел (пять статей) судебного кодекса посвящен суду и преступлениям, связанным с отправлением правосудия. Во втором разделе (около 120 статей) регулируются вопросы приобретения и защиты собственности. Третий раздел (около 70 статей) посвящен брачно-семейным отношениям и наследственному праву. В четвертом разделе (около 20 статей) говорится о наказаниях за преступления против личности. Наконец, в пятом разделе (около 70 статей) содержатся нормы, регулирующие трудовые отношения.

Древнейшим источником права в Индии был *обычай*. С развитием государства все большее значение приобретали *законы*, издаваемые царями. Отличительная особенность древнеиндийского права — огромное влияние религии. В большинстве случаев судьями являлись слушатели церкви. Древнейшие индийские сборники законов (Законы Ману, Артшахастра и др.) представляли творчество различных школ брахманов и служили руководствами. Наиболее известный сборник, дошедший до наших дней — Законы Ману (II в. до н.э. - - II в.), которые были составлены в период острой борьбы между брахманизмом и буддизмом. При Ашоке (272— 232 гг. до н.э.) буддистская религия стала государственной. Законы Ману содержат три группы норм: религиозные предписания брахманов; нормы, регулирующие организацию государственной власти; нормы гражданского и уголовного законодательства. Сборник делится на 12 глав с 2685 статьями, каждая из которых состоит из стихов (шлоков). Источниками религиозного индусского, согласно Законам Ману являются «Веды, шрити, одобренный обычай и то, что согласуется с доброй совестью». Характерными чертами Законов Ману являются: каузальная форма изложения, сословный характер права, правовой формализм, символизм, отсутствие деления на отрасли и т. д.

В Законах Ману особое внимание уделялось праву собственности. Основной отраслью экономики Индии являлось сельское хозяйство, что определяло особую ценность земли.

В Законах Ману нашли отражение такие характерные черты древнеиндийского права, как приоритетное значение обычая в регулировании общественных отношений, наличие верховной собственности на землю у правителя при общинном землевладении и сравнительно широких правах ее отчуждения у крестьян-общинников.

В Законах Ману говорится об обязательствах, но ничего не сказано о формах заключения сделок. При этом при решении споров они предписывают привлекать свидетелей, а при их отсутствии, прибегать к клятвам и ордалиям. Следует полагать, что сделки в Индии совершались устно, в присутствии свидетелей. Различались обязательства из различных видов договоров. Древнеиндийский закон четко устанавливал причины недействительности договоров.

Из 15 книг Артхашастры непосредственно праву посвящены лишь книга III «Область деятельности суда», где рассматриваются вопросы судопроизводства, организация сыска и наказания преступников, а также книга VI «О поддержании общественного порядка». В качестве источников права в Артхашастре рассматриваются, прежде всего, эдикты царя, затем дхармашастры, судебная практика и обычаи. Узаконения царя обладают большей юридической силой, чем остальные. Однако многие положения Артхашастры заимствованы из Законов Ману. Так в книге III дана классификация судебных исков – 18 поводов судебного разбирательства, которые касаются собственности, обязательства, брака, наследования имущества.

Начало древнееврейского права относится ко времени полулегендарного пророка Моисея (XIII в. до н. э.), с именем которого связывается начало освоения евреями Палестины, составление религиозных заповедей и первых законов. Реально большинство приписанных Моисею правовых предписаний, вошедших в ветхозаветные книги Библии «Исход» и «Левит», появляются в Иудейском царстве в IX — VII вв. до н. э. Около 622 г. до н. э. в связи с народными волнениями в Иудее создается новый свод, повторяющий и развивающий Моисеевы законы, — «Второзаконие». К этому же времени относится составление так называемых «свертков синагог» в 5 книгах — сборников обычного древнееврейского права, признанного таковым священнослужителями (основные судьи у евреев). После возвращения из вавилонского плена, как бы в наставление и в воспоминание о прежних временах был составлен сборник древних юридических обычаев — Галахом; хранителем древнего закона и обычая провозглашался высший религиозный и судебный совет — синедрион.

Несмотря на священно-религиозное отношение к древним законам и обычаям, еврейская традиция не запрещала истолковывать старое право — так к началу I в. н. э. у евреев стали возникать юридические школы и направления. Причем в отношении к древнему праву эти школы придерживались разных позиций. Одно направление, связываемое с именем раввина Галдела, председателя синедриона в 30 — 10 гг. до н. э., ставило на первое место идею правовой справедливости, тогда как последователи раввина Шамаи выражали позиции «строгого права», точного следования букве древних законов. С учетом нараставших толкований, во II в. раввин Егуда Танасси составил сборник обычного еврейского права — Мишна в 6 книгах, — позднее получивший новую редакцию. Наряду с этим, собственной традиции истолкования древнего права придерживались и те иудеи, которые не ушли из Вавилона после окончания плена. Их юристы и учителя составили особый свод нововведений к праву под названием Гемара («Восполнение»), посвященный главным образом имущественным и семейным отношениям. Позднее из этих двух сводов — Мишны и Гемары — составили единый памятник под названием Талмуд. Талмуд — это не чисто правовой, но более религиозный, наставительный свод разного рода поучений и толкований, и в силу этого по содержанию посвященный Многим правовым вопросам; но это не кодекс и не

свод чисто правовых норм. Опираясь на разные традиции обычного права, оформились и разные редакции Талмуда в IV — V вв.: иерусалимская и вавилонская. Талмуд, наряду с книгами Ветхого завета, стал важнейшим источником древнееврейского права.

Контрольные вопросы

1. Основные периоды в истории древнеегипетского общества.
2. Возникновение и особенности государств в Древней Месопотамии.
3. Законы Хаммурапи, их основные черты и положения.
4. Особенности возникновения и развитие государства в Древней Индии.
5. Законы Ману, их особенности и основные положения.
6. Возникновение государства и права в Древнем Китае.
7. Возникновение и развитие таможенного дела в древневосточных странах.

Лекция №3. Античное государство и право.

Общие черты и особенности возникновения государства в Древней Греции и Древнего Рима. Особенности государственной и общественной организации Спарты. Процесс утверждения афинской демократии (реформы Солона, Клисфена, Эфиальта, Перикла). Афинское право.

Ранняя государственность Рима, реформы Сервия Тулия. Переход к республиканскому правлению. Трансформация республики в диктатуру принципсов. Возникновение империи: принципат, доминат. Кризис и раскол империи.

Возникновение римского права. Законы XII таблиц: история написания, источники и система. Институты Гая – важнейший источник изучения римского права. Преторское право. Кодексы императоров. Содержание римского права.

Общие черты и особенности возникновения государства в Древней Греции и Древнего Рима. Особенности государственной и общественной организации Спарты. Процесс утверждения афинской демократии (реформы Солона, Клисфена, Эфиальта, Перикла). Афинское право.

Греция никогда не была единым государством, а представляла собой множество городов-полисов. Один доминирующий полис сменял другой, но Древняя Греция в отличие от Древнего Китая или Древнего Египта никогда не была единым государством. Характерным отличием древнегреческого рабовладения был его частный характер. Рабы принадлежали конкретному владельцу и никогда — государству в целом. Земельные ресурсы также находились в частной собственности.

Само развитие греческого общества от патриархальных структур и ранних государственных образований гомеровской эпохи до классического рабства и расцвета античной демократии обнаруживает некоторые

закономерности в развитии политической жизни и в смене самих форм устройства городов-государств.

Простые граждане полиса, не имевшие политического опыта, уступили бразды правления родовой аристократии — крупным земельным собственникам. Дальнейший процесс эволюции государственной власти сопровождался обострением борьбы между аристократией, державшей в своих руках власть, и народом — демосом, все более осознающим свое гражданское единство. Результатом этой борьбы стала серия законодательных реформ, которые создали основу для развития демократического правления.

К VI—V вв. до н. э. на первый план среди нескольких сотен древнегреческих полисов выдвигаются два наиболее крупных и сильных в военном отношении государства-города: Афины и Спарта. На протяжении всей последующей истории Древней Греции происходит соперничество между двумя полисами. Для Афин была характерна частная собственность на землю и частное рабовладение. В Спарте земля находилась в государственной собственности, и рабы-илоты принадлежали не конкретному частному лицу, а всему государству-полису.

Спарта как государство возникла в VIII—VII вв. до н. э. В основе возникновения лежали общие закономерности разложения родоплеменного строя. Процесс возникновения государства сопровождался сохранением значительных остатков родовой организации. Социальное и политическое устройство Спарты было закреплено ретрой — договором. На протяжении всей своей истории Спарта оставалась земледельческой общиной. Ремесла и торговля были делом неполноправных периеков, эти занятия были строго запрещены свободным спартиатам. Делом жизни спартанцев была военная служба. Все свободное время посвящалось военной подготовке и спортивным занятиям, тренировкам.

Периеки — жители горных районов Спарты — занимали в правовом отношении промежуточное положение между спартиатами и илотами. Они были свободными, обладали имущественной правоспособностью, но не пользовались правами и находились под надзором гармостов. На них распространялась военная обязанность: они должны были участвовать в сражениях в качестве тяжеловооруженных воинов. По своему положению периеки были близки к афинским метекам.

Земля в Спарте была поделена на десять тысяч равных участков — по числу полноправных граждан, которое должно оставаться неизменным. Не было участка — не было гражданства. Землю обрабатывали илоты, которые имели семьи, они наделялись двором и земельным наделом, но облагались определенной податью.

Илотами признавались поработанные жители Мессении и Лаконии. Они являлись собственностью государства. Илоты предоставлялись в распоряжение спартиатов, участвовали в войнах Спарты в качестве легковооруженных воинов. Они могли выкупиться на свободу, но даже после выкупа были совершенно бесправными. Получив свободу, илоты стремились покинуть пределы Спарты. Илоты носили особую одежду из шкур животных, которая

подчеркивала их бесправие. Илота, отличавшегося физической силой, убивали. Каждый год Спарта объявляла илотам войну. Молодые спартиаты, вооруженные кинжалами, убивали всякого илота, попадавшего на дороге, в лесу, в поле. Это правило распространялось на детей и женщин.

Илоты были коренными жителями своей страны. Илотов в Спарте было около двухсот тысяч, что в несколько раз превышало численность спартиатов. Каждый раз поднятое восстание илотов терпело неудачу. Тем не менее Спарта постоянно чувствовала грозящую ей опасность.

Благодаря илотам существовала вся община и каждый ее участник в отдельности. По законам Спарты предписывались простота быта и умеренность в пище, граждане имели одинаковую одежду и вооружение. Социальное равенство подчеркивалось ежедневными коллективными трапезами, на устройство которых спартиат отчислял часть своего дохода. Единство спартиатов устанавливалось правилами против роскоши. Спартиатам запрещалось торговать, для них вводились тяжелые, неудобные в обращении железные бруски.

Государство вырабатывало в молодежи смелость, дисциплинированность и беспрекословное подчинение. Юношам стремились прививать восхищение спартанскими порядками, вырабатывать у них высокомерное презрение к илотам и ко всем, кто занят физическим трудом.

Спарта была аристократической республикой. От первобытно-общинной эпохи уцелели Народное собрание, совет старейшин и два вождя. Народное собрание сохранило старинное демократическое устройство, но с течением времени утратило реальную власть.

В Народном собрании участвовали спартиаты, которые достигли 30-летнего возраста. Первоначально Собрание созывали вожди. Выступать в Собрании и предлагать законы или кандидатов для избрания могли только должностные лица или послы иностранных государств. Участники собрания только заслушивали выступления и голосовали.

Собрание, выходявшее из подчинения властей, распускалось, а его решения считались недействительными. Голосование было примитивным наследством архаического общества, когда граждане расходились в разные стороны, после чего на глаз определяли большинство. Избрание должностных лиц производилось криком: за кого громче кричали, тот и считался избранным.

Орган власти — совет старейшин (герусия) — унаследован от родоплеменной организации. Совет старейшин состоял из двадцати восьми членов-геронтов, которые занимали места пожизненно и не отвечали за свои действия. Геронты избирались из числа знатных спартиатов, достигших 60-летнего возраста.

Герусия рассматривала и подготавливала законопроекты, осуществляла суд по уголовным делам. Цари были членами герусии, но должны были подчиняться ее решениям. Функции царей ограничивались военными, религиозными и некоторыми судебными делами.

Со временем в Спарте появилась и приобрела решающее влияние коллегия эфоров, состоявшая из пяти человек, избиравшихся Народным

собранием на год. Эфоры появились в результате острых конфликтов между родоплеменными вождями и родовой аристократией. Эфоры созывали Народное собрание, совет старейшин и предлагали им вопросы для обсуждения, руководили внутренней и внешней политикой, следили за исполнением законов. Они могли предавать суду не только граждан, но и должностных лиц.

Первоначально эфоры считались помощниками архажетов. С середины VI в. до н. э. эфоры поставили под контроль архажетов. Отчитывались эфоры только перед своими преемниками, и их деятельность практически не контролировалась Народным собранием. Эфоры не участвовали в общих сисситиях и имели собственный стол.

Предпринимавшиеся в III в. до н. э. попытки восстановить старые порядки путем передела земли, уничтожения долгов, восстановления военного могущества, предоставления прав гражданства неполноправным жителям Спарты потерпели крах. Развитие рабовладельческого общества вело к крушению социальных и политических порядков, сохранивших коллективистские пережитки общинного строя.

Афины — главный город Аттики. Важным этапом в процессе образования государства в Афинах были реформы, происходившие в течение ряда веков и завершившиеся к VIII в. до н. э. Одной из таких реформ было объединение (синойкизм) племен, населявших Аттику, в единый афинский народ. В результате синойкизма в Афинах создается совет, управлявший делами всех четырех племен. Политическая жизнь развивалась через ожесточенную борьбу с родовой знатью. Знатные образовали сословие эвпатридов («благородных»), мелкие земледельцы получают общее для них название геоморов, ремесленники — демиургов. Замещение всех важных должностей стало привилегией эвпатридов. Совет старейшин превращается в аристократическое собрание, никем не выбираемое и никем не контролируемое.

Оно заседало на холме бога войны Ареса, и потому его называли ареопагом, который осуществлял высший суд, наблюдал за действиями должностных лиц. Аристократический ареопаг стал еще одним инструментом контроля эвпатридов за политической жизнью государства. Начиная с VI в. до н. э. в политическую жизнь активно включились общинники.

На рубеже VII—VI вв. до н. э. перед полисом стояла проблема ликвидации долговой кабалы, из которой было практически невозможно выбраться. Государство нуждалось в реформе. Ответом на это стали реформы афинского аристократа Солона. Он запретил долговое рабство для граждан и успел вернуть многих на родину. Отныне рабами в Афинах могли стать только пленные. В то же время Солон не произвел передела земли, хотя установил максимальный размер земельного владения. Но, разрешив свободную куплю-продажу земли и дробление земельных владений, он сделал неизбежным дальнейшее обезземеливание демоса.

Была проведена политическая реформа, которая установила имущественный ценз и была направлена на замену привилегий происхождения привилегиями богатства. Граждане делились по имущественному признаку на

четыре разряда: самые богатые; просто богатые; граждане среднего достатка; все прочие — феты.

Первые два разряда граждан служили в коннице. Третий разряд — тяжеловооруженные гоплиты — пехотинцы сделали истинной славой афинского войска. Четвертый разряд составил затем легковооруженную пехоту.

Высшим органом власти было Народное собрание, которое принимало законы, решало законы о войне и мире, заключало или расторгало договоры с другими полисами, избирало должностных лиц и проверяло их работу. Были созданы два новых органа: совет четырехсот и гелиэя — суд присяжных. Совет четырехсот оказывал влияние на Народное собрание и ограничивал власть ареопага. Гелиэя являлся одновременно судебным и законодательным органом.

Реформа Клисфена 509 г. до н. э. окончательно ввела территориальное разделение граждан. Аттика разделилась на десять территориальных фил, каждая из которых включала три находящиеся в разных местах территории (тритии) — городскую, прибрежную и земледельческую.

Совет четырехсот был ликвидирован. Вместо него выбирали совет пятисот — по пятьдесят человек от каждой новой филы. Аристократический орган был заменен демократическим, в котором могли присутствовать и принимать решения знатные и незнатные рабовладельцы.

Командование афинским ополчением и внешние сношения переходят от архонта — полемарха к новому демократическому органу — коллегии стратегов по одному от каждой филы.

Клисфен вел так называемый суд черепков — остракизм, для определения человека опасного для существующего строя путем голосования на черепке (остраконе). Осужденный большинством изгонялся из Аттики сроком на 10 лет без конфискации имущества.

По реформе Эфиальта 462 г. до н. э. ареопаг становится чисто судебным органом. В его ведении оставались так называемые преступления против божества. Был открыт доступ к занятию должностей представителями более низших разрядов. С Эфиальтом связывают ведение граф параномон, т. е. право каждого афинского гражданина возбуждать «жалобы на противозаконие».

Расцвет афинской демократии связан с именем Перикла, который вел ряд реформ. Он вел оплату гражданам за выполнение ими общественных должностей. Изменил порядок избрания на высшие должности: все должности избирались по жребию кроме тех которые требовали специальных знаний. Была упразднена цензовая структура общества и провозглашен принцип формального равенства.

Полноправными гражданами Афин являлись только лица мужского пола, чьи отец и мать были природными и полноправными гражданами Афин. Гражданство приобреталось с 18-летнего возраста.

Основную массу граждан составляли люди среднего достатка, чьи земельные наделы не превышали 10 га. Небольшое число граждан обладало значительными состояниями. «Позорящие» профессии были уделом иностранцев-метеков, вольноотпущенников, рабов. Метеки занимались своим профессиональным делом, но не участвовали в Народном собрании.

Уклонившийся от уплаты налогов метек продавался в рабство. Браки между ними и гражданами запрещались.

Положение отпущенных на волю рабов было близко к положению иностранцев. Раб не мог иметь семью. Дети, прижитые им от связи с рабыней, были собственностью хозяина. Отпущенный на свободу раб подпадал под двойной надзор государства.

Все должностные лица избирались сроком на год без права переизбрания. Каждый сам выставлял свою кандидатуру. Должность стратега не оплачивалась, потому ее занимали только состоятельные лица. В их компетенцию входило командование армией и флотом, но в действительности они ведали и многими другими делами, относящимися к внутренней и внешней политике.

Развитие права в Греции и Риме осуществлялось в рамках отдельных полисов. На смену архаическим обычаям приходит закон, который имеет рациональный характер и выражен в нормативной форме. Право в Античном мире предстает как механизм, регламентирующий полисную жизнь, лишенный какого-либо мифологического происхождения.

Признание закона в качестве основной нормы общественного регламента или его утверждение в качестве источника права сопровождалось кодификацией обычаев. Каждая полисная система порождала свои законы, регламентирующие жизнь сограждан в каждой сфере.

В Афинах политическая традиция, предусматривающая разработанную процедуру принятия законов Народным собранием, была заложена реформами Солона и Клисфена в VI в. до н. э. В Риме обычаи подверглись обработке и записывались в «Законах XII таблиц».

Основным источником афинского права в период расцвета демократии был религиозный обычай. Его строгое соблюдение признавалось непременным элементом демократии.

Древнейшей систематизацией афинского права считаются законы Драконта (VII в. до н. э.), которые известны своей жестокостью: укравшие овощи и плоды несли то же наказание, что и отцеубийцы, — смертную казнь.

При Солоне законы Драконта были отменены, и афинское право стало аморфным, но значительная его часть была обычаем. Как бы ни рассматривались судебные споры, они должны были решаться на основе правовых актов. Публиковались декреты на специальных стелах — вертикально поставленных каменных досках — или на табличках. Они хранились на городской площади рядом со священным Парфеноном.

Право, регламентирующее имущественные отношения, достигло в Древних Афинах высокой степени развития. Широкое распространение денежных отношений позволяло накапливать большие состояния. Частная собственность охранялась самыми жестким образом. Воровство наказывалось смертной казнью.

По сравнению с гражданским правом уголовное развито было недостаточно. Это проявляется в сохранении институтов и представлений доисторического времени. Дела о ранениях, увечьях, оскорблениях, кражах, об

убийствах и прелюбодеяниях рассматривались в суде по заявлению заинтересованной стороны. Оскорбление и убийство посла считались преступлениями против религии. Наиболее тяжкими государственными преступлениями считались измена полису и его интересам, покушение на государственное устройство и безбожие. Строго различались умышленные, неосторожные и случайные убийства. Разнообразны применявшиеся судами наказания: четвертование, разрывание деревьями и животными, осуждение на голодную смерть, отравление. Тюремное заключение было только предварительным. Широко применялось всеобщее моральное наказание, лишение прав гражданства и изгнание из города. Определение наказания зависело от степени тяжести преступления. Афинскому уголовному праву хорошо известно понятие смягчающих вину обстоятельств.

Рассмотрению дела предшествовало предварительное следствие. Обвинитель и обвиняемый могли давать показания, требовать допроса свидетелей, предоставлять вещественные доказательства. Основным элементом судебного следствия были речи сторон. Судебную речь заучивали наизусть, она должна быть лишена витиеватых фраз и, содержать факты и логическое заключение. Показания, заинтересованные стороны давали под присягой.

Вначале решался вопрос о виновности лица. При обвинительном вердикте приступали к определению меры наказания. Голосование было тайным. При равном счете голосов выносилось решение «невиновен».

Ранняя государственность Рима, реформы Сервия Тулия. Переход к республиканскому правлению. Трансформация республики в диктатуру принцепсов. Возникновение империи: принципат, доминат. Кризис и раскол империи.

Население древнеримского государства-полиса составили римские граждане — патриции и их антагонисты — плебеи.

Для перехода от царства к республиканскому правлению характерны некоторые пережитки родоплеменной организации. Каждое племя состояло из ста родов, каждые десять родов образовывали курию, курии образовывали общее Народное собрание римской общины.

Народное собрание принимало или отвергало законопроекты, избирало всех высших должностных лиц, выступало в качестве высшей апелляционной инстанции при решении вопроса о смертной казни, объявляло войну. Дела непосредственного управления входили в компетенцию римского совета старейшин — сената. Военное предводительство, верховные жреческие и судебные функции принадлежали царю, который избирался собранием курий.

Плебеи как социальная группа не состояли в племенной организации и не принимали участия в управлении общиной. Но были свободны, несли военную службу наравне с патрициями и платили налоги.

Вопросы о политических правах плебеев порождали острые конфликты, которые привели к коренным реформам. Самой первой и важной была реформа царя Сервия Тулия, осуществленная в VI в. до н. э.

Плебейский элемент был допущен в Народное собрание, сделался частью «римского народа». Было произведено деление граждан на пять имущественных разрядов:

- 1) патриции и плебеи, имущество которых оценивалось в сто тысяч ассов (ас — мелкая римская монета);
- 2) патриции и плебеи, имевшие семьдесят пять тысяч ассов;
- 3) имеющие пятьдесят тысяч ассов и т. д.

Особый разряд составляли всадники, стоимость имущества которых превышала сто тысяч ассов (восемнадцать центурий). Каждый разряд выставлял определенное количество военных единиц — центурий (сотен): первый разряд — восемьдесят, второй, третий и четвертый — по двадцать, пятый — тридцать. Одну единственную центурию составили граждане, которые не имели имущества, — пролетарии. В Народном собрании граждане выстраивались и голосовали по центуриям, каждая из которых имела один голос. Город был разделен на четыре территориальных округа — трибы.

Закон Лициниев предоставил плебеям право на италийскую землю. Максимальный размер частного землевладения составлял — пятьсот югеров (сто двадцать пять га). Гражданство утрачивалось с продажей в рабство за долги или за преступление, вследствие ссылки или изгнания. Политическое полноправие не означало гражданского полноправия. Гражданское полноправие — возможность управлять имуществом.

По мере превращения Рима в столицу огромной территории состав населения стал пополняться иностранцами — peregrini, которые претендовали на то, чтобы учитывались право и обычаи их собственной страны. В результате этого в пределах одного и того же города возникают и обособляются две системы права: одна для римских граждан, другая для peregrini — право квиритское и право peregrinское. Peregrinское право со временем стало называться «правом народов». С IV—III вв. до н. э. основным работником в Риме становится раб.

В конце VI в. до н. э. вместо царя стали выбирать двух консулов. С этого времени начинается история Римской республики, просуществовавшей около пятисот лет. Главным органом власти был сенат.

Первоначально было триста сенаторов. Их назначали цензоры. Назначение было практически пожизненным. Сенат подчинялся Народному собранию, но мог объявить его решения недействительными. В особых случаях сенат был вправе прибегнуть к временной военной диктатуре, когда по его решению один из консулов назначал диктатора. Диктатор опирался на военную силу и не нес ответственности за свои действия. Назначался на шесть месяцев. Сенат распоряжался казной и наблюдал за государственным имуществом, бюджетом, внешними отношениями и военным делом. Не будучи судебным органом, сенат мог назначать судебные коллегии и давать указания о производстве расследования.

С течением времени к Народному собранию прибавился народный трибунат, служивший целям ограждения прав граждан от злоупотреблений власти.

Существовало два вида народных собраний — центуриатные и трибутные. Центуриатные считались главными. Они созывались по приказу консула, претора, трибуна и начинались с религиозных обрядов. Затем присутствующие занимались обсуждением законов.

С приростом населения увеличилось число центурий, и в III в. до н. э. их было уже триста семьдесят три. Происходит демократизация центуриатного собрания, и каждый разряд населения получает по семьдесят центурий. Резко возросло количество триб, вместо четырех стало тридцать пять. Решения трибутных собраний получили название плебисцитов.

Правительственная власть складывалась из коллегий, избираемых народными собраниями на год. По истечении срока члены коллегий несли ответственность за свои действия и могли быть преданы суду за злоупотребления. Каждый мог наложить вето на действия своего коллеги. Важнейшее значение имели коллегия консулов и коллегия преторов. Консулы были высшими магистратами республики.

Особое положение занимали плебейские (народные) трибуны. Трибун не мог отлучаться из Рима и имел право запрещать исполнение любых приказов, от кого бы они ни исходили, налагать вето на постановление сената.

Армия в Риме строилась на строгой дисциплине. Командующий имел в отношении всех своих солдат и офицеров право смертной казни. При нарушении воинского долга прибегали к децимации — казни каждого десятого, принадлежащего к виновному подразделению, — по жребию. Гражданин, достигший семнадцати лет, обязан нести военную службу.

После победы Рима над Карфагеном и Македонией во II в. до н. э. Римское государство господствует на всем пространстве земель Средиземного моря. Население завоеванных стран стало неисчерпаемым источником рабов, сотни тысяч которых были проданы в земельные поместья новой римской знати — сословия нобилей.

К сословию нобилей принадлежали те, чье имущество оценивалось в один миллион сестерций. Рост крупных поместий (латифундий) сопровождался процессом разорения римского крестьянства.

В 133 г. до н. э. по закону Тиберия Гракха устанавливался максимальный размер землевладения, находящегося в частных руках, — 1000 югеров на семью (около 250 га). Излишки распределялись между безземельными и малоземельными. С его смертью осуществление реформы было приостановлено.

Юридическим основанием аграрной реформы Гракха было то, что по традиции римская территория считалась общественной собственностью и были возможны ее переделы. Законом 111 г. до н. э. земельные владения были объявлены неприкосновенной собственностью.

В I в. до н. э. при консуле Марии римская армия становится наемной. С ее помощью ликвидируются последние остатки римской республиканской демократии.

В 82 г. до н. э. полководец Сулла устанавливает в Риме единоличную диктатуру, которая была бессрочной. Сулла издавал законы, предоставлял

новые права сенату и ограничивал компетенцию народных собраний. Трибуны были лишены политических функций. Окончательное крушение Римской рабовладельческой республики было ускорено восстанием рабов под руководством Спартака (74 г. до н. э.).

Основание нового политического строя заложил в середине I в. до н. э. Юлий Цезарь. Его называют принципатом по одному из титулов первого лица в государстве — римского императора — принцепса.

Упадок римского народовластия вызван развитием рабовладения и частной собственности на землю. Римские республиканские учреждения, сложившиеся как органы управления городом-полисом, выполнять те же функции в отношении всей огромной державы, в которую превратился Рим, уже не могли. Эту задачу выполнила Римская империя.

Империя сплотила рабовладельческие элементы всех земель в один класс. Римские рабовладельцы стали его руководящей частью. При Юлии Цезаре стали предоставлять права римского гражданина в провинциях. В 212 г. н. э. при императоре Каракалле права римских граждан были предоставлены всему населению провинций.

Консолидация господствующего класса облегчила управление огромной империей и позволила с большим успехом подавлять сопротивление рабов. При Августе интересы рабовладения были ограждены. Были приняты меры к решительному ограничению отпуска рабов на волю и расширению репрессий против них.

Возникновение римского права. Законы XII таблиц: история написания, источники и система. Институции Гая – важнейший источник изучения римского права. Преторское право. Кодексы императоров. Содержание римского права.

На ранних этапах Римского государства римское право отличалось традиционализмом, формализмом и сложными обрядами, тормозившими экономический оборот.

В середине V в. до н. э. происходит первая римская кодификация римского права, получившая название «Законы XII таблиц». В течение многих веков они считались основным источником публичного и частного права. Свое название они получили в связи с тем, что были написаны на двенадцати досках и выставлены на центральной площади Рима для всеобщего обозрения. Согласно традиционной версии, для их составления была создана первоначальная комиссия из 10 патрициев, подготовившая законы на десяти таблицах, текст которых не удовлетворил плебейское население Рима. В результате острого политического конфликта была создана новая комиссия, состоящая как из патрициев, так и из плебеев, дополнившая текст еще двумя таблицами.

В своей основе Законы XII таблиц были записью обычного права. Больше всего в ней нуждались плебеи. Кодификация права была для них этапом в борьбе за уравнивание с патрициями. Сами законы в оригинале не дошли до нас, поэтому современные исследователи могут анализировать лишь фрагменты двенадцати таблиц, сохранившиеся в сочинениях древних авторов, в

особенности Цицерона, Ульпиана, Гая и др.

Законы XII таблиц на протяжении веков пользовались большим авторитетом, они стали классическим образцом квинитского, гражданского права, применявшегося только к лицам, обладавшим римским гражданством.

По некоторым сведениям от всякого вступающего в ряды граждан юноши требовалось знание законов наизусть. Считалось, что без этого нельзя выполнять обязанности граждан, в особенности судебные.

Главное место в них занимали нормы гражданского, семейного, уголовного права, судебного процесса, а также правила о погребении. В них мало внимания уделено обязательствам, вытекающим из договоров. В них ограничено понималась роль государства в преследовании преступника, в ряде случаев допускался самосуд. В тоже время им устанавливались суровые санкции.

Было проведено четкое разделение вещей на две категории:

1) первая — земля, рабы, рабочий скот;

2) вторая — все остальные вещи. В статьях римского права существовала государственная собственность.

Узаконенное «Таблицами» долговое рабство отличалось суровостью и чаще всего угрожало плебеям, лишенным защиты и помощи. В 326 г. до н. э. долговое рабство было уничтожено по закону Петелия.

Семейные отношения по «Законам XII таблиц» характеризуются неограниченной властью главы фамилии. Имущество семьи считалось коллективной собственностью, но распоряжаться им мог только отец семейства, после смерти которого оно поровну делилось между агнатами.

Имущественная правоспособность наступала намного позже политической — не ранее смерти отца.

Уголовно-правовые постановления «Законов XII таблиц» отличаются крайней суровостью. Смертной казнью наказывался всякий, кто посмеет отравить или собрать чужой урожай. Всякий имел право убить на месте преступления ночного вора или вора, захваченного с оружием в руках.

Большинство судебных дел рассматривалось в частном (гражданском порядке). Легисакционный процесс предусматривал сложную процедуру: наряду с заявлениями стороны вносили залог, который вносится проигравшим дело в пользу казны. Нарушение одной из сторон порядка внесения залога автоматически влекло за собой проигрыш дела. Истец лично являлся к претору и делал заявление. Ответчик вызывался истцом. Претор назначал день суда. При неявке одной из сторон решение автоматически выносилось в пользу ее противника. Решение судей было окончательным и не подлежало обжалованию.

В начале II в. н. э. возникают две основные школы права: сабиньянцы (основатель Капитон) и прокулянцы (основатель Лабейон).

С установлением в Риме императорского правления активизируется практическая деятельность юристов — дача правовых консультаций.

В 528—534 гг. была проведена всеобъемлющая систематизация римского права, результатом которой явилось составление ряда крупных сборников

римского права, подвергнувшегося интерполяциям — включениям норм более позднего греческого и восточного права.

В юриспруденции Рима в классический период право делили на публичное и частное. Публичное право носило императивный характер, оно включало в себя отношение власти. В частном выражались отношения формально равных лиц, но находящихся в обществе с имущественной дифференциацией всегда в экономически неравном положении.

Имущественные отношения занимали центральное место в римском частном праве. Для защиты собственника в римском праве в классический и постклассический периоды использовались негаторный иск, который направлялся против третьих лиц, выдвигающих необоснованные претензии на чужую вещь, и прогибторный иск, имеющий своей целью устранение помех, которые препятствовали собственнику осуществлять нормальное использование своей вещи. С развитием преторского права окончательное юридическое оформление получил институт владения. Получает развитие право на чужие вещи.

Обязательственное право являлось юридической формой товарно-денежного обращения. Контракты делились на вербальные, литеральные, реальные, консенсуальные.

С развитием преторского права на смену легисакционному приходит формулярный процесс, при котором повысилась роль претора. Поначалу формула претора состояла из интенции, снабженной репликой претора, предназначавшейся судье. С течением времени формула приобретает триединую форму: за интенцией следует эксцерпция и кондемнация. Эксцерпция — возражение, протест, особое мнение.

Источниками нового римского права сделались распоряжения императоров, постановления сената, консультации юристов. К концу классического периода все больше распространяется экстраординарный процесс, который к концу III в. н. э. почти полностью вытесняет формулярный процесс.

Происходят перемены в судебном устройстве, которые выражаются в отстранении Народного собрания от разрешения. Переход к единоличному судейству отвечал интересам того политического режима, который возник вместе с империей.

Судебная компетенция по уголовным и гражданским делам была передана чиновникам административных органов.

Суд стал строго сословным. Члены высших сословий судились императором или городским префектом. Особый суд существовал для рабов и колонов. Не существовало разделения на предварительное и судебное следствия. Судья производил дознание, выступал обвинителем и выносил приговор. Самым распространенным средством установления истины считалась пытка. Вместо публичного и открытого судопроизводства установилась строгая тайна производства.

В V в. н. э. всемогущее Римское государство находилось в состоянии экономического, политического и идеологического упадка. Падением Западной Римской империи считают 476 г. Эта дата завершает историю Древнего мира.

В римском праве выделяют право писаное и неписаное. Писанное — это издаваемое органом власти в определенной редакции. Второе — вырабатываемое постепенно в самой жизни народа — обычай. Понятно, что обычай является наиболее древнейшим правом, поскольку действовал до появления государства. Он сохраняет свою силу и в дальнейшем, наряду с законом, иногда отменяя последний. В императорский период неудобные обычаи отсекаются, а отмена ими законов прекращается.

Писаное право — это законы, эдикты и мнения юристов.

Законы — делятся на нарушение которых влечет недействительность сделки; нарушение которое не делая сделку недействительной, влечет невыгодные последствия, то есть существует определенная ответственность за нарушения сделки, и нарушение — вовсе без санкции, т. е. нет ответственности.

Самым древним источником, является Законы XII таблиц — 451 г. до н. э. Историки связывают их появление борьбой плебеев с патрициями за ограничение произвола. Поскольку развитие торгово-рыночных отношений требовало крепкого законодательства, Законы XII таблиц установили одинаковые нормы для коренных римских жителей и плебеев, но не провели их равенства. Нет норм права о меновой торговле, вообще об обязательствах, за исключением займа.

В то время законную силу имели только постановления народных собраний. Народное собрание не имело законодательной инициативы и не могло изменить законопроект: либо он отвергался, либо принимался в предложенном виде.

Затем законами стали признаваться постановления сената — сенатусконсульты. При законодательной деятельности народных собраний сенат одобрял законы или утверждал проекты. В период принципата законодательная деятельность собраний свертывается, и постановления сената приобретают силу закона, хотя они нередко диктовались принцепсом, что не скрывалось в названиях сенатусконсультов. Постепенно сенатусконсульты вытесняются постановлениями императоров.

Постановления императоров — конституции — в период домината становятся единственными законами.

Постановления императоров бывают:

-эдикты — регулировали различные общие вопросы общества и государства, имели силу только во время жизни принцепса.

-декреты — постановления по конкретному судебному делу, впоследствии появляются пролонгированные, общеобязательные. Эти постановления сходны по своим чертам с судебным прецедентом.

-указы — ответы на запросы должностных и частных лиц, также редко приобретающие общеобязательное значение.

-поручение — указания отдельным чиновникам, общеобязательны, повторяющиеся в инструкциях.

Эдикт — это программное объявление, которое делали в письменной форме республиканские магистры при вступлении на должность. Эдикты, которые были обязательны для издавших их магистратов, устанавливали правила осуществления деятельности. Эдикт включает в себя годовую программу деятельности магистрата. Эдикт был обязателен только для того магистрата, которым он был издан и действовал на протяжении года, когда был у власти магистрат. Важное значение имеют эдикты: 1) преторов и правителей провинций. 2) курульных эдилов, ведавших гражданской юрисдикцией по торговым делам.

В период с III в. до н. э. в Риме активно развиваются общественные отношения и усложняется жизнь в целом. В связи с этим обстоятельством существующее в данное время право во многом отстает от времени, и тогда особую ценность приобретают эдикты, потому, что они заполняют все пробелы в праве и регулируя тем самым все неурегулированные отношения. Таким образом, праву придавался прогрессивный характер, хотя формально существовали нормы, которые хоть и были, устаревшими, но ни претор, ни другие магистраты не могли отменить или изменить закон. В качестве руководителя судебной деятельности претор мог придать закону практическое значение или, наоборот, лишить силы положения права. Процесс изменения устаревшего права развивался постепенно. В начале магистраты исполняли букву закона не отходя от правил. Позже эдикты стали заполнять пробелы права своими эдиктами. И в результате эдикт претора стал включать такие пункты, которые направлены на изменение закона.

Контрольные вопросы

1. Античное государство и право.
2. Основные этапы развития Афинской демократии.
3. Система государственного управления в Афинах и Спарте.
4. Возникновение древнеримского государства.
5. Государственной устройство древнеримской республики.
6. Древнеримская империя.

Лекция №4. Раннефеодальная государственность и право Западной Европы

Образование раннефеодального государства и права франков. Развитие Франкского королевства при Меровингах и Каролингах. Правовое положение социальных слоев франкского общества. Варварские правды германцев – продукт формирования раннеклассового права. Салический закон – яркий памятник раннефеодального права. Регулирование имущественных отношений. Брак, семья, наследование. Преступления и наказания, суд и процесс.

Для Галлии пятое столетие нашей эры явилось временем глубоких социально – экономических преобразований. В этой богатейшей провинции Рима нашел свое всестороннее проявление глубокий кризис, охвативший империю. Страна была потрясена мощными выступлениями рабов, колонов, крестьян, городской бедноты. Выступления народных масс сливались со следовавшими почти непрерывно вторжениями иноземных племен, прежде всего германцев - восточных соседей Галлии.

В итоге большая часть страны оказалась поделенной между вестготами, франками (салическими и рипуарскими), бургундцами. Из этих германских племен наиболее сильными оказались салические франки.

Им потребовалось чуть более 20 лет, чтобы в конце V- в начале VI в. захватить большую часть страны.

Возникновение классового общества у франков, наметившееся у них еще до переселения на новую родину, резко ускорилося в процессе завоевания Галлии, каждый новый поход увеличивал богатства франкской военно-племенной знати. Она захватывала имения гало - римлян, значительное количество колонов и скота.

Франкские военные вожди, их «дружинники, племенные старшины быстро превращались в крупных земельных собственников-эксплуататоров. Знать возвысилась над рядовыми франками, хотя последние продолжали еще оставаться лично свободными и даже не испытывали вначале усиления экономического гнета

Франкские крестьяне расселились на своей новой родине сельскими общинами (марками), Марка считалась верховным собственником всей земли общины, включавшей леса, пустоши, луга, пахотные земли.

Последние делились на наделы, и перешли в наследственное пользование отдельных семей.

Основную группу эксплуатируемых составляло в тот период покоренное население. В то же время гало – римская аристократия частично сохранила свои богатства.

Единство классовых интересов положило начало постепенному сближению франкской и галло-римской знати. Привилегированные классы были заинтересованы в создании специальной организации, с помощью которой можно было бы держать в повиновении трудящихся, сохранить в своих руках покоренную страну, ибо прежняя родоплеменная организация необходимых сил и средств для этого дать не могла. «Наступил момент для превращения власти военачальника в королевскую власть, и это превращение совершилось».

Учреждения родоплеменного строя начинают уступать место новой организации с королем во главе. Это была особая «публичная власть», которая уже не совпадала непосредственно с населением. Она состояла не только из вооруженных людей, но и из вещественных придатков, тюрем и принудительных учреждений всякого рода, которые были не известны родовому устройству общества.

Утверждение новой публичной власти было непрерывно связано с введением территориального разделения населения. Земли, населенные франками, делились на округа (паги), состоявшие из более мелких единиц – сотен. Управление населением, проживавшим в пагах и сотнях, вручалось специальным должностным лицам. В южных районах Галлии на первых порах было сохранено римское административное деление.

Возникновение государства у франков связано с именем одного из их военных вождей – Хлодвиг (486 – 511 гг.) из рода Меровингов. Под его главенством была завоевана галлия. Дальновидным политическим шагом Хлодвиг было принятие им и его дружиной христианства по католическому образцу. Этим он обеспечил себе поддержку галло-римской знати и господствующей церкви.

Главной, магистральной линией развития франкского общества являлось возникновение, и развитие в его недрах феодализма. Новые отношения формировались в социальной среде, состоящей из двух основных социально-этнических групп: франкской (господствующей) и галло-римской. Каждая из них имела свой основной район расселения – франкский "Север" и галло-римский "Юг". Условным рубежом между "Севером" и "Югом" была река Луара). Формирование феодальных отношений у франков и галло-римлян¹ было далеко не одинаковым, хотя бы потому, что оно начиналось с различных исходных рубежей: франки вступали в эпоху феодализма в процессе разложения первобытнообщинного строя, галло-римляне – в ходе распада рабовладельческого общества.

В развитии феодализма в этой стране достаточно четко прослеживаются две ступени (первая – VI-VII вв., вторая – VIII – первая половина IX в.)¹. Это было время интенсивного формирования классов феодального общества эксплуататоров – феодалов и эксплуатируемых – феодально-зависимых крестьян. В 579 году впервые в истории франков вспыхнуло массовое народное восстание в Лиможе. Оно было жестоко подавлено монархией. Уже тогда Франкское государство заявило о себе как диктатура феодалов.

Монархия Меровингов. После смерти Хлодвиг его сыновья ввязались в длительную, и кровавую междоусобицу. Феодальные распри с небольшими перерывами продолжались более ста лет. Королевство не раз распадалось на отдельные по существу независимые государства. Лишь в начале VII века наступило некоторое успокоение. Но события прошлого столетия оказали важное воздействие на социально-экономическое развитие страны. Знать щедро наделялась землей. Для королей это был единственный способ привлечь ее на свою сторону. Подаренные земли становились наследственной, свободно отчуждаемой собственностью, так называемым аллодом.

Итогом таких дарений явилось резкое усиление объективно закономерного процесса «оседания дружины на землю». Наделение дружинников именами, превращение их в феодалов-землевладельцев имело место почти во всех странах феодальной Европы. Особенностью Меровингской монархии было то, что этот процесс приобрел здесь особенно большие размеры.

Быстро обогащалась церковь, земельные владения которой постоянно росли.

Важные социально-экономические сдвиги наметились в местах расселения франкского крестьянства

В марке утверждается частная собственность на землю (аллод) вначале на приусадебные, а затем и пахотные участки. С этого момента классовое размежевание общины пошло ускоренными темпами. Число обезземеленных крестьян росло. Потеря собственной земли сопровождалась наступлением на личную свободу крестьянина. Чаще всего обезземеленные закабалились с помощью прекария (просьба). Наиболее ранний вариант этой сделки предполагал передачу крестьянину участка господской земли в пользование. За это крестьянин должен был нести определенные повинности (работать на полях господина, выплачивать ему часть урожая и т. д.). Несколько позже большое распространение получил другой вид прекария - (прекарии предоставленный). Крестьянин, видя невозможность сохранения своей экономической независимости, отдавал свой небольшой участок (считалось, что он его "дарил") господину; который возвращал его обратно, иногда с дополнительным наделом, но уже в качестве держания с обязанностью выполнять в его пользу определенные повинности. Формально прекарный договор не устанавливал отношения личной зависимости, но он создавал благоприятные условия для этого

В тот период все более широкое распространение получает система патроната ("покровительства"). В обстановке нараставших притеснений и злоупотреблений со стороны отдельных крупных землевладельцев крестьяне вынуждены были прибегать к защите сильных и влиятельных лиц. Нередко знать сама навязывала "покровительство" крестьянам, так как была заинтересована в этом.

Отдача себя под "покровительство" коммендация (вверять) была широко распространенным явлением в рассматриваемое время. Комендировались не только слабые и безземельные, но иногда и сильные, и многоземельные становились под руку еще более сильных, Коммендация предусматривала:

1) передачу господину права собственности на землю с последующим ее возвращением в виде держания;

2) установление личной зависимости "слабого" от своего патрона;

3) выполнение в пользу патрона целого ряда повинностей.

Таким образом, сделан был решающий шаг на пути закрепощения франкских крестьян: "... раз попав в такого рода зависимость, они мало-помалу теряли и свою личную свободу; через несколько поколений они были уже в большинстве своем крепостными".

Значительно раньше в числе крепостных (сервов) оказалась подавляющая часть колонов и рабов "Юга", Усиление эксплуатации крестьян и неизбежное в связи с этим обострение классовой борьбы обуславливало заинтересованность господствующего класса в укреплении государственного механизма подавления.

Упрочение феодальной государственности не сопровождалось, однако, усилением власти королей. Кровавая распря VI века оказалась роковой для Меровингов, Они вынуждены были раздать практически все принадлежавшие им земли. По мере того, как уменьшался земельный фонд монархии (основы военно-политической силы в феодальном обществе), росло могущество знатных фамилий. Весь VII век; за сравнительно небольшим исключением, прошел под знаком ослабления власти королей. Вскоре они были полностью, устранены от дел.

Власть в государстве сосредоточивалась в руках знати, которая захватывает важнейшие должности в государстве, и в частности пост майордома. Первоначально майордом (старший по дому) возглавлял управление королевским дворцом. Однако постепенно полномочия его расширяются настолько, что он становится фактическим главой государства. На рубеже VII-VIII вв. эта должность делается наследственным достоянием знатного, и богатого рода положившего начало династии Каролингов.

Монархия Каролингов. С именем одного из представителей этого рода майордома Карла Мартелла (первая половина VIII в.) связано очень важное - преобразование в социально-политической структуре франкского общества, известное как реформа Карла Мартелла Майордом стремился укрепить центральную власть. Этой цели должно было служить создание хорошо вооруженного конного войска находившегося в зависимости от главы государства.

Суть реформы сводилась к следующему. Было покончено с прежним порядком дарения земель в полную собственность. Вместо этого земли с жившими на них крестьянами начали передаваться в условное пожизненное держание- бенефиций (от лат. - благодеяние). Карл Мартелл конфисковал эти земли у непокорных магнатов и монастырей. Держатель бенефиция обязан был нести службу, главным образом военную, в пользу лица вручившего землю. Объем службы определялся размерами бенефиция. Но при всех обстоятельствах бенефициарий до достижения определенного возраста должен был участвовать в походах в качестве тяжеловооруженного конного воина (рыцаря), экипировавшегося на свои средства Отказ от службы лишил права на бенефиций.

Значение реформы не ограничивалось, однако, чисто военной сферой. Она повлекла за собой очень важные изменения в области социально-экономических отношений. Реформа не только резко подхлестнула рост феодального землевладения и обусловленного этим разорения и закабаления крестьян, она дала толчок к установлению особой системы подчиненности одних феодалов другим.

Между бенефициарием и лицом, вручившим землю (их стали называть соответственно: вассалом (слуга) и сеньором (старший), устанавливались договорные отношения, главным элементом которых была обязанность военной службы за полученную землю. Помимо главы государства бенефиции стали раздавать и наиболее крупные феодалы, обзаводясь, таким образом, своими вассалами.

Так постепенно начали оформляться отношения вассалитета, охватившие весь класс феодалов.

Рост феодальной собственности на землю сопровождался усилением военной, полицейской, судебной и финансовой власти отдельных сеньоров над крестьянами, жившими на их землях. Поэтому не было случайным увеличение так называемых иммунитетных прав сеньоров (неприкосновенность), которое началось еще при Меровингах. На владения феодала, получившего иммунитетную грамоту короля, не распространялась более деятельность государственных чиновников.

Почти все правомочия в области суда, полиции, финансов вручались владельцу имения. Введение иммунитета имело далеко идущие последствия - власть феодала над населением, живущим в его владениях, приобретала политический, государственный характер.

Все это в своей совокупности свидетельствовало о подлинном перевороте в поземельных отношениях.

Этот переворот, отмечает Ф. Энгельс, "...замечателен опять-таки тем, что, будучи применен, как способ объединить государство, навсегда привязать магнатов к трону и усилить таким путем королевскую власть, он, в конце концов, привел к полнейшему бессилию короны, к независимости магнатов и распаду государства".

Однако на первых порах реформа Карла Мартелла способствовала временному усилению центральной власти. С помощью реорганизованного войска были отражены нападения внешних врагов, сломлено сопротивление непокорной знати. Было создано войско, целиком, состоящее из представителей господствующего класса Рыцарское ополчение становится основным орудием подавления крестьянства.

Органы государственной власти.

После проведения реформы Карла Мартелла наблюдается временное усиление центральной власти. В 751 году на престоле утверждается новая династия. На собрании светской и духовной знати Пипин, сын Карла Мартелла, имевший реальную власть, был провозглашен королем.

Своего наивысшего расцвета монархия достигает при его сыне Карле, прозванном Великим (вторая половина .VIII - начало IX в.). В результате больших завоевательных походов границы монархии отодвигаются далеко на восток и юг (в ее состав вошли территории современной Западной Германии, Северной Италии и Северной Испании). Показателем возросшей мощи государства явилось провозглашение Карла Великого императором. Монархия усиливает свой контроль над церковью.

Королевский (императорский) двор превращается в центр государственного управления. Все это не означало, однако, превращения императора в абсолютного монарха Глава государства должен был фактически делить свою власть со знатью, без согласия которой не принималось ни одного сколько - нибудь важного решения. Крупнейшие светские и духовные феодалы входили в состав постоянно действующего совета при короле (затем

императоре). Почти ежегодно созывался съезд придворной и провинциальной знати, носившей название "Великое поле".

Совет и съезды были учреждениями принимавшими непосредственное участие в формировании политики.

Органы государственного управления характеризовались следующим:

1. Должностные лица, возглавлявшие хозяйственное управление землями (имениями) феодалов, одновременно осуществляли административно - судебные функции по отношению к населению, жившему на этих землях.

В такой нераздельности хозяйственных и государственных функций управления находил свое проявление важнейший принцип феодальной государственности рассматриваемой эпохи - политическая власть была "атрибутом земельной собственности".

2. Отсутствовало последовательное разграничение между отдельными сферами государственного управления. Должностные лица, как правило, совмещали функции военные, финансовые, судебные и т.д. Лишь в системе центрального управления наметилось некоторое размежевание в компетенции. Но и там специального ведомственного аппарата еще не было.

3. Вознаграждением за службу являлись земельные пожалования, а также право удерживать в свою пользу часть сборов с населения.

Центральные органы государственного управления. По мере – того, как дружинная знать превращалась в крупных земельных собственников и переставала проживать постоянно при королевском дворе, возрастало значение высших должностных лиц - министриалов.

Первоначально министриалы представляли собой главных управляющих королевским хозяйством. Они находились при дворе, и руководили деятельностью управляющих отдельными королевскими имениями, разбросанными по всей стране. Вскоре они возглавили государственное управление и суд. В то время еще не проводилось различие между государственным и личным королевским имуществом, проблемы общегосударственные рассматривались как личные дела королевского лома.

Постепенно министриалы становятся собственниками огромных латифундий. К числу наиболее важных должностных лиц короля относились: Майордом. Наследственные обладатели этой должности упразднили ее после того, как сами заняли королевский трон.

Пфальцграф, первоначально наблюдавший за королевскими слугами, а потом возглавивший дворцовый суд.

Тезаурарий - "хранитель сокровищ", руководивший учетом материальных ценностей, поступивших в распоряжение короля. Фактически это был государственный казначей, так как государственная казна отождествлялась с личным имуществом монарха.

Маршал - некогда "старший по королевской конюшне", начальник конного войска. Нередко под его командованием велись военные действия.

Архикапеллан - духовник короля, старший среди дворцового духовенства, неперенный участник Королевского Совета

Местные органы государственного управления. Традиционное самоуправление свободных франков там, где они, проживали, было постепенно заменено системой назначаемых из центра должностных лиц - уполномоченных короля.

Вся территория страны была разделена на округа - паги (на юге границы паги в основном совпадали с прежним административно-территориальным делением времен Рима). Управление населением округа вручалось графу - должностному лицу; назначенному королем. Общины (марки), входившие в состав сотни, сохраняли самоуправление. «На границах страны были созданы более крупные территориальные объединения - герцогства, состоявшие из нескольких округов.

Герцоги, возглавлявшие управление ими, были, прежде всего, командирами ополчения. На них была возложена оборона границ. В остальном они имели почти те же права, что и графы.

В исконно германских землях "(восточные области государства) герцогская власть имела несколько иной характер. Она уходила своими корнями в прошлое, к временам племенных вождей, потомки которых стали герцогами франкских королей.

В начале VII века наметилась другая важная тенденция в развитии управления на местах: должностные лица (герцоги, графы) постепенно превращаются в крупнейших землевладельцев (их владения растут за счет "подарков" королей, прямого захвата крестьянских земель). Устанавливался порядок, согласно которому графом мог стать лишь землевладелец соответствующей паги. Все чаще должности передаются по наследству, превращаясь в привилегию отдельных семей. Название должности (герцог, граф) начинает рассматриваться как наследственный почетный титул.

Одновременно растут иммунитетные права отдельных сеньоров.

Суд. Высшая судебная власть принадлежала монарху. Он осуществлял ее совместно с представителями знати. Ведению Королевского Совета подлежали наиболее опасные правонарушения.

Основным судебным учреждением страны, где рассматривалась подавляющая часть дел, были "суды сотни". Их форма на протяжении нескольких столетий не претерпела серьезных изменений. И это не было случайным. Чаще всех соприкасавшиеся с народом, постоянно и непосредственно вмешивавшиеся в его жизнь, суды должны были обладать не только принудительной силой, но и надлежащим авторитетом. И то и другое государственная власть на первых порах обеспечить в полной мере еще не могла. Сохраняя старую форму суда, правящие круги стремились использовать в своих интересах то уважение, которое она имела в народе. Наконец, нельзя было игнорировать силу вековой традиции - население привыкло к определенной форме разрешения споров.

Все это не исключало, однако, усилия направленные на превращение "судов сотни" в послушный инструмент монархии. Постепенно, но неуклонно судебная власть сосредоточивалась в руках лиц, назначаемых королем.

Первоначально граф, центенарий или викарий только созывали мальберг - собрание свободных людей (сотни), выбравших из своей среды судей-рахинбургов. Суд проходил под руководством выборного председателя – тунгина. В состав суда выбирались, как правило, зажиточные, знающие право люди. Но на судебных заседаниях должны были присутствовать все свободные и полноправные жители сотни, должностные лица короля лишь следили за правильностью судопроизводства

Постепенно контроль должностных лиц короля гл деятельностью суда рахинбургов усиливается. Они становятся председателями судов вместо тунгинов.

Каролинги завершили этот процесс. Искны короля- миссии -получили право вместо рахинбургов назначать специальных членов суда - скабинов. Обязанность свободных людей присутствовать на суде была отменена.

Последующее развитие страны вело к важной трансформации судебных учреждений. Сеньоры – иммунисты расширяют свои права в области суда над крестьянами, живущими на их землях. Приобретают черты иммунитета и судебные полномочия должностных лиц (герцогов, графов и др.), а также высших иерархов церкви, и, прежде всего, епископов.

В начале IX века Франкское государство находилось в зените своего могущества. Охватывая территорию почти всей Западной Европы и не имея на своих границах противника равного ему по силам, оно казалось несокрушимым и незыблемым.. Созданная путем завоеваний, оно представляло собой конгломерат народностей, ничем кроме военной силы не связанных. Сломив на время массовое сопротивление закабаляемого крестьянства, франкские феодалы утратили былую заинтересованность в едином государстве. Распад государства становится неизбежным. В это время экономика франкского общества носила натуральный характер. Соответственно не было прочных хозяйственных связей между отдельными районами. Отсутствовали и другие факторы, способные одержать раздробление страны.

В 843 году раскол государства был юридически закреплен в договоре, заключенном в Вердене внуками Карла Великого. Правопреемниками империи стали три королевства западнофранкское, восточнофранкское и срединное (будущие Франция, Германия и отчасти Италия).

Источники права Основным источником права являлся обычай. Обычаи имели племенной характер, и каждый человек подпадал под действие обычаев своего племени независимо от места проживания.

В период V-IX вв. на территории Франкского государства происходит запись обычаев племен в виде так называемых "варварских правд". Создаются Салическая, Рипуарская, Бургундская, Аллеманская и другие правды. В 802 году Карл Великий приказал составить правды всех племен, входивших в состав его империи и еще не имевших к тому времени записей своих обычаев. Наряду с нормами обычного права, сложившимися в условиях перехода от первобытнообщинного строя к классовому обществу, эти правды устанавливали и новые нормы права, порожденные процессом роста

имущественной дифференциации, классовообразования и формирования феодальных: отношений.

С возрастанием роли королевской власти короли начинают издавать законодательные постановления, получившие общее название капитуляриев и имевшие общеобязательное значение. Своими капитуляриями королевская власть активно содействовала процессу формирования и укрепления, феодальных отношений.

К источникам раннефеодального права можно отнести также иммунитетные грамоты и так называемые формулы Иммунитетные грамоты, выдаваемые королевской властью каким-либо светским земельным магнатам, монастырям и церквям, изымали соответствующую территорию из-под действия судебной, полицейской, финансовой и т. п. юрисдикции государственной власти и сосредоточивали всю полноту государственной власти в руках иммунитетов. Формулы представляли собой образцы грамот, договоров и других официальных документов. Их разработка находилась в руках главным образом лиц духовного звания. Среди многочисленных сборников формул наибольшую известность приобрел сборник формул монаха Маркульфа., появившийся в конце VII века.

Основные черты Салической правды. Одной из древнейших правд является Салическая правда, представляющая собой запись обычаев салических франков. Запись этих обычаев ученые относят ко времени правления Хлодвиг. В последующие годы ее содержание неоднократно дополнялось королевскими капитуляриями, последний из которых относится к IX веку.

Основной текст Салической правды представляет собой разрозненную и бессистемную запись обычаев, сложившихся в основном еще до образования Франкского государства, а также тех обычаев, которые возникали в период формирования классового общества и образования государства. Поэтому ее содержание отражает тот социальный и правовой строй, который характеризует переход от строя к классовому обществу. Она раскрывает процесс разложения первобытнообщинной собственности и возникновения частной собственности, рост имущественного неравенства. Одна из ее основных задач - защита частной собственности, сменяющейся на смену коллективной собственности.

Как и другие "варварские" правды, Салическая правда характеризуется отсутствием общих, абстрактных понятий правонарушений и соответствующих им наказаний. Ее язык носит казуистический характер, т. е. предусматривает конкретные случаи правонарушений и соответствующие им наказания. Например, Салическая правда не знает общего понятия телесного повреждения, а перечисляет его отдельные виды: «Если кто изувечит руку или ногу другому, лишит его глаза или носа», «Если кто вырвет другому глаз...»; «Если кто оторвет большой палец на руке или на ноге...» и т. д. (см. Титул XXIX).

Характерной чертой Салической правды является формализм, т. е. все правовые действия и акты совершались в строго установленной форме,

Нарушение, которой лишало эти действия, и акты законной силы Огромную роль при этом играли всевозможные символы. Например, кусок земли, дерн, соломина, стебель, ветви и т. п. символизировали земельные

участки или имущество; длинные волосы на голове - свободное состояние человека; ключ символизировал дом и т. д.

Территориальная сельская община (марка), социально-экономическая единица франкского общества, сохраняла значительные пережитки первобытнообщинного строя. Это нашло отражение в Салической правде. Так; члены рода связаны между собой, многочисленными кровнородственными узами; сородичи принимают участие в наследовании, в уплате штрафа за убийство (вергельда) и в получении части штрафа в случае убийства сородича, в судебной защите сородича в виде соприсяжничества.

В то же время Салическая правда рисует нам картину разложения первобытнообщинного строя.

1. Она свидетельствует о появлении частной собственности и о возникновении имущественного неравенства среди свободных общинников. Хотя еще сохраняется коллективная, общинная собственность на пахотную землю, луга и леса, но дом с приусадебным участком, сельскохозяйственные ~ орудия и скот уже находятся в частной собственности. Этой собственностью, именовавшейся аллодом, можно было распоряжаться и передавать по наследству по мужской и женской линии. Вскоре после издания Салической правды и пахотная земля превратилась в отчуждаемую частную собственность (аллод).

С возникновением частной собственности, возникает и имущественное неравенство.

Об имущественном неравенстве свидетельствует .появление статей о займе и долговых обязательствах, и особенно титул "О горсти земли". В этом титуле говорится не только о несостоятельности убийцы, но и о родственниках, которые окажутся слишком бедными, чтобы заплатить" падающую на них долю штрафа

2. Она свидетельствует о процессе распада кровнородственных связей, ибо предусматривает возможность отказаться от родства путем специального символического обряда, совершаемого в судебном собрании. Отказ от родства означал отказ от соприсяжничества от наследования и от всяких счетов с сородичами. "И если потом кто-нибудь из его родственников или будет убит, или умрет, он совершенно не должен участвовать в наследстве или в уплате виры, а наследство его самого должно поступить в казну". Это положение отражало интересы разбогатевших общинников, «не желавши» нести тяготы совместных расходов по уплате вергельда с обедневшими родственниками. -

Появление частной собственности породило институт наследования имущества после смерти собственника. Движимые вещи наследовались в первую очередь детьми. В случае отсутствия детей их наследовали в порядке очередности: 1) мать, 2) братья и сестры, 3) сестры матери, 4) сестры отца и 5) ближайшие родственники. Земля первоначально переходила по наследству только наследникам мужского пола (так называемый "салический закон"), но эдикт Хильперика (561-584 гг.) допустил к наследованию землей дочерей в случае отсутствия у умершего сыновей.

Ранее не было известно наследование по завещанию. Однако развитие частной собственности привело к появлению у собственника права передавать свое имущество после смерти определенному лицу путем дарения (так называемая "аффатомия"), совершавшегося публично в народном собрании в строго установленной форме, с соблюдением определенных процедур и использованием определенных символов. Суть "аффатомии» сводилась к тому, что даритель фиктивно передавал свое имущество или его часть какому-либо доверенному лицу с обязанностью последнего не позже чем через год после смерти дарителя передать это имущество указанному им лицу.

В области обязательственных отношений Салическая правда знает только такие простейшие формы сделок, как купля-продажа, ссуда, заем, мена и дарение. Передача права собственности при этих сделках осуществлялась публично путем простой передачи вещи.

Неисполнение обязательства влекло по Салической правде имущественную ответственность. В случае отказа должника уплатить сумму долга или полученную вещь кредитор мог через суд получить не только положенное ему, но и дополнительный штраф за просрочку. Истребование долга происходило в строго установленной форме.

Брак заключался в форме покупки женой невесты. Наследственное похищение (умыкание) Салическая правда карала. Запрещались браки между свободными и рабами: в случае заключения такого брака свободный человек становился рабом. Признавались законными браки с кровными родственниками.

При заключении брака жених в качестве выкупной платы приносил невесте приданое, входившее в состав общего имущества. После смерти жены это приданое наследовали ее дети.

Салическая правда ничего не говорит о расторжении брака. Однако в формуле Маркульфа содержится общее правило о расторжении брака по взаимному согласию. В последствии под влиянием церкви разводы были запрещены.

Основное внимание в Салической правде уделяется преступлениям и наказаниям. Под преступлением понималось причинение вреда личности или имуществу и нарушение королевского "мира", а под наказанием возмещение вреда потерпевшему или членам его рода (композиция) и уплата штрафа королю за нарушение королевского мира.

Для преступлений и наказаний по Салической правде характерны следующие черты

1. Как правило, кровная месть, и изгнание из общины в виде основного средства принуждения при первобытнообщинном строе заменяются системой штрафов (композиций). Тем не менее, еще сохраняются пережитки первобытнообщинного строя:

а) если убийца не в состоянии уплатить штраф за убийство (вергельд), то, он расплачивается своей жизнью;

б) ближайшие родственники принимают участие в уплате вергельда и в его получении;

в) в случае объявления человека вне закона он подлежит изгнанию из общины с запрещением кому бы то ни было принимать его.

2. Размер штрафа устанавливается в зависимости от социального и правового положения преступника и пострадавшего, а также от пола и возраста пострадавшего. Там, где для раба предусматривалась смертная казнь, свободный человек платил штраф. Если за убийство свободного франка-общинника устанавливался вергельд в размере 200 солидов, а землевладельца-римлянина не приближенного к королю, -100 солидов, то за убийство представителей королевской администрации (графов, саксбаронов), королевских дружинников вергельд предусматривался в тройном размере (600 солидов), за убийство римлянина, приближенного к королю (королевского "сотрапезника"), -300 солидов. Если раб или лит, убивали свободного человека, то убийца отдавался родственникам убитого в качестве половины вергельда, а остальное платил его хозяин. Свободный человек за убийство раба платил штраф в пользу его хозяина

3. Салическая правда не устанавливает общих принципов для квалификации преступлений и назначения наказаний. Однако анализ ее статей позволяет выделить некоторые такие общие принципы:

а) субъектами преступлений являлись не только свободные, но и зависимые люди (литы), и рабы; б) ответственность перед королем за нарушение королевского "мира" наступала с 12-летнего возраста; в) наказание, как правило, не зависело от вины и назначалось лишь за конечный результат действия, причиняющего вред личности или имуществу. Не в ряде случаев при назначении наказания учитывается характер умысла и тяжесть причиненного вреда. Проявление "злого" умысла влечет более тяжкое наказание. Например, за кражу из закрытого помещения предусматривался штраф в три раза больший, чем за кражу из открытого помещения. На убийцу, пытающегося скрыть следы преступления, налагался штраф в тройном размере. Наказанию подлежало не только само причинение вреда, но и покушение на это. Каралось также подстрекательство к краже или убийству. Отягчающим обстоятельством, свидетельствующим о "злом" умысле, являлось убийство "скопищем".

4. Обращает на себя внимание чрезмерная тяжесть материального наказания. Самый - низкий штраф за кражу составлял 3 солида, а за убийство - 200 солидов. Если иметь в виду, что стоимость быка составляла 2 солида, а коровы - 3 солида, то эти штрафы были весьма обременительными. Возникнув при родовом строе, штрафы в условиях перехода от коллективной собственности к частной становятся эффективным средством защиты частной собственности наличности имущих людей, феодализирующейся знати.

Анализ Салической правды позволяет выделить следующие виды преступлений и наказаний.

1. Преступления против личности, к которым относятся убийство, изнасилование, нанесение увечий, клевета, оскорбление, похищение свободных людей, посягательства на честь, достоинство и свободу.

2. Преступления против собственности, среди которых особое внимание уделяется краже, грабежу, поджогу и причинению вреда имуществу. Особой

защитой пользуется имущество, находящееся в доме и на огороженном участке. Кража со взломом или с огороженного участка каралась повышенным штрафом. При установлении размера штрафа учитывалась также стоимость похищенного: в случае кражи вещи вне дома на сумму 2 денария штраф составлял 15 солидов, а на сумму 40 денариев - 35 солидов.

3. Преступления против порядка отправления правосудия (неявка в суд, лжесвидетельство).

4. Нарушение предписаний короля. Так, например, если король выдавал кому-либо грамоту на право поселения в какой-нибудь деревне, то всякий, кто этому противился, наказывался штрафом в размере 200 солидов, т. е. в таком же размере, как за убийство.

Основным видом наказания, применявшимся к свободным людям, являлся штраф. Он делился на две части; одна потерпевшему или его ближайшим родственникам, а другая в, поступала в пользу государства в лице короля. Кроме того, во всех случаях, связанных с преступлениями против собственности, предусматривалось возвращение украденного, уплата стоимости уничтоженного и возмещение убытков.

В случае наказания в виде объявления вне закона предусматривалась также конфискация имущества

Основной текст Салической правды не знает для свободных такого вида наказания, как смертная казнь, членовредительные и телесные наказания. Смертная казнь, членовредительные наказания (кастрация), телесные наказания (удары плетью) применялись только к рабам. Однако уже при сыновьях Хлодвига наказание в виде смертной казни распространяется и на свободных. Смертная казнь в самых мучительных формах применялась и при подавлении восстании крестьян.

Процесс по Салической правде носит обвинительный характер, основными чертами которого являются:

а) осуществление гражданского и уголовного процесса в одинаковых формах; - Уплату несостоятельным человеком за убийство "виры своей жизнью" следует рассматривать не как смертную казнь, а как пережиток кровной мести, осуществляемой под контролем государства

б) возбуждение дела только по инициативе истца или пострадавшего;

в) равные права сторон и проведение процесса в виде спора (состязания) сторон и г) строгое соблюдение установленных процессуальных форм (формализм).

Процесс начинался с вызова в установленной форме и при свидетелях обвинителем обвиняемого. Неявка любой из сторон каралась штрафом. От штрафа избавлялся только тот, кто представлял уважительную причину для неявки (королевская служба, болезнь, смерть кого-либо из близких и т. п.).

Разбирательство начиналось с заслушивания обвинителя, который должен был облекать обвинения в строго установленную форму, позволявшую обвиняемому ответить только "да" или "нет". В случае положительного ответа обвиняемого суд тут же выносил решение. В противном случае судьи решали вопрос о порядке представления доказательств.

Доказательством факта совершения преступления свободным человеком являлись задержание преступника на месте совершения преступления, его собственное признание и свидетельские показания. Для того чтобы снять с обвиняемого обвинение, Салическая правда предусматривала три вида доказательств: соприсяжничество, свидетельские показания и ордалии («суд божий») в форме испытания "котелком", упоминая при этом "другие законные способы" доказывания (см. Титул XI, VI).

Наиболее распространенным видом доказательств являлось соприсяжничество, которое применялось для подтверждения присяги (клятвы) обвиняемого в том, что он не совершал того, в чем его обвиняют. Соприсяжники - это обычно родственники, друзья или соседи обвиняемого, которые в отличие от свидетелей не являются очевидцами факта, а являются "свидетелями доброй славы" обвиняемого. По Салической правде должно быть 12 соприсяжников. Своей присягой, совершаемой в строго определенной форме, нарушение которой вело к проигрышу дела, они подтверждали, что обвиняемый в силу присущих ему качеств не мог совершить приписываемого ему деяния и что не может быть сомнения в честности и правдивости его присяги.

Контрольные вопросы

1. Воздействие экономических, социально-политических, технологических и идеологических факторов на системы права.
2. Развитие правовых систем в рамках мировых религий и этических учений.
3. Общие особенности и специфические черты варварских европейских государств.
4. Карл Великий и восстановление Западной Римской империи. Иммунитетные грамоты.
5. Римское культурное наследие и роль церкви в его сохранении и использовании.
6. Общественный строй и государственный строй Франкского государства.
7. Раннефеодальная монархия.

Лекция №5. Феодальное государство и право Франции

Сеньориальная монархия. Реформы Людовика IX. Сословно-представительная монархия. Генеральные штаты. Абсолютизм во Франции. Основные черты права Франции.

Французское королевство возникло после распада империи Каролингов. Хотя его появление не внесло существенных изменений в общее направление социально – экономического развития областей, вошедших в его состав. Развитие феодальных отношений прошло в своем развитии три этапа. Это периоды феодальной раздробленности (IX-XIII вв.), сословно-

представительной монархии (XIV-XV вв.) и абсолютной монархии (XVI-XVIII вв.).

В 9-13 веках был полностью завершен захват сеньорами крестьянских земель. Теперь у крестьян остались лишь небольшие участки /парцеллы/ господской земли. Изъятие крестьянских земель сопровождалось дальнейшим порабощением крестьян. Они становились феодально – зависимыми. Формы и степень этой зависимости были разнообразными. Большинство крестьян стали сервами или виланами. Феодальные повинности вилана не были связаны с его личностью.

Феодальные повинности вилана не были связаны с его личностью. Он имел право передать или продать принадлежавшую ему парцеллу. Это освобождало от сеньориальных повинностей, так как они переходили на нового владельца.

Серв в отличие от вилана находился в более тяжелом положении, потому что он находился в личной наследственной зависимости от своего сеньора. Он выполнял различные повинности, платил множество податей и платежей.

В период феодальной раздробленности королевство состояло из множества феодальных владений (герцогств, графств, баронств и т. д.), которые формально считались его частью, а фактически представляли независимые политические образования. Соответственно, власть короля на местах была очень слабой или отсутствовала совсем. Лишь в своих личных владениях - "королевском домене" - он полностью контролировал ситуацию.

Вся структура государства этого периода определялась структурой феодальных поземельных отношений, выражавшейся в системе вассалитета. Надо подчеркнуть, что отношениями вассалитета были охвачены все представители господствующего класса. Вассалы короля передавали значительную часть своих владений нижестоящей группе феодалов. То есть они сами становились сеньорами по отношению к своим вассалам.

Номинально верховным собственником всей земли в государстве считался король, но большая часть земель находилась в руках феодалов в качестве фьефа (феода) - условного наследственного земельного владения. Феодалы считались вассалами короля, а он их сеньором. Вассалы короля (герцоги и графы), оставляя себе домен, передавали значительную часть своих владений в качестве фьефов нижестоящей группе феодалов, становясь сеньорами уже по отношению к своим вассалам. И так вплоть до самой многочисленной группы "одноштитовых" рыцарей. Но и реальности подчинение вассала было обусловлено лишь возможностью сеньора заставить вассала повиноваться.

Установление вассальных связей и передача феода оформлялась символическим обрядом - "оммажем". Вассал приносил торжественную клятву на верность сеньору, а сеньор совершал обряд инвеституры - ввод во владение, передавая меч в качестве символа власти над феодом. За предоставленные земли вассал должен был нести службу в пользу сеньора со своими людьми, число которых зависело от величины феода. К концу XII в. установились общие пределы службы: военная служба ограничивалась 40 днями в году, кроме того, вассал должен был выплачивать сеньору определенные суммы по случаю посвящения в рыцари его старшего сына, свадьбы старшей дочери, выкуп

сеньора из плена. Вассал участвовал в суде своего сеньора, принимал участие в совете (курии) сеньора. В свою очередь сеньор должен был оказывать своим вассалам военную помощь в случае нападения и другую необходимую поддержку.

Глава государства - король - в этот период был выборным. Его избирали представители знати и иерархи церкви. Как уже отмечалось, власть короля на многих территориях была номинальной. Этому способствовало и утвердившееся во Франции правило: "Вассал моего вассала - не мой вассал".

В этих условиях единственным, по существу, органом, имевшим возможность оказывать влияние на положение дел на большей части страны, явилась Королевская курия, или Великий совет. По своему характеру это был съезд крупнейших феодалов страны, эпизодически собиравшийся под председательством короля.

Управление на местах было во многом схоже с системой управления времен франкской монархии. Центральное управление осуществляли министерялы, местное - прево.

Судебная власть еще не была отделена от административной. Судебные органы организационно не обособились от других систем управления. Господствовал принцип "суда равных", когда каждый мог судиться только с равными ему в социальной иерархии. То есть вассал короля мог быть судим только ему равными – вассалами короля.

Несвободное население - крестьяне - судились их феодалами или их должностными лицами - министерялами и прево. Тут полностью господствовала сеньориальная юстиция. Сеньоры делили между собой судебную власть. Судебные полномочия отдельных сеньоров не должны были превышать объем прав, установленных иммунитетом.

Реформы Людовика IX.

К концу периода феодальной раздробленности наметилась тенденция к усилению королевской власти, которая получила поддержку горожан. Все горожане были противниками внутренних феодальных войн. Развитию ремесел и торговли мешали границы многочисленных сеньориальных владений. Горожане видели в сильной королевской власти решающий фактор преодоления феодальной раздробленности.

Начиная с XIII в. во Франции усиливается тенденция укрепления королевской власти и создаются предпосылки для преодоления раздробленности страны. Как результат происходит отмена выборности короля, рост королевского домена. К концу XIII в., королевский домен стал самым большим феодальным владением во Франции. На пути укрепления королевской власти большое значение имели реформы Людовика IX. Прежде всего это судебная реформа, которая сделала разрешение споров между феодалами исключительно прерогативой короля или назначенных им судей. В королевском домене была запрещена частная война, т.е. разрешение споров между сеньорами путем вооруженной борьбы. Соперники должны были обращаться в королевский суд. Во все области страны были направлены королевские судьи. Была создана специальная судебная инстанция - Парижский парламент, состоявший

в основном из профессиональных юристов. В рамках финансовой реформы вводится королевская золотая монета в качестве единственного расчетного средства в домене короля, а затем и в рамках всей страны. Из королевской курии выделяется Счетная палата, которая контролирует поступление судебных пошлин. Ведя учет поступлений судебных пошлин, она впервые в истории королевства получила реальную возможность непосредственно «прикоснуться» к финансам отдельных сеньорий и главное способствовать увеличению доходов короны.

В рамках военной реформы создаются отряды городской милиции и наемников, что уменьшает зависимость королевской власти от феодального ополчения.

Проведенные реформы стали основой для последующего объединения страны.

Сословно-представительная монархия

Следует выделить три основные причины усиления королевской власти и преодоления раздробленности. Это – укрепление союза королевской власти и городов; сплачивание вокруг короля основных групп среднего и мелкого дворянства, т.е. подавляющей части господствующего класса; внешнеполитические причины, борьба с внешним врагом.

Ликвидация феодальной раздробленности, а затем и объединение страны могли быть успешно завершены лишь в обновленной государственно – правовой форме, призванной обеспечить консолидацию всех основных сил, выступающих за объединение страны. Начинают созываться собрания представителей от сословий. Начало работы представительных собраний от сословий позволило консолидировать все общественные силы, выступающие за объединение страны. Короли получили возможность обращаться за поддержкой к сословиям, минуя правителей крупнейших сеньорий. На этих собраниях обсуждались вопросы внутренней и внешней политики, но прежде всего введение новых налогов. Введение постоянных общегосударственных налогов позволило королевской власти создать постоянную профессиональную армию взамен рыцарского ополчения и бюрократический аппарат управления.

Генеральные штаты

В 1302 г. впервые было созвано общекатолическое собрание сословий. Его стали называть Генеральными штатами. Каждое сословие было представлено отдельной палатой. Первая палата состояла из представителей высшего духовенства первого сословия. Во второй - заседали выборные от второго сословия - дворянства. Причем наиболее знатные в состав палаты не входили, а принимали участие в работе королевской курии. Третье сословие, заседавшее в третьей палате, как правило, состояло из представителей городских советов. Каждая палата имела один голос, а поскольку решения принимались большинством голосов, привилегированные сословия имели преимущество.

Генеральные штаты созывались по инициативе короля, и он имел возможность навязать нужное ему решение.

Но и 1357 г., в период глубокого политического кризиса, королевская власть была вынуждена издать указ, получивший название "Великий мартовский ордонанс". Согласно ему Генеральные штаты собирались два раза в год без предварительной санкции короля, имели исключительное, право введения

новых налогов и контроля за расходами правительства, давали согласие на объявление войны или заключение мира, назначали советников короля.

Однако закрепить эти полномочия Генеральным штатам не удалось. После подавления в 1358 г. Парижского восстания и восстания крестьян - Жакерии - король отверг требования "Великого мартовского ордонанса".

В конце XIV в. король добился права устанавливать самостоятельно прямой налог - талью.

После окончания Столетней войны значение Генеральных штатов падает, и с XV в. они перестают созываться до XVIII в.

К органам центрального управления в этот период относились Государственный совет, осуществлявший руководство и контроль за отдельными звеньями государственного управления, и Счетная палата - орган финансового управления. Среди должностных лиц наибольшее значение имели канцлер, коннетабль, камерарий, палатины. Должности в основном занимали незнатные люди, обязанные своим возвышением королю. Среди них было немало лиц, окончивших университетский курс юриспруденции, включая римское право. Таких людей называли легистами.

На местах страна была разделена на баляжи и превотажи во главе с балями и прево, осуществлявших текущее управление, сбор налогов и наблюдение за судебными органами.

Однако государственное управление не представляло собой цельной системы. Не были изжиты сепаратистские тенденции. Все это усложняло процесс создания единого, централизованного государственного аппарата.

Абсолютизм

Установлению абсолютной монархии во Франции предшествовало появление мануфактуры – первой стадии капиталистического производства. Развитие товарно– денежных отношений привело к оформлению единого общенационального рынка. Укрепление экономических и политических связей между отдельными провинциями страны содействовало окончательному оформлению единой нации. Появился новый класс собственников – буржуазия. Значительная часть крестьянских повинностей переводилась на денежные платежи.

К началу XVI века во Франции в основном оформляется абсолютная монархия. Она характеризуется тем, что вся полнота законодательной, исполнительной и судебной власти сосредотачивается в руках наследственного главы государства - короля. Соответственно, ему подчинялся весь централизованный государственный механизм: армия, полиция, административно-финансовый аппарат, суд. А все французы, включая дворянство и аристократию, рассматриваются как подданные короля, обязанные ему беспрекословным подчинением.

В 1516 г. Болонский конкордат предоставил королю исключительное право назначать высших иерархов католической церкви.

Высшими органами государственного управления Франции в этот период были: Государственный Совет, который выполнял функции высшего совещательного органа при короле, его дополняли Совет финансов, Совет

депеш и т. д. Из старых государственных должностей сохраняет свое влияние канцлер, представлявший короля в советах.

Большую роль в управлении играл Генеральный контролер финансов. Он осуществлял руководство экономической политикой государства, составлял государственный бюджет, контролировал деятельность администрации, работу по составлению законопроектов. Под его началом действовало 29 различных служб и бюро.

С XVI века возрастает роль государственных секретарей: по военным, иностранным, морским делам и делам двора, которым поручаются отдельные сферы управления.

В системе местного управления также произошли значительные изменения. Территория Франции была разделена на генералитэ, губернаторства, диоцезы, бальяжи, интендантства. Также существовали две группы государственных органов. Первые уходили своими корнями ко временам социально – представительной монархии. Центральное место теперь занимают интенданты - назначаемые из центра чиновники, контролирующие фискальные, административные и судебные органы на местах. В округах, на которые делилось интендантство, реальная власть была вручена субделегатам.

Основные черты права Франции

Источники права

В IX-XI вв. во Франции устанавливается принцип территориального действия права, которое сложилось на территории проживания населения. Такое положение способствовало замене племенных обычаев местными обычаями - кутюмами.

В период феодальной раздробленности обычаи являлись основным источником права. Особенностью Франции было то, что вплоть до ликвидации феодализма страна не знала единой правовой системы.

В зависимости от источников права страна делилась на две части: к югу от реки Луары - "страна писаного права", так как там действовало римское право, приспособленное под влиянием обычаев к новым условиям. Это объяснялось также существованием там более развитых экономических отношений. Римское право выступало в качестве объединяющего фактора.

Север Франции считался "страной обычного права", так как там основным источником были местные обычаи - кутюмы. Здесь в течение нескольких столетий никаких общих юридических памятников не существовало.

Письменными источниками права являлись акты королевской власти: указы, эдикты, ордонансы.

Источником права, вносящим единообразие, было римское право. Если на "Юге" оно выступало в качестве основного источника права, то на "Севере" оно восполняло пробелы обычного права. На всей территории Франции римское право воспринималось как источник "писаного разума".

Вещное право.

Развитие феодальных отношений характеризовалось упрочением системы необычайно сложных и запутанных вещных прав. Основным объектом вещных

прав была земля. В феодальном праве существовало два основных вида вещных прав на землю: право собственности и держания.

Аллод - форма земельной собственности, не обусловленная несением каких-либо обязанностей; земля свободно отчуждалась и передавалась по наследству. Был характерен лишь для раннего Средневековья.

С развитием феодализма основной формой права на землю стало держание, полученное от вышестоящего владельца и связанное с целым рядом условий. Держания были свободные и несвободные, благородные и неблагородные.

Первые благородные (дворянские) держания были в форме бенефиция. Под бенефицием понималось имущество, находившееся лишь в пользовании владельца. Бенефиций давался на условиях несения службы, по наследству не передавался и со смертью владельца возвращался собственнику. В IX веке бенефиции становятся наследственным держанием, названным в X веке феодем, леном, фьефом. В X-XI вв. получил распространение процесс инфеодации, т. е. передачи аллодов их собственниками королю или крупным феодалам с получением их обратно в виде феофов.

Феод - благородное (дворянское) держание земли, полученное на основе вассальных связей. Вассал, свободно владея и пользуясь феодем, был ограничен в распоряжении им в силу наличия феодальных прав сеньора. Без согласия сеньора он не мог отчуждать феод, передавать о часть в качестве феода своему вассалу, при вступлении в наследство необходима была уплата специальной пошлыны - рельефа.

Существовали и крестьянские (неблагородные) свободные держания – цензива, которые осуществлялись лично свободными крестьянами. Во Франции этот вид держания носил название цензивы. Цензива - это наследственное владение земельным участком с обязанностью нести строго фиксированные обычным правом повинности в пользу сеньора. Она предоставлялась как отдельному лицу, так и общинам, на ее отчуждение требовалось согласие сеньора, а при переходе по наследству уплачивался определенный налог.

Главное отличие цензивы от феода в том, что держатель феода являлся получателем земельной ренты, а держатель цензивы – ее плательщиком и именовался вилланом.

Держатель цензивы должен был периодически признавать зависимость своего участка от сеньора, нести определенные повинности в пользу сеньора: ценз - сеньор имел право на 1/10 дохода от земельного участка, барщина в течение 3-12 дней в году. Сеньор имел право на ренту, т. е. определенный налог с каждого нового владельца, который он получал помимо ценза, право охоты на землях крестьян и т. д. Крестьянин являлся наследственным пользователем земли.

При смене владельца все повинности, лежащие на цензиве, переходили к новому лицу.

Земельные владения лично несвободных крестьян (сервов) находились лишь в их пользовании.

Обязательства

Характер феодального хозяйства тормозил развитие обязательственного и, прежде всего, договорного права.

В ранний период купля-продажа вещей, особенно недвижимости, совершалась в торжественной форме и должна была обеспечить стабильность договора. С XII в. под влиянием римского права наиболее важные сделки начинают составляться в письменном виде, а позднее - и удостоверяться нотариусами. В период абсолютизма широкое распространение получают договоры аренды земли. На договор займа долгое время оказывая влияние запрет церкви на взимание процентов.

Семейное и наследственное право

Семейно-брачные отношения в основном регулировались нормами канонического права, кутюмами и королевскими ордонансами. Единственной формой брака был брак церковный. Церковь создала сложную систему условий действительности брака. Для вступления в брак необходимо было достичь определенного возраста: мужчинам от 13 до 15 лет, женщинам - 12 лет. Необходимо было согласие сторон, а также их родителей. Лишь при достижении сыновьями 30-летнего, а дочерьми 25-летнего возраста последнего не требовалось.

Дочь умершего вассала должна была получить согласие сеньора, который мог указать ей жениха, способного нести службу. У нее было право потребовать на выбор трех кандидатов.

Для сервов действовало правило, запрещающее брак со свободными или крепостными другого господина без согласия господ. При заключении брака выплачивалась особая пошлина сеньору - формарьяж, которая компенсировала отказ от права "первой ночи".

Первоначально для заключения брака было достаточно согласия сторон и фактического брачного сожительства, затем церковь добилась обязательного церковного освящения брака. Брак, заключенный без церковного обряда, признавался недействительным. Недействительными признавались также браки между несовершеннолетними, некрещеными, родственниками, заключенные под влиянием насилия или ошибки, браки духовенства.

Развод по каноническому праву не допускался. Главой семьи являлся муж, а жена обязана была повиноваться мужу и всюду следовать за ним. Хотя в разное время и в различных местностях эта власть имела различный характер. На Севере Франции взаимоотношения между супругами, а также между родителями и детьми были свободнее. На Юге сохранялась римская власть домовладыки.

Обычное право устанавливало общность движимого и благоприобретенного недвижимого имущества со дня бракосочетания. В отношении земельной собственности повсеместно утвердился принцип майората. Во избежание дробления феода он переходил по наследству к старшему сыну или, при его отсутствии, к старшему в роде. На юге Франции, где действовало римское право, общности имущества не возникало. Тем не менее во всех случаях жена была не вправе отчуждать имущество без согласия мужа, в том числе дарение и обмен, заключать договоры и выступать в суде. Было лишь два исключения: жена могла заключать договоры для выкупа мужа из плена и выдавать приданое своим дочерям в отсутствие мужа.

Муж управлял приданым жены, пока длился брак. После смерти мужа приданое переходило жене, после смерти жены - ее наследникам.

Наследование происходило по нисходящей линии, ближайшими родственниками и лишь при их отсутствии по восходящей. Причем имущество отцов шло наследникам по отцовской линии, имущество матерей - по материнской.

Уголовное право и процесс

В области уголовного права приблизительно до XVI в. господствовали постановления обычного права. Согласно "Кутюмам Бовези" различались:

1) преступления, караемые смертью; 2) преступления, караемые пожизненным тюремным заключением с конфискацией имущества; 3) преступления, влекущие конфискацию имущества без смертной казни, без увечья и тюремного заключения. При этом подчеркивалось, что сила наказания должна зависеть от проступка, а также от того, кто его совершил и кому нанесен ущерб.

Становление абсолютизма способствовало оформлению единой системы преступлений и наказаний. Вся совокупность преступлений, предусмотренных правом этого периода, можно разделить на три категории:

1) преступления против религии: богохульство, атеизм, ересь, колдовство и т. д. ;

2) преступления против государства: посягательство на короля и членов его семьи, измена королю, посягательство на безопасность государства;

3) преступления против частных лиц.

Наказания в этот период преследуют выраженную цель устрашения и носят чрезвычайно жестокий характер. Виды наказания подразделялись на:

1) тяжкие наказания: различные виды смертной казни, вечная ссылка, пожизненная каторга и т. п.;

2) членовредительские и телесные наказания: отрезание языка, ушей, носа и т. д., бичевание плетью;

3) тюремное заключение и срочные каторжные работы;

4) позорящие наказания: штраф с выставлением у позорного столба, не сопровождаемые выставлением у позорного столба и прочие.

В период феодальной раздробленности судебный процесс продолжает оставаться обвинительным, дело возбуждается по инициативе истца (потерпевшего), судоговорение происходит в форме спора между сторонами, которые обладают равными процессуальными правами. Представительство первоначально не допускалось, но с XIII в. начинают появляться адвокаты.

Наилучшим видом доказательств считалось признание. До XIII века активно использовались пытки водой или железом (ордалии). При свидетельских показаниях требовалось наличие 2-х свидетелей. Не могли свидетельствовать родственники, слуги или зависимые лица.

Своеобразным видом доказательств был судебный поединок. Дворяне дрались верхом и в полном вооружении, простолудины - палками. Духовные лица, женщины, дети и мужчины старше 60 лет могли выставять вместо себя специальных бойцов.

С установлением абсолютизма право возбуждения уголовного дела переходит к органам государства, которые по собственной инициативе ведут следствие и разыскивают преступника. Процесс подразделяется на две стадии: тайный розыск преступника и его изобличение и затем публичное и открытое судоговорение, которое, впрочем, вскоре тоже становится тайным. Устанавливается система формальных доказательств, где законом определены вес и значение каждого доказательства. Используется пытка как средство признания обвиняемого.

В XVII веке происходит разделение уголовного и гражданского процесса.

Контрольные вопросы.

1. Развитие феодальной государственности во Франции.
2. Сословно-представительная монархия во Франции. Роль Генеральных штатов.
3. Характерные черты и особенности французского абсолютизма.
4. Развитие права в средневековой Франции.
5. Сущность политики меркантилизма во Франции и особенности регулирования таможенных отношений на различных этапах её средневековой истории.

Лекция № 6. Феодальное государство и право Германии

Раннефеодальная монархия в Германии (X-XIII вв.): общественный строй и государственное устройство. Развитие Германии в XIV – XVI вв. Абсолютные монархии в Германии (XVII XVIII вв.): Пруссия и Австрия.

Как самостоятельное государство Германия возникла в результате распада Франкского государства. За восточной частью империи, в которую вошли Швабия, Бавария, Франкония, Саксония, а затем и Лотарингия, закрепилось название Тевтонского государства, хотя в новом государстве не было прочных экономических и политических связей между составными его частями, объединение. Германских герцогств в значительной степени определялось внешней политикой императоров, преследовавшей захват территорий соседних народов.

Первые короли Германии свою политику укрепления единства государства и расширения его территории за счет соседних народов (главным образом славян) проводили в союзе с католической церковью. Отгон I за помощь римскому папе в его борьбе против итальянских феодалов в 962 году был возведен в Риме в сан императора и получил из рук папы императорскую корону. Таким образом, в центре Европы возникла империя, в которую вошли все германские герцогства насильственно присоединенные земли полабских славян и Северной Италии, получившая в XIII веке название «Священная Римская империя германской нации».

«Священная Римская Империя германской нации» являлась государством, искусственно объединившим разные народы (немецкие, романские, (славянские) под короной императора, власть которого со временем оказалась крайне слабой. Постоянная борьба императоров с крупными феодалами и церковью привела к утверждению в Германии принципа выборности императоров феодальной верхушкой и установлению политической самостоятельности княжеств и отдельных немецких городов, просуществовавшей до 1806 года.

В отличие от Франции и Англии, где возникли централизованные государства, Германия в период всей феодальной эпохи оставалась раздробленной. Политическая раздробленность Германии, сохранившаяся до 1871 года, являлась следствием экономического, социального и политического развития отдельных ее частей. В Германии возникновение городов, рост торговли и промышленности в отличие от других стран Европы привели лишь к группировке интересов по провинциям, вокруг чисто местных центров, и поэтому к политической раздробленности.

Политическая децентрализация в свою очередь содействовала, во-первых, сохранению в течение длительного времени менее развитых феодальных отношений и, во-вторых, замедлению темпов развития товарно-денежных отношений в различных ее частях. Эти явления в жизни феодальной Германии были обусловлены рядом причин:

- 1) отсутствием прочных экономических связей между составными частями империи;
- 2) засильем католической церкви, влияние которой на политическую жизнь предопределялось ее экономическим могуществом;
- 3) обособленностью крупных по тому времени городов, превратившихся в городские республики;
- 4) постоянными междоусобными феодальными войнами, которые с неизбежностью вели к ослаблению центральной власти и к усилению политической власти местных феодалов.

Историю феодального государства Германии можно разделить на три основных этапа:

1. Образование раннефеодальной монархии («Священной Римской империи германской нации»), в которой сохранялась многоукладность экономики и возникли замкнутые натуральные хозяйства, результатом чего являлась феодальная раздробленность (X—XIII вв.).

2. Формирование и укрепление сословно – представительных монархий в княжествах Германии и установление олигархии курфюрстов (XIV—XVI вв.).

3. Утверждение княжеского абсолютизма в германских государствах (XVII —начало XIX.).

Раннефеодальная Монархия в Германии (X-X III вв.)

Общественный строй

В X—XIII вв. в Германии завершается процесс феодализации. Однако он происходил более замедленными темпами, чем в других частях бывшей каролингской монархии. Замедленный темп феодализации в Германии

объяснялся тем, что здесь длительное время сохранялась сильная сельская община—марка, которая препятствовала образованию крупного феодального землевладения.

С изменением структуры марки, когда "утвердилась частная собственность на землю и крестьяне свободно «стали распоряжаться своими наделами (туфами), образование крупного землевладения в Германии стало лишь вопросом времени. Кроме того, в этот период рост крупного землевладения родовой и служилой знати, а также церковей и монастырей происходил и за счет пожалований императоров, а также в результате грабежа крестьянских земель светскими и духовными феодалами.

Во второй половине XII века в Германии завершилось деление общества на два основных класса: феодалов и крестьян. В 1152 году было запрещено крестьянам носить рыцарское оружие, а законом Фридриха I в 1186 году допуск детей свободных крестьян к рыцарской службе отменялся.

Феодалы. В этот период класс феодалов в Германии был крайне неоднороден его верхушку составляли крупные феодалы—светские и духовные князья, являвшиеся непосредственными вассалами императора. Другую, наиболее многочисленную группу господствующего класса составляли средние и главным образом мелкие феодалы—рыцари. Большое значение в формировании рыцарства имела военная реформа Генриха I (919—936 гг.). Для ведения войны против венгров он создал многочисленное тяжеловооруженное конное войско. Лишь его реформе всякий свободный, кто мог сражаться на коне, зачислялся в военное сословие. Таким образом, наиболее зажиточные, свободные мелкие землевладельцы становились рыцарями. В число таких рыцарей зачислялись министриалы—челядь крупных феодалов, служившая в их конном войске.

Общим для всех разрядов класса феодалов было:

а) владение леном, полученным от сюзерена, и б) обязанность служить в войске сюзерена **Крестьяне.** Крестьянство Германии также было неоднородным. В этот период еще сохранялось свободное крестьянство, являвшееся собственником своей земли, фугую группу, составляли «свободные» крестьяне чиншевики, не имевшие своей земли. Они были держателями чужой земли и платили за нее чинш, т. е, оброк. Большую часть эксплуатируемого класса составляли крепостные крестьяне и холопы, служившие при дворе феодала и составлявшие его челядь.

Крепостная зависимость крестьян в Германии, как и во Франции, выступала в двух формах: в форме личной и имущественной зависимости. Лично зависимые крестьяне совсем не отличались от холопов. Они не могли ни .ходить от феодала., ни вступать в брак без его разрешения. После смерти такого крестьянина часть его имущества переходила к господину. Лично зависимые крестьяне выполняли барщину и другие повинности в пользу феодала, которые практически ничем не были ограничены Крестьяне лично свободные, зависимые в силу того, что получали от феодала участок земли, обязаны были платить господину чинш, и выполнять, определенный круг повинностей. Им было запрещено оставлять землю без согласия феодала, а

передача их другому феодалу без земельного участка, которым он владел, не допускалась.

Расширение военной, судебной, административной и финансовой власти феодалов привело к усилению крепостного гнета и увеличению побегов крепостных крестьян в города, где они становились свободным.

Горожане. В результате образования городов в Германии (XI—XII вв.) сложилось особое сословие феодального общества—горожане. Жители городов обладали личной свободой и собственностью. Крепостные крестьяне, убежав от своего господина и прожив в городе год и один день, становились свободными. Эта привилегия городов содействовала быстрому росту численности городского населения.

В XII веке городское население разделилось на два сословия: купцов и ремесленников. Купцы входили в гильдии, а ремесленники образовали цехи. И гильдии, и цехи были замкнутыми корпорациями, вступление в которые было крайне затруднено. Эксплуатируемую часть городского населения составляли подмастерья и осевшие в городах беглые крестьяне. Самостоятельность городов проявлялась в том, что они имели свои органы управления, вооруженные силы, суд и финансовую систему, которые обеспечивали им независимость не только от феодалов, но и от императоров.

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СТРОЙ.

В X—XII вв. Германия хотя и являлась единой, но ее государственный строй характеризовался рядом черт, отличавших его от государственного строя других государств Европы

Во-первых, короли, а затем и императоры были выборными. Во-вторых, власть местных феодалов (особенно князей) была столь значительна, что они превратились в самостоятельных государей.

Король (император). Формально власть германского короля (императора) оставалась обширной. Он представлял Германию вовне и обладал правом объявлять войну и заключать мир

Ему принадлежали командование армией, и высшая судебная власть. Он являлся верховным сюзереном. Фактически же власть германских императоров была ограниченной, и, прежде всего, в результате тех привилегий, которые они, дали светским и духовным князьям, Духовенство, которое было опорой Оттона I в борьбе против герцогов, получило от него привилегии, сыгравшие большую роль для образования в Германии духовных княжеств. Эти привилегии расширяли церковный иммунитет, который был распространен на все население округа, где находились земельные владения церкви (сбор налогов, низшая и высшая юрисдикция и т. д.).

Политическая самостоятельность феодалов получает дальнейшее расширение при Фридрихе II (1212—1250 гг.). Законы в пользу духовных князей 1220 года и в пользу светских сеньоров 1232 года обеспечивали экономическую и политическую независимость феодалов от центральной власти. Во второй половине X века при королях саксонской династии окончательно утверждается дворцово-вотчинная система управления. Прежние королевские чиновники на местах—графы превратились в наследственных

ленников, которые создали аппарат управления своими владениями, а центральные органы управления при короле утратили право вмешиваться в управление на местах. Все решения по важнейшим делам Германского государства принимались на съезде светских и духовных феодалов — непосредственных вассалов императора

Нередко императоры приглашали на съезды и других феодалов, а с возникновением городов — и их представителей.

ОБЩЕСТВЕННЫЙ И ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СТРОЙ В ГЕРМАНИИ В XIV—XVI ВВ.

В отличие от Франции, где процесс образования и усиления королевской власти к началу XIV века завершается созданием централизованного государства в Германии, наоборот децентрализация приобретает еще более устойчивый характер.

Политическая раздробленность Германии, в основе которой лежало ее экономическое развитие, произошла в результате ожесточенной борьбы за власть между императором и папой римским, между императором и крупными феодалами - князьями в самой Германии, а также непрекращающихся междоусобных войн, ложившихся тяжелым бременем на крестьянские массы. В 1273 году королем Германии избирается Рудольф Габсбургский—владелец небольшого германского княжества. Это избрание было продиктовано очевидной его слабостью и неспособностью нарушить и преодолеть политическую самостоятельность крупных князей и других феодалов империи.

Политическая децентрализация, утвердившаяся окончательно в Германии, хотя и замедлила, но не могла приостановить процесса дальнейшего развития феодализма и его неравномерности в различных частях страны. Рост товарно-денежных отношений в Германии оказал большое влияние в первую очередь на социальную структуру германского общества, на усиление экономической, и политической роли городов, а во внешней политике привел к усилению захватнических устремлений германских феодалов по отношению к соседним народам.

Немецкая колонизация прибалтийских земель и их онемечивание, захват Пруссии и Восточной Прибалтики в XIII веке вызвали к жизни переселение большой массы безземельных и малоземельных крестьян из германских княжеств на земли истребленных или покоренных народов. Дальнейшее развитие феодальных отношений в Германии и постоянное стремление феодалов к увеличению своих доходов содействовали усилению эксплуатации крепостного крестьянства и его обезземеливанию и привели к резкому обострению классовой борьбы — крестьянским восстаниям и величайшей в истории крестьянской войне 1525 года. С начала XIV века в Германии, вступившей в эпоху расцвета, феодализма наблюдались значительные изменения в классовой структуре. Они проявились в исчезновении средних феодалов и упадке рыцарства как сословия мелких феодалов, а также в росте численности эксплуатируемого населения городов. **Феодалы.** К началу XIV века в Германии в результате дальнейшего развития феодализма и ослабления королевской власти число светских и духовных княжеств возрастает. Это

произошло главным образом за счет средних феодалов. Одни из них, добившись полной самостоятельности, перешли в разряд князей, а другие — разорившись, оказались на положении рыцарей. Среди многочисленных немецких князей особое значение приобрели те князья (светские и духовные), которые раньше оказывали на съездах феодалов решающее влияние при выборах королей и в новый период добились

исключительного права выбора императора, закрепленного Золотой буллой 1356 года.

Появление огнестрельного оружия и пришедшее вследствие этого усовершенствование военного дела подорвали значение рыцарей, а развитие товарно-денежных отношений отразилось на их материальном положении. Чтобы удовлетворить свои потребности, рыцари, так же как и остальные феодалы, усилили эксплуатацию крестьянства.

Произошли изменения и в положении духовенства. Приобретение книгопечатания и расширение торговли лишили духовенство монопольного положения в области духовной культуры. Юристы, знатоки римского права (легисты), вытеснили духовенство из государственного аппарата

Духовенство разделилось на две группы. Первая группа состояла из высшего духовенства—крупных землевладельцев, беспощадно эксплуатировавших зависимое от них трудящееся население. Ко второй группе принадлежало низшее духовенство — сельские и городские священники. Они по условиям жизни ближе стояли к трудящимся массам, и многие из них даже принимали участие в движении этих масс против феодалов. Произошло расслоение и среди городского населения на верхний его слой (патрициат), захвативший в свои руки все городские должности, бюргерство, среднюю группу городского населения (главным образом мастеров) и плебейскую часть населения. Последняя состояла из подмастерьев, поденщиков и других неимущих групп городских жителей.

В самом худшем положении находилось крестьянство. В то же время развитие товарно-денежного хозяйства вызвало рост потребностей самих феодалов. Удовлетворение возросших потребностей было возможно лишь за счет усиления эксплуатации, выразившейся в увеличении повинностей и захвате общинных земель, принадлежавших крестьянам.

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СТРОЙ.

Следствием экономического усиления князей был рост политической раздробленности Германии. Во время междуцарствия, продолжавшегося около 20 лет (1254—1273 гг.), феодалами были расхищены коронные земли и регалии. Экономическая и политическая децентрализация Германии привела к распаду ее на множество княжеств, графств, бароний и обыкновенных рыцарских владений. Феодалы не были заинтересованы в существовании сильной центральной власти, которая была для них помехой. Они старались избирать на императорский престол политически и экономически слабых феодалов.

Фактически же Германией с начала XIV века управляла группа из семи крупнейших князей: маркграфа Бранденбургского, герцога Саксонского,

пфальцграфа Рейнского, короля Чехии и Богемии и трех архиепископов — Кельнского, Майнцскоц, Трирского.

Насколько была раздроблена Германия, свидетельствует тот факт, что ко времени царствования последнего императора Франца II (1793 г.) в Германии было 324 территориальных единицы, имевшие права самостоятельных государств, и 1475 свободных рыцарских владений.

Император и курфюрсты. В XIII веке, как это видно из «Саксонского» и «Швабского» зеркал, вышеупомянутые семь князей получили название курфюрстов, т. е. князей-избирателей.

Швабское зеркало указывало, что большинство голосов среди курфюрстов решает выбор императора, что было впоследствии закреплено и Золотой буллой, изданной в 1356 году императором Карлом IV. В хронологических выписках К. Маркс этот акт называет основным законом немецкого многовластия.

Золотая булла установила количество и состав курфюрстов. Для решения общегосударственных дел императоры ежегодно созывали съезд курфюрстов. И только в некоторых случаях они могли действовать, получив письменное согласие курфюрстов.

Курфюрсты сохранили за собой захваченные ими регалии, в особенности такие, как собственность на горные недра и эксплуатация их, взимание пошлин, чеканке монеты, право предоставления убежища евреям, что являлось доходной статьей, и т. д.

Курфюрсты получили также ряд широких прав в области юрисдикции и право участия в общеимперском суде. Вассалам было запрещено вести войны против сеньоров, городам заключать союзы против курфюрстов, но частные войны между феодалами не были воспрещены. Для них были установлены лишь некоторые ограничения.

Таким образом, Золотая булла закрепила олигархию крупных феодалов Германии, которая фактически сложилась задолго до этого акта. Курфюрсты добились, впоследствии того, что каждый император при избрании должен был принимать выработанные ими сословия, ограничивающие его власть. С XVI века эти условия получили название избирательных капитуляций. При выборах Карла V(1516г) их приняли как одну из основ государственного права Германии. Последняя капитуляция была принята при избрании Франца II в 1792 году.

Вначале избирательные капитуляции принимались только решением курфюрстов, но считалось, что последние, уполномочены их принять от имени всех остальных сословий. С XVII века остальные сословия также слали предъявлять требования на участие в составлении капитуляций, что и было закреплено за ними в 1648 году статьями Вестфальского мира заключенного после тридцатилетней войны.

Существенным содержанием статей этого мира были следующие положения: император обеспечивает сохранение государства и права сословий по участию их в управлении и голосовании в рейхстаг; обязуется не оставлять сословия без земельных владений и не вмешиваться во внутреннее управление

этими владениями; защищать и увеличивать размеры государства; не устанавливать наследственной передачи императорской власти; соблюдать Золотую буллу и другие законы империи; созывать для решения дел съезды курфюрстов и оставлять неприкосновенным их аппарат управления; для решения важных вопросов спрашивать мнение сословий и не объявлять без этого войны; не создавать против империи никаких союзов. Целый ряд других положений Вестфальского мира касался содержания полиции, правил торговли, пошлин, суда. При этом права императора крайне урезывались в интересах обеспечения самостоятельности княжеств и других феодальных владений рейхстаг и имперский суд. Кроме императора были еще два имперских учреждения: **рейхстаг и имперский суд**.

Организация рейхстага с XIV века приобрела постоянный характер. Это учреждение (называвшееся также имперским сеймом) состояло из трех коллегий: коллегии курфюрстов, коллегии князей, графов и свободных господ и коллегии представителей городов. Все эти коллегии заседали отдельно и собирались вместе только в каких-либо торжественных или исключительных случаях, но не для решения государственных дел.

С XVII века это коллегии получили название имперских сословий или чинов. Учрежденный в 1495 году имперский суд сыграл немаловажную роль в рецепции римского права, которое с этого времени стало весьма широко применяться в судах Германии. Имперский суд должен был решать все дела на основании римского права и лишь во вторую очередь принимать во внимание «доброе немецкое право», некоторое ссылались стороны

Однако наличие центральных учреждений не обеспечивало единства империи. Империя не имела постоянного войска Военные контингенты в случае нужды поставлялись имперскими чинами по особым решениям сообразно с силами страны, причем постоянно были жалобы на не соответствующие возможностям требования.

Не располагало имперское правительство и достаточными материальными средствами в имперской казне. Поэтому имперские учреждения не могли обеспечить выполнение своих решений.

Ландтаги. В каждом отдельном государстве Германии тоже образовались сословия (чины), которые приобрели для себя привилегии и стали замкнутыми корпорациями.

Организация этих сословий отличалась большой пестротой. В большинстве государств образовались три замкнутые и совершенно независимые друг от друга курии: духовенства, рыцарей и горожан, Последние пользовались незначительным весом и существовали только там, где города получили особую привилегию. Собрания курий назывались ландтагами, которые окончательно сформировались в XIV веке.

Права земских чинов были разнообразны. В большинстве случаев в их обязанности входило обращение к владельцам земель с различными ходатайствами и петициями. В принципе земские чины могли принимать участие в управлении страной, но на самом деле, если они приглашались государями для обсуждения государственных дел, пользовались только

совещательным голосом. Однако при решении вопросов о долгах страны согласие земских чинов было обязательным. С XVII века в результате усиления в германских государствах абсолютизма значение ландтагов падает.

Города. В XIV и XV веках германские города достигли высшей ступени расцвета. По своей политической зависимости они делились на три группы: имперские, княжеские, или земские, и вольные.

Имперские города являлись непосредственными вассалами императора. Но с течением времени они приобрели значительную независимость от него. Они получили большую часть императорских регалий: право иметь свой высший суд, войско, чеканить монету, право защищать путешествующих купцов, что выражалось в выдаче последним охранных грамот или в сопровождении их конвоирами. Обязанности имперских городов по отношению к императору заключались в принесении ему присяги верности, в ежегодной уплате императорского налога поставке воинов и приеме императора с его двором во время посещения города.

К имперским городам принадлежали: Любек, Бремен, Гамбург, Аугсбург, Нюрнберг, Франкфурт и др. С XV века они имели постоянно представительство в рейхстаге.

Вольные города пользовались аналогичными правами, но были освобождены от налога и поставки войска. Этими вольными городами стали бывшие епископские города (Майнц, Вормс и др.).

Земские, или княжеские, города управлялись своими городскими советами, но их права были ограничены, в частности в области юрисдикции они имели только право низшего суда. Князья по-прежнему, взимали с городов ежегодно феодальные поборы

АБСОЛЮТНЫЕ МОНАРХИИ В ГЕРМАНИИ (XVII—XVIII вв.). ОБЩЕСТВЕННЫЙ СТРОЙ.

Абсолютная монархия в Германии имела свои особенности. В результате неравномерного экономического развития страна на долгое время сохранила состояние политической раздробленности, но в каждом отдельном государстве, входившем в состав империи, к XVII веку утвердились абсолютные монархии. Это был так называемый княжеский, или областной, абсолютизм. Княжеский абсолютизм явился следствием важных событий, которые происходили в Германии в XVI—XVII вв.: реформации — широкого антикатолического движения, охватившего почти все слои германского общества, крестьянской войны 1525 года, восстания беднейшей части горожан и, наконец, Тридцатилетней войны 1618—1648 гг.

В итоге реформации и после подавления восставших крестьян и городского плебейства произошли существенные изменения в соотношении классов и в их положении. Крестьяне снова попали под власть феодалов, договоры, заключенные с ними, в некоторых местах были нарушены. К старым крестьянским повинностям прибавились контрибуции, наложенные победителями на побежденных. Гнет, испытываемый крестьянами, удвоился. Значительное количество зажиточных средних крестьян разорилось, многие

зависимые крестьяне перешли в состояние крепостных. Обширные площади общинных земель были захвачены феодалами.

Большая часть крестьян лишилась собственности, оказалась обреченной на бродяжничество или вошла в ряды городского плебейства (подмастерьев и рабочих).

Не меньше пострадало и духовенство, так как многие церковные владения были конфискованы, а многие монастыри и церковные учреждения сожжены, драгоценности разграблены, переплавлены в серебро и золото или пущены в продажу за границу,

Потери понесло и дворянство. Часть влиятельных родов разорилась и была вынуждена поступить на службу, к князьям.

Города также не получили особой выгоды. Повсюду утвердилось господство городской аристократии.

Княжеские города были обложены тяжелыми контрибуциями, лишились своих привилегий и попали в полную зависимость от князей. Та же участь постигла и имперские города, которые присоединили к территории князей или поставили в зависимость от соседних князей.

Выиграли в результате этих событий только крупные князья. Духовные владения конфисковались в их пользу; часть духовенства вследствие разорения вынуждена была подчиниться их верховной власти. Князья обогатились за счет контрибуций, наложенных на города и крестьянство.

В итоге Тридцатилетней войны княжеский абсолютизм еще больше усилился. По Вестфальскому миру (1648 г.) за князьями было признано суверенное право заключать между собой союзы, и вступать в соглашения с другими государствами при условии, если эти соглашения не направлены против империи.

Реакционный характер княжеского абсолютизма. Последствия образования абсолютизма в Германии были иными, чем во Франции и Англии. В этих странах переход к абсолютной монархии обеспечил создание централизованного государства. Поэтому и сам абсолютизм во Франции и Англии на первой стадии своего развития сыграл прогрессивную историческую роль. Наоборот, княжеский абсолютизм, в Германии сыграл реакционную роль, закрепив состояние экономической и политической раздробленности.

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СТРОЙ.

В XVII и XVIII веках общественный строй Германской империи остался почти без изменений. Императорская власть превратилась в почетное звание. Князья освободились от военной обязанности и не платили уже никаких податей императору.

Рейхстаг после Вестфальского мира не имел почти никакого значения. Имперский суд был совершенно обессилен распадом империи. Кроме того, его стал вытеснять имперский надворный суд, учрежденный в Вене для габсбургских земель, но принимавший и дела, ему не подсудные. Князья в силу присвоенных им привилегий не были подсудны имперскому суду. В своих землях они стали почти совершенно независимыми от империи. Привыкнув во время Тридцатилетней войны собирать войско и взимать налоги без согласия

земских чинов, они стали это делать и в мирное время, не обращая внимания на решения и протесты ландтагов. Вестфальский мир запретил подданным князей жаловаться на последних в имперский суд. Император по избирательным капитуляциям обязывался даже помогать князьям в борьбе с их подданными. Дворянство в ряде княжеств превращалось в придворную знать, жило за счет подачек от князей и под их властью сохраняло все свои привилегии. Духовенство находилось в полной зависимости от князей.

Ландтаги либо вовсе не собирались, либо созывались только для видимости, например в Брауншвейге, Мек-ленбурге и Вюртемберге.

ПРУССИЯ.

Из всех германских государств особенно усилилось к XVIII веку маркграфство Бранденбургское, превратившееся в 1701 году в королевство Пруссию. Причиной возвышения этого государства было перемещение торговых путей к берегам Атлантического океана. Через территорию Бранденбурга пролегали важнейшие водные артерии, по которым направлялся транзит товаров, в частности хлеб.

В Пруссии абсолютизм королевской власти и система управления государством приобрели черты, которые были типичны для абсолютных монархий XVII и XVI веков. Но эти черты оказались особенно резко выраженными в Пруссии. Прежде всего, в этом государстве получили широчайшее развитие бюрократизм и мелочная регламентация не только в системе государственного управления, но и в частной жизни подданных, что является характерным для полицейского государства.

Основным принципом полицейского государства было полное отрицание всяких личных прав граждан.

Подданные не имели никаких гарантий против произвола власти и ее агентов. Аресты, конфискации, преследования иноверцев, вскрытие частной переписки, всевластие цензуры, сожжение «опасных» книг рукой палача гонения на писателей, вмешательство в личную жизнь всех и каждого, регламентация одежды и даже пищи — все это находило свое проявление в полицейской системе управления в Пруссии.

Центральные органы власти Пруссии. Главой Прусского государства являлся король, входивший в имперскую коллегия курфюрстов. При короле состоял Тайный совет — высший орган государственного управления, делившийся на три департамента: иностранных дел, внутренних дел и юстиции. Тайному совету были подчинены три директории: финансов, военных дел и доменов — королевских имений.

В Прусском государстве, в котором была создана в 1655 году постоянная армия, приобрела особое значение директория военных дел, разделившаяся на ряд палат, ведавших организацией, комшхектованием и вооружением армии.

АВСТРИЯ.

Другим крупным государством в «Священной Римской империи» была Австрия.

Отличительными особенностями Австрии были следующие: во-первых, она не представляла собой такого централизованного государства, как Пруссия;

элементы феодальной раздробленности в ней сохранялись значительно дольше; во-вторых, Австрия была страной, населенной разными национальностями, к тому же находящимися в постоянной вражде, среди которых господствующее положение занимали немцы, проводившие политику угнетения других национальностей; в-третьих, в ней господствовало католическое вероисповедание, в то время как Пруссия являлась протестантской страной.

Господствующий класс в Австрии, так же как и в Пруссии составляло дворянство, главенствующее положение, в среде которого занимали крупные земельные магнаты. Буржуазия была еще очень слаба. Попытка Габсбургской династии, правившей в Австрии, создать централизованное государство не увенчалась успехом, ибо встретила противодействие со стороны феодалов. Центральные органы власти в Австрии, Центральным органом власти в Австрии с XVI века вместе с монархом был Тайный совет, действовавший на правах совещательного органа при императоре по вопросам законодательства и контроля. Впоследствии его заменили конференцией, состав которой был неопределенным, так как члены конференции приглашались каждый раз по особому списку. Только с начала XVIII века эта конференция стала постоянным учреждением. Высшим органом военной власти был придворный военный совет (гофкригстрат). В 1760 году был создан для объединения всех отраслей управления - Государственный совет, рассматривавший законопроекты, наблюдавший за исполнением законов и пр.

Контрольные вопросы

1. Развитие государственности в средневековой Германии.
2. «Золотая булла» и её историческое значение.
3. Особенности сословно-представительной монархии в Германии.
4. Реформация и её правовые последствия для Германии.
5. Специфические черты абсолютизма в Германии.
6. Особенности таможенных отношений в средневековой Германии.

Лекция №7. Феодальное государство и право Византии

Возникновение и развитие Византии. Общественный строй Византии. Государственное устройство. Основные черты права: источники права и их характеристика. Порядок регулирования общественных отношений.

В 395 году Римская империя окончательно разделилась на Западную и Восточную. Восточная Римская империя стала именоваться Византией (по названию древнегреческого города Византия, на месте которого находилась столица империи Константинополь—Царьград).

В состав Византии входили: Греция, Малая Азия, *Сирия*, Палестина, Египет, Балканский полуостров, часть Месопотамии, Армения, южное побережье Крыма и Кавказа. Эти страны имели большое количество городов,

вели оживленную торговлю с Индией, Китаем, Ираном и Северной Африкой, славянами и скандинавскими народами («путь из варяг в греки»).

История государства и права Византии делится на четыре периода: 1) разложение рабовладельческого государства и права и начало формирования основных институтов феодального государства и права (IV—середина VII в.), 2) становление и развитие феодального государства и права (середина VII—первая половина IX в.), 3) создание централизованной феодальной монархии с разветвленным бюрократическим аппаратом управления (вторая половина IX—начало XIII в.), 4) усиление процесса феодальной раздробленности и ослабление центральной власти (1204—1453 гг.).

В IV—середине VII в. Византии происходит разложение рабовладельческого строя и зарождение феодальных отношений.

Раздираемая острой классовой борьбой, ослабленная арабскими и персидскими нападениями. Византия не смогла задержать массовые вторжения славян в начале VI века на территорию Балканского полуострова. К середине VII века в результате длительных и ожесточенных войн с империей славяне заняли почти всю территорию Балканского полуострова. Они: расселялись сельскими территориальными общинами, что оказало большое влияние на общественный строй Византии.

В Византии было уничтожено крупное землевладение рабовладельческого типа, а рабский труд перестал играть существенную роль в производстве. В стране были созданы условия для развития феодальных отношений.

В VIII веке императоры Византии ликвидируют один за другим монастыри, превращая их в казармы, отбирают у них землю, а монахов под угрозой сурового наказания обязывают вступать в брак. Желая обеспечить поступление налогов в казну и призыв в армию свободных крестьян-общинников, императоры наделяют крестьян отобранной у монастырей землей. Эта земля не могла выходить из общины, которая несла ответственность перед государством за уплату налогов. Вследствие этого процесс разорения мелких крестьянских хозяйств был несколько приостановлен.

Часть секуляризованных монастырских земель поступила в казну и передавалась крупным землевладельцам в виде вознаграждения за военную службу. Землей наделялись и военные поселенцы окраин, так называемые стратиоты. Проведение этих мероприятий укрепило внутреннее и внешнее положение Византии. Снова к ней были присоединены Греция, Македония, Крит. Южная Италия и Сицилия, завоеванные арабами еще в начале IX века.

Начиная с IX века, в Византии растет крупное феодальное землевладение. В XI—XII вв. завершается закрепощение крестьянства. Крупные феодалы приобрели военную, судебную и иную власть над крестьянами в результате этого произошло ослабление центральной власти в Византии. В Малой Азии образовался ряд небольших княжеств, признававших власть императора лишь номинально.

Внешнеполитическое положение Византии в это время осложняется. С запада на Византию стали наступать норманны, с севера — печенеги. Но

главная угроза шла с востока, со стороны турок - сельджуков, которые овладели Багдадом — столицей арабских халифов и свои владения довели до берегов Эгейского моря.

В 1096—1270 гг. в результате крестовых походов западноевропейских феодалов против «неверных» (мусульман) было приостановлено не только наступление турок на Византию, но и дальнейшее ее ослабление. Значительная часть занятой турками территории Византии была захвачена крестоносцами. Вскоре между Византией и крестоносцами началась борьба. Наибольшей остроты, эта борьба достигла во время четвертого крестового похода (1202—1204 гг.). Константинополь был взят крестоносцами и разграблен. Крестоносцы образовали Латинскую империю со столицей в Константинополе. Это завоевание повлекло за собой усиление эксплуатации и закрепощение населения феодалами, и содействовать дальнейшему развитию феодальных отношений в Византии.

В это время на территории Византии, образовался ряд самостоятельных государств, из которых наиболее значительными были Никейская империя, Трапезундское царство и Эмирский деспотат.

В 1261 году правителю Никейской империи Михаилу Палеологу удалось восстановить Византийскую империю, хотя и в меньшем размере.

В XIV—XV вв. в Византии вследствие слабости внутреннего рынка и проникновении иноземных купцов и ремесленников, успешно конкурирующих с византийскими, происходит упадок ремесел, торговли и сельского хозяйства. Дальнейшее обнищание народных масс и обострение классовых противоречий стали проявляться все сильнее. Часто вспыхивали восстания городской бедноты и крестьянства. Вследствие усиления экономического и политического влияния крупных светских и церковных феодалов на местах власть центрального, государственного аппарата стала ослабевать. Это приводит, в конечном счете, к децентрализации государственной власти. Таким образом, падение Византии было обусловлено в основном внутренними причинами, облегчившими ее захват турками.

Факторами, ускорившими процесс гибели Византии, являлись борьба отдельных группировок феодальной знати за императорский престол, расстройство финансов, сокращение армии и предательская политика некоторых групп феодалов, стремившихся с помощью иноземных захватчиков подавить народное движение. Ослабляла также Византию и борьба тех народов, которые насильственно были включены в ее состав: славян, албанцев, армян, персов и др., за независимость.

В 1453 году войска турецкого султана Мехмеда II осадили Константинополь и взяли его штурмом.

Византийская империя играла большую роль в политической жизни Европы и Ближнего Востока. Византия создала высокую культуру, оказавшую громадное влияние на народы Востока и Запада. Особенно следует отметить установление тесных экономических и культурных связей Византии со славянскими государствами, в том числе с Русью. Значительное влияние византийской культуры на развитие славянских народов произошло благодаря

принятию православия. Но в свою очередь славяне оказали влияние на общественный и государственный строй Византии. Территория южных славян—болгар и сербов одно время входила в состав Византийского государства.

Все население Византии делилось на сословия, или группы, с определенными для каждого из них правами и обязанностями, переходящими по наследству.

Высшим было служилое сословие, состоящее из феодалов, находящихся на государственной службе, которая делилась на гражданскую, военную и придворную.

Верхушку служилого сословия составляли сенаторы. Это были крупнейшие землевладельцы, занимавшие высшие государственные должности. Звание сенатора переходило по наследству от отца к сыну, а также присваивалось императором или сенатом тем или иным лицам за их заслуги перед государством. Сенаторы пользовались экскусией, т. е. иммунитетом. Их земельные владения были изъяты из общего государственного управления:

Все население этих владений, даже свободное, рассматривалось как подвластное владельцу имения. Им предоставлялось право держать свои военные отряды, налагать на население штрафы, а позднее — даже иметь свои тюрьмы. Они были подсудны одному префекту столицы. Сенаторы могли быть арестованы и заключены в тюрьму лишь с разрешения императора или сената. В случае возбуждения против сенаторов уголовного преследования они не могли подвергаться пыткам, кроме тех случаев, когда уличались в совершении государственных преступлений. За одно и то же преступление сенаторы подвергались менее суровому наказанию, чем представители других сословий. Приговоры по делам сенаторов вступал в законную силу лишь после утверждения их императором.

Служилая и церковная знать, не имевшая звания сенаторов, называлась динадами, что означало «могущественные», «сильные». К их числу относились крупные землевладельцы, занимавшие должности магистров, областных начальников, митрополитов, епископов, игуменов и др. Динаты, как и сенаторы, полностью или частично освобождались от уплаты государственных налогов и несения повинностей

К привилегированному сословию относились также мелкие и средние землевладельцы, входившие в состав городских курий, отчего они носили название куриалов или декурионов. Государственная власть обязывала их собирать налоги с населения, возлагая на них имущественную и личную ответственность за исправное поступление налогов.

Церковь и монастыри владели большим количеством земли, постоянно получали от казны большие суммы денег и продовольствие, пользовались многочисленными привилегиями. **Духовенство** было освобождено от прямых налогов, от военной службы, от так называемых грязных повинностей — молотбы, хлебопечения, подводной и дорожной повинности, поставки строительных материалов и т. д. Если духовные лица занимались ремеслом и

торговлей, то они освобождались от уплаты налогов и пошлин. Духовенство имело привилегии также и в области суда.

В IV—VI вв. основную массу крестьянского населения еще составляли **колоны**. Вначале они были свободными арендаторами земли у крупных землевладельцев, но позднее они стали делиться на «свободных» и «приписных». Приписные колоны в отличие от свободных были прикреплены к земле и не могли уходить от одного землевладельца к другому. Колоны, арендовавшие участок земли в течение 30 лет, не имели права его оставить и навсегда прикреплялись к земле.

В Византии в V—VI вв. сохранялись свободные крестьяне, объединенные в общины.

Широкое распространение в Византии получил патронат — переход крестьян - общинников под покровительство и защиту землевладельцев с целью оградить себя от притеснений и вымогательств государственных чиновников. Крестьянин - общинник, ставший под покровительство, освобождался от государственных налогов и податей, но попадал в кабалу к землевладельцу. Они часто силой заставляли крестьян вступать под их «защиту».

В VII—X вв. свободная крестьянская община находилась в стадии разложения. В ней выделились зажиточные крестьяне. Увеличилась прослойка **апоров** — обедневших крестьян-общинников, сдававших свою землю богатым членам общин. Среди других категории крестьян следует отметить **мортитов**, т. е. крестьян, арендовавших землю на условиях' уплаты хозяину земли одной десятой доли урожая. Зажиточные крестьяне применяли в своем хозяйстве труд мистотов—наемных работников, которые были юридически свободными, но экономически зависимыми людьми.

Основную массу зависимого крестьянства составляли **парики**, которые делились на казенных и частновладельческих. В X—XI вв. частновладельческие парики имели право перехода, от одного феодала к другому. Постепенно парики были окончательно прикреплены к земле. Они несли барщину в пользу феодала и платили ренту натурой и деньгами. Кроме того, они платили подати в пользу государства.

Другой категорией зависимого крестьянства являлись **элевтеры** («свободные»). Это люди, которые, не имея средств к существованию, получали у феодалов участки Земли и должны были платить подати и нести повинности в пользу феодалов. Они имели право переходить от одного феодала к другому. Постепенно элевтеры превращались в феодально-зависимых людей.

Одной из категорий зависимого крестьянства были **актимоны** («неимущие»). Актимоны — беглые крепостные крестьяне, лишённые каких-либо средств производства. Предоставляя им земельные наделы, скот и инвентарь на льготных условиях, феодалы превращали: их в обычных париков.

Наиболее многочисленной группой городского населения Византии было плебейское сословие — свободное население городов — ростовщики, судовладельцы, торговцы., ремесленники, мелкие земельные собственники, люмпенпролетарии. Верхушка городского населения пользовалась некоторыми политическим и гражданскими правами.

Ростовщики, судовладельцы и торговцы формально принадлежали к низшему сословию, однако могли покупать почетные звания и, следовательно, пользоваться различными привилегиями. В Византии была широко развита торговля. На некоторые товары, например хлеб, скот и другие, государство объявило монополию, поручив торговлю ими корпорациям купцов. Эти корпорации имели свои уставы, свои собрания и кассы. За выход из корпорации купцов наказывали отобранием имущества. Позднее выход из корпорации купцов был запрещен. Наибольшим влиянием пользовалась корпорация ростовщиков, которая ссужала деньгами даже государственную казну. Государство поручало взимание налогов с населения откупщикам, которые злоупотребляли этим правом, увеличивая налоги в свою пользу.

Ремесленники, так же как и купцы, объединялись в коллегии, или цехи. В отличие от западноевропейских мастерских византийские мастерские состояли не только из хозяина, наемных работников—мистиев, но и рабов. Однако рабский труд не играл большой роли в ремесленном производстве. Государственные чиновники контролировали работу мастерских. Они определяли место и время закупки сырья, сбыта изделий, цены товаров, место и часы работы. Некоторые ремесла были наследственными. За оставление своих занятий ремесленникам грозило жестокое наказание.

Преобладающая масса плебейского населения городов платила большие налоги. Кроме того, население обязано было выполнять государственные и городские повинности.

Наиболее бесправной группой населения были **рабы** (дулы). Рабский труд применялся еще в X—XI вв. в ремеслах, сельском хозяйстве и в домашнем хозяйстве византийской знати. С ростом феодальных отношений труд рабов использовался в хозяйстве все меньше. Была установлена ответственность за убийство раба, облегчался и даже поощрялся отпуск рабов на волю. Рабы имели право владеть мастерской при условии поручительства рабовладельца. Рабам разрешалось, иметь свою семью. Дети от брака свободных и рабов считались свободными. Рабы постепенно превращались в париков, и к XIII веку рабство в Византии исчезло.

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СТРОИ.

Император. Византийская империя была централизованным государством. Называлась она «ромейским» (римским) государством. Во главе его стоял император. Император сосредоточивал в своих руках власть законодательную, исполнительную и судебную. Он распоряжался не только светскими, но и церковными делами, созывал церковные соборы, назначал высших должностных лиц церкви. Церковь играла в Византии весьма важную роль. Константинопольский патриарх являлся вторым лицом после императора и оказывал большое влияние на политическую жизнь страны.

По учению византийской церкви император получал свою власть от бога, его личность считалась священной.

В Византии не было определенного порядка престолонаследия. Формально считалось, что императора избирает сенат, армия и «народ» в лице своеобразных политических партии Византии. Кроме того, в ряде случаев

требовалась коронация его патриархом. Но очень часто различные группировки господствующего класса и армия совершали дворцовые перевороты и убивали императоров, чтобы посадить на престол своего ставленника. Опасаясь дворцовых переворотов, императоры еще при жизни назначали себе преемника или «соправителя», обычно своего сына или близкого родственника. Однако после смерти императора соправитель занимал императорский престол только после того, как он был избран в установленном порядке.

Сенат. При императоре находился совещательный орган—сенат? или синклит. Сенат обсуждал важнейшие вопросы внутренней и внешней политики, рассматривал законопроекты, которые получали силу закона после утверждения их императором, назначал высших должностных лиц,, осуществлял судебные функции по важнейшим уголовным делам. Однако решающей роли в политической жизни страны сенат не играл. Его значение еще более уменьшилось, когда император Лев VI (886— 912 гг.) лишил сенат права рассматривать законопроекты и назначать высших должностных лиц империи. Эти функции перешли к императору.

Государственный совет. Другим совещательным органом при императоре был Государственный Совет или Консисторий. Государственный совет стоял во главе центрального государственного управления. Он обсуждал все текущие вопросы государственного управления, а также осуществлял судебные функции.

К высшим должностным лицам относились два префекта претория, префект (эпарх) столицы» начальник дворца, квестор, два комитета финансов и два магистра армии. Они непосредственно подчинялись императору.

Префект претория Востока управлял Малой Азией и Фракией, т. е. большей частью Византийской империи. Иллирийский префект претория — Балканским полуостровом. В их руках была сосредоточена вся административная, финансовая и судебная власть на данной территории.

Константинополь с прилегающей к нему сельской местностью до 100 миль в окружности составлял самостоятельную административную единицу. Во главе города стоял префект (эпарх) столицы, непосредственно подчинявшийся императору. Одновременно он был председателем сената.

Начальник дворца ведал личной охраной императора, являясь начальником дворцовой гвардии, заведовал его личной канцелярией, государственной почтой, внешними сношениями и приемом послов других государств. В его ведении находилась также полиция и надзор за придворной и чиновной администрацией.

Квестор являлся председателем-Государственного совета, кроме того, он ведал разработкой и рассылкой императорских указов и обладал судебной властью.

Один из двух комитетов финансов управлял государственным казначейством; другой заведовал императорскими имениями, дворцами и конными заводами.

Во главе армии стояли два магистра. Один из них командовал пехотой, другой — кавалерией.

В VII веке центральная система государственного управления подверглась изменению. Все византийское чиновничество было разделено на 60 разрядов или чинов. Лица, занимавшие высшие государственные должности, именовались **логофетами**. Главой логофетов стал **логофет дрома**, который первоначально заведовал личной канцелярией императора, царской стражей, путями сообщения и почтой, а впоследствии иностранными делами и полицией. В XIII веке ему был присвоен титул великого логофета. Логофет государственной казны ведал финансами.

Высшие государственные чиновники стояли во главе **секретов**, или канцелярий, руководивших отдельными отраслями государственного управления, с большим количеством чиновников. Они получали ничтожное содержание, вследствие чего развивалось взяточничество, различные поборы с населения. Большим злом была продажа должностей, поскольку чиновник, купивший должность, старался возместить понесенные расходы увеличением поборов с населения.

Судебные органы. Высшим судебным органом **был** императорский суд. Как суд первой инстанции он рассматривал наиболее важные дела о государственных преступлениях, например о восстаниях и заговорах против императора. Императорский суд был также апелляционной инстанцией. Судебные функции осуществлял Государственный совет, которому были подсудны дела о государственных преступлениях и преступлениях высших должностных лиц. Секреты также имели право судить подчиненных им лиц. Дела придворных рассматривал протовестиарий—одно из высших придворных должностных лиц. Константинопольскому епарху были подсудны дела цеховых мастеров.

Чиновник финансового ведомства — параталассит, или парафалассит, находившийся в подчинении епарха, ведал судом над купцами и судовладельцами, занимавшимися морской торговлей и перевозкой грузов. Один из высших судебных работников — квестор рассматривал дела о земельных спорах и завещаниях.

В фемах, или провинциях, высшей судебной властью над гражданским населением обладал протонатарий, а затем претор, которые подчинялись правителю фемы — стратигу.

Судебные функции осуществляла также и разветвленная сеть церковных судов. Высшим церковным судом был суд константинопольского патриарха. Ему подчинялись суды антиохийского патриарха, митрополитов, архиепископов и епископов.

Церковные суды рассматривали дела о преступлениях духовенства, а также дела о преступлениях против религии, брака и нравственности, совершенных лицами, не принадлежащими к духовенству. Кроме того, юрисдикции церковных судов подлежало население, проживавшее на церковных землях и зависевшее от церкви.

В период существования свободной крестьянской общины сход всей общины разрешал различные споры между общинниками, в частности споры о

земле. Однако по мере того как феодалы стали захватывать земли крестьянских общин, они присвоили, себе и право суда над подвластным, им населением.

Византийские суды стояли на страже интересов господствующего класса. За одно и то же преступление свободные наказывались менее сурово, чем рабы. Динаты чаще всего присуждались к денежному штрафу или высылке в свое имение, тогда как крестьяне и горожане — к смертной казни, бичеванию, продаже в рабство. Лица, обратившиеся в суд, должны были платить высокие судебные пошлины. В судах процветали произвол, взяточничество и волокита.

ОСНОВНЫЕ ЧЕРТЫ ПРАВА

Источники права. Византия имела весьма развитую систему законодательства в виде императорских указов, жалованных грамот, сборников законов, комментариев к ним, сборников судебной практики.

В Византии с IV по VIII век действовали Кодекс Феодосия и свод Юстиниана.

Эклога. Стремление отразить в законах привилегии крупных: феодалов вызвало необходимость пересмотра свода Юстиниана. В 726 году была издана Эклога—сборник гражданских, уголовных и процессуальных законов. Основой сборника был свод Юстиниана, однако все, что устарело или противоречило новым законам, в сборник не вошло. Благодаря своей краткости и простоте, а также вследствие включения составителями в сборник новых норм и обычного права Эклога получила широкое распространение и вне Византии. В славянских странах она тщательно изучалась и комментировалась.

Земледельческий закон. Издание Земледельческого закона относится к 20-м годам VIII столетия. Его возникновение находится в прямой связи со славянской колонизацией империи. Нормы, зафиксированные в законе, схожи с обычным правом славянских общин, расселившихся на территории империи. Это дает основание предполагать, что основой Земледельческого закона было славянское, обычное право в сочетании с византийским правом. Он пользовался большой популярностью среди славянских народов как «Славянский закон».

Земледельческий закон регламентировал правовые отношения в области сельского хозяйства. Он предусматривал ответственность за кражу зерна, плодов, леса, за потраву посевов и т. д.

Издание военного и морского законов относится к тому же времени, что и Эклога. В Военном законе была определена ответственность военнотружущих за совершение воинских преступлений. Это был своего рода устав воинской дисциплины. В Морском законе указывались нормы оплаты экипажа корабля, правила поддержания порядка на кораблях, ответственность владельца корабля и т. д.

Номоканоны. Важнейшими источниками византийского церковного права были постановления вселенских церковных соборов и патриархов. Одним из памятников византийского светского и церковного права являлись сборники церковного и светского права, которые получили название Номоканонов.

Наибольшее значение имели Номоканон Схоластика (VI в.) и Номоканон VII века, переработанный патриархом Фотием в 883 году. Переводы Номоканонов на Руси назывались Кормчими книгами, Они оказали влияние на организацию русской церкви и церковное законодательство древнерусского государства, **Прохирон**. С воцарением императоров Македонской династии (867—1056 гг.) начинается решительная борьба со всеми мероприятиями императоров-иконоборцев, в том, числе и с их законодательством.

Первый император Македонской династии Василий I (867—886 гг.) решительно осудил Эклогу. Законодательство императоров - иконоборцев именуется в одном из руководств того времени «несообразностями», сделанными Исавром в противоположность божественному догмату и на разрушение спасительных законов», т. е. свода Юстиниана.

Прежде всего, император Василий I решил отменить устаревшие нормы Юстинианова свода, а нормы, сохранившие свою силу, издать для руководства. С этой целью была задумана и осуществлена полная переработка свода Юстиниана. В 879 году был издан так называемый

Прохирон — краткое изложение законов для судей, содержащий нормы гражданского, уголовного, отчасти судебного и нормы церковного права. Прохирон имел законодательную силу. Он не только излагал юстиниановское законодательство, но и содержал ряд новых норм права, которых не было в Юстиниановом своде. Издание Прохирона имело большое значение. Развитие последующего законодательства проходило под знаком начал, положенных в основу Прохирона.

Эпанагога. Между 884—886 гг. император Василий I и его сыновья-соправители Лев и Александр издали новое руководство для судей—Эпанагогу. Эпанагога в значительной степени повторяла основные положения Прохирона, что дало повод некоторым ученым считать Эпанагогу вторым изданием Прохирона. Однако в Эпанагогу вошел ряд новых положений, содержащихся в новеллах императора Василия I. Кроме того, система изложения Эпанагоги была значительно улучшена по сравнению с Прохироном.

Базилики. В 888—889 гг. сын Василия I —Лев Мудрый опубликовал новый законодательный сборник, который получил название Базилики (Василики) — «царские законы».

Лев Мудрый признал затруднительным пользование в судебной практике сводом Юстиниана, в котором все нормы права были разделены на 4 части: институции, дигесты, кодекс и новеллы. Император Лев поставил своей задачей все законодательство Юстиниана свести в один свод, расположив законодательный материал таким образом, чтобы в одном месте сосредоточить все правовые нормы по одному и тому же вопросу.

Каждая из шестидесяти книг Базилик начиналась выдержкой из дигест по определенному предмету, а далее приводились отдельные положения из институций, кодекса, новелл и Прохирона, которые подтверждали или дополняли эту выдержку в дигест. Таким образом, все основные нормы права были приведены в определенную систему.

Устаревшие или отмененные нормы Юстинианова свода не вошли в состав Базилик. В Базиликах содержались нормы не только светского, но и церковного права.

Если составители Эклога и Земледельческого закона пытались укрепить крестьянскую общину и тем самым приостановить разорение свободных крестьян, то Прохирон, Эпанагога и особенно Базилики способствовали закабалению общинников и превращению их в крепостных.

Базилики являются последней официальной систематизацией права византийского императорами. После смерти Льва Мудрого издавались лишь новеллы, без попыток систематизировать действующее законодательство.

Хрисовулы. С X века по мере дальнейшего роста феодальных отношений появляется особый вид императорских новелл под названием Хрисовулы, т. е. золотопечатные грамоты. В большинстве случаев в Хрисовулах указывались привилегии, которые предоставлялись духовенству, монастырям и отдельным лицам (в частности, судебная - административная независимость, финансово-податные изъятия).

«Книга Эпарха». Важным памятником права начала X века является «Книга Эпарха», в которой изложены нормы, определявшие организацию, жизнь и быт византийских корпораций торговцев и ремесленников. Контроль деятельности корпораций осуществлял константинопольский эпарх, ведавший ремеслами и торговлей города.

«Шестикнижие» Арменопула. Одним из опытов частной систематизации византийского права является юридический сборник; составленный около 1345 года фесса-лонийским юристом и судьей Арменопулом, под названием «Шестикнижие».. В нем излагается гражданское и уголовное право Византии. Автор этого сборника ставил своей задачей дополнить Прохирон,

«Шестикнижие». Арменопула имело широкое распространение в Византийской империи, а после падения Византии стало действующим правом в Греции, Валахии и Молдавии.

Присоединив в 1812 году Бессарабию к России, царское правительство разрешило судам руководствоваться «Шестикнижием», которое считалось действующим правом в Бессарабии до начала XX века.

Право собственности. Основные институты права, регламентированные в своде Юстиниана, были сохранены и в византийских кодексах. Они говорят о собственности, о сервитутах, в особенности городских сервитутах; подробно освещаются вопросы залогового права. Византийские кодексы содержат постановления об эмпитевзисе — наследственной аренде.

В V—VI вв. правительство Византии, стремясь обеспечить регулярное поступление налогов от свободных крестьян и выполнение ими воинской повинности, ведет решительную борьбу с магнатами. Пытаясь сохранить свободное крестьянское хозяйство, правительство еще в конце IV века запретило насильственные захваты крестьянских земель, а также патронат. В середине V века членам крестьянской общины было запрещено продавать свои участки кому-либо, кроме членов той же общины.

Подобные запреты издаются и в VI веке. Однако, несмотря на все эти мероприятия правительства, крупное землевладение, особенно церковное, неизменно увеличивалось.

В IX—X вв. после ослабления внешней опасности начинается новая полоса наступления на свободных мелких собственников и сельские общины.

Постепенно мелкие свободные крестьяне теряли не только свою экономическую самостоятельность. Правительство Византии способствовало развитию этого процесса путем раздачи служилым людям земли в условное и пожизненное владение, получившее название прений. Они соответствовали по своей сущности западноевропейским бенефициям.

Первоначально пронии давались лишь на определенный срок, как правило, пожизненно, а позднее и в наследственную собственность.

Прониар осуществлял на территории своей пронии судебные и административные функции. Крестьяне, жившие на земле прониаров, должны были платить им оброк и отбывать барщину.

Обязательственное право. Римское обязательственное право, которое было регламентировано в своде Юстиниана, мало подверглось изменению в последующем византийском законодательстве. Но в связи: с сокращением гражданского оборота в Византии, вызванного усиливающимся процессом феодализации и уменьшением территории Византии, многие наиболее сложные институты римского обязательственного права не получили дальнейшего развития в византийских кодексах.

В византийском праве сохранилось деление обязательств на обязательства из договоров и на обязательства из деликтов. Сохранилась и система договоров. Византийские кодексы подробно регламентируют договоры купли-продажи, мены, найма, займа, поклажи, товарищества и пр. В подавляющем большинстве случаев сделки заключались в письменной форме.

Особенно подробно регулируется договор займа. В частности, большое внимание уделяется вопросу взимания процентов по займу. Законодательством был установлен максимальный размер—12% годовых. Запрещалось взимание процентов на проценты. В случае взимания процентов в размере, превышающем капитал, долг должен был считаться погашенным.

Брачное и семейное право. Брак в Византии регулировался нормами православного церковного права. Поэтому, по сравнению с римским брачным правом в брачном праве Византии появилось много новых черт

В Византии браку предшествовало обручение, которое, как и венчание, сопровождалось церковным обрядом. Для признания брака действительным требовалось: достижение брачного возраста (для мужчин—14 лет, для женщин—12 лет); согласие жениха и невесты, их родителей или опекунов; не состоять одновременно в другом браке и не быть в родстве и свойстве с невестой (женихом) в определенных степенях. Вступать в брак разрешалось трижды.

Поводом для развода могли быть: государственное преступление, покушение одного супруга на жизнь другого, истребление утробного плода и прелюбодеяние. Кроме того, причиной для развода являлось легкомысленное

поведение жены, участие в пирах с посторонними мужчинами слишком свободное обращение с ними, отлучка на ночь из дома. Жена не имела права без ведома мужа посещать скачки, театральные представления и другие публичные зрелища. Нарушение этих правил также считалось основанием для развода.

Основные черты имущественных отношений между супругами, регламентированные в своде Юстиниана, сохранились и в позднейшем законодательстве.

Нормы семейного права Византии были восприняты в славянских государствах, принявших православие, в том числе и на Руси.

Наследственное право. Византийское право, как и римское, различало наследование по завещанию и наследование по закону.

Для признания завещания, которое оформлялось по общему правилу в письменном виде, необходимо было, чтобы завещатель был в полной памяти и способен свободно выразить свою волю. Завещание подтверждалось свидетелями, которые давали свои подписи и прикладывали печати. Завещание сделанное лицом, которому не исполнилось 14 лет, глухонемым, слабоумным, пьяным, находившимся под опекой за расточительство, совершившим преступление, отрекшимся от христианства, не признавалось действительным.

При составлении завещания отец, выделив из своего имущества приданое и добрачные подарки своей жены, должен был определенную часть имущества оставить своим детям. Остальной частью имущества завещатель мог распоряжаться по своему усмотрению.

Лишение наследства детей и родителей без достаточного основания влекло за собой признание завещания недействительным. Законодательство приводит весьма длинный перечень оснований, по которым можно было лишать наследства этих законных наследников. Среди них—оскорбительное отношение к завещателю, участие в разного рода преступлениях, позорное поведение, отступление от православной веры и т. д.

Завещатель мог составить вторичное завещание, которое, если оно удовлетворяло всем формальным требованиям, погашало первое.

В византийском праве развиваются основные принципы наследования по закону, установившиеся в эпоху составления свода Юстиниана. Прежде всего, к наследованию призываются нисходящие родственники, т. е. сыновья и дочери, а если их нет, то восходящие — отец и мать. При отсутствии тех и других призываются родственники по боковой линии. И только в том случае, если нет и их, к наследованию призывается вдова наследодателя в половинной части. Вторую часть получает казна.

Почти полностью было воспринято византийским правом и положение об опеке и попечительстве. Вопрос о дееспособности лиц, находящихся под опекой или попечительством, а также круг прав опекунов и попечителей в основном решался на основании норм римского права по своду Юстиниана. Опека над малолетними (мужчина — до 14 лет, женщина — до 12 лет) учреждалась по завещанию или по решению родственников или властями. Над

минерами (т. е. над мужчинами и женщинами, не достигшими 25 лет) учреждалось попечительство.

Учреждалось также попечительство над расточителями и слабоумными.

Уголовное право. Уголовное право в Византии носило, открыто классовый характер. Это выражалось в том, что за одно и то же преступление предусматривались различные наказания в зависимости от имущественного положения и сословия преступника

Особенно велика была разница в наказании за одно и то же преступление для свободных и рабов. Пособники и попустители похищения свободных женщин подвергались телесному наказанию, пострижению и изгнанию, а раб за то же преступление наказывался сожжением. Убийство своего раба не считалось преступлением.

Дети до семи лет и умалишенные не являлись субъектами преступного деяния, В частности, малолетние не отвечали за убийство.

Совершившие преступление в состоянии сильного раздражения (аффекта) считались невменяемыми и освобождались от наказания. Убийство вора в ночное время или прелюбодея, застигнутого на месте преступления, не влекло за собой наказания.

За неумышленные (случайные) преступления также не подвергали наказанию.

Прохирон предусматривал наказание не только за оконченное преступление, но и за покушение на него, если был установлен факт приготовления к нему. Покушение каралось так же, как и оконченное преступление. Умысел к совершению государственных и религиозных преступлений считался наказуемым. За подстрекательство, попустительство, укрывательство и вообще за соучастие было установлено такое же наказание, как и за само преступление.

Одним из обстоятельств, усиливающих наказание, считался рецидив. За кражу в первый раз вор подлежал наказанию и изгнанию, во второй раз ему отсекали руку.

Виды преступлений, Византийское законодательство предусматривало следующие виды преступлений:

1) государственные преступления. Особенно тяжкими преступлениями считались: заговоры против императора, государственная измена, что влекло за собой смертную казнь;

2) преступления против религии. Среди них — вероотступничество, совращение в иудейскую религию и раскол, что наказывалось смертной казнью; святотатство, разрытие могил и ограбление мертвых, лжеприсяга и колдовство, за которые полагались членовредительные и телесные наказания;

3) преступления против имущественных прав. Прохирону известны различные виды имущественных преступлений: кража, наказывавшаяся бичеванием и штрафом в двойном размере по сравнению с ценой похищенного имущества; грабеж, наказывавшийся в четверном размере. За разбой полагалось посажение на кол. За истребление чужого имущества путем поджога, неосторожное обращение с чужим имуществом — телесное наказание;

4) преступления против нравственности и семьи. Прохирон указывает на таинственный брак, многобрачие, прелюбодеяние, кровосмешение, изнасилование, растление малолетних, обольщение, мужеложство и скотоложство. Некоторые из этих преступлений наказывались смертной казнью, другие изгнанием, членовредительством и прочими карами;

5) преступления против личности. Среди этих преступлений византийское законодательство особо выделяет убийство. За это преступление полагалось отсечение головы, а за убийство родственников — сожжение. К другим преступлениям относились телесные повреждения (которые влекли за собой членовредительные наказания), побои и истязания, продажа свободных в рабство и клевета, за что полагалось отсечение руки или телесные наказания.

Виды наказаний. По мере роста классовых противоречий в Византии наблюдалось усиление уголовной репрессии. Количество преступлений, наказывавшихся смертной казнью, болезненными и членовредительными наказаниями, увеличивается. Денежные наказания отступают на второй план. Поэтому беспочвенными являются утверждения буржуазных ученых, будто уголовное право Византии носило «гуманистические черты», поскольку церковь оказывала свое благотворное влияние на общество, в частности и на смягчение наказания.

Для византийского уголовного права характерна множественность наказаний за одно и то же преступление.

В византийском уголовном праве применялись следующие виды наказаний.

Смертная казнь. Применялась в двух видах: простая — отсечение головы, повешение и квалифицированная — сожжение, посажение на кол.

Членовредительные и телесные наказания. Этот вид наказания по Прохирону являлся наиболее распространенным. Предусматривалось отсечение руки, языка, носа, ослепление, кастрация и бичевание. Чаще всего применялось отсечение руки, например, за продажу свободного в рабство, изготовление фальшивой монеты, похищение женщин, воровство, разрытие могил, нанесение ран и др. Отсечение носа применялось главным образом за половые преступления, отсечение языка — за клятвопреступление и лжесвидетельство, ослепление — за кражу церковных ценностей и кастрация — за скотоложство. К телесным наказаниям относилось битье плетью и палками. Применялись и другие виды наказания: денежные штрафы, конфискация имущества, изгнание и пострижение.

Денежные штрафы применялись главным образом за нанесение материального ущерба, например за укрытие беглого раба, лишение раба работоспособности, причинения увечья взятой у кого-либо лошади и другие, а также за половые преступления: связь с рабыней, растление малолетних и изнасилование. Эти штрафы поступали в пользу потерпевших.

Изгнание чаще всего применялось как дополнение к основному членовредительному наказанию. Как самостоятельный вид наказания изгнание применялось редко. Пострижение было только дополнением к

членовредительным наказаниям. В византийских памятниках права не упоминается о тюремном заключении как особом виде наказания.

Основные черты процесса. В византийском праве по мере развития классовых противоречий усиливаются начала следственного и инквизиционного процесса в уголовных делах: применяется пытка, исключается представительство, как со стороны потерпевшего, так и со стороны обвиняемого.

По уголовным делам судьи обязаны были допрашивать обвиняемых и свидетелей каждого отдельно и их показания фиксировать в письменном виде. В отличие от свидетелей по гражданским делам свидетели по уголовным делам вызывались по распоряжению судебных органов и были обязаны явиться в суд.

Подробно указывалось, кто имеет право быть свидетелем. В частности, не допускались в качестве свидетелей несовершеннолетние, женщины, темники, слабоумные, родственники, бедные, слуги, домашние., товарищи за товарищей, слуги за слугу, сыновья за отцов и отцы за сыновей, глухие, немые, изобличенные в подлогах, еретики и евреи против христиан. Показания одного свидетеля не считались достаточными.

Суд мог в тех или иных случаях потребовать от свидетелей принесения присяги. Сторона, недовольная решением суда, имела право обратиться с апелляцией в вышестоящий суд,

Так в Византии сложился либеральный процесс, сущность которого заключалась в том, что все стадии судебного разбирательства оформлялись письменно. Дело начиналось с письменного прошения истца и письменного возражения ответчика. Показания свидетелей заносились в протокол. И, наконец, дело заканчивалось вынесением письменного приговора.

Контрольные вопросы

1. Государство и право Византии.
2. Правовое положение населения Византии.
3. Центральные органы власти и управления. Царская власть.
4. Органы центрального управления.
5. Местное управление.
6. Право. Источники права.
7. Гражданское право. Право собственности.
8. Обязательно право.
9. Брачное и семейное право.
10. Наследственное право.
11. Уголовное право.
12. Процесс.

Лекция № 8. Арабский халифат и мусульманское право.

Появление ислама у арабов как продолжение традиции единобожия. Создание Халифата. Особенности общественного и государственного строя Халифата в мекканский классический период. Феодализация Халифата

при династиях Омеядов и Аббасидов. Институт наместничества (эмиров). Распад Халифата в XI веке.

Установление шариата – система религиозного права. Источники мусульманского права: Коран, Сунна, фетва, иджма, кияс, адат. Право собственности и обязательственные отношения. Институт вакфа. Брак, семья, наследование. Преступления и наказания. Суд кадия.

Появление ислама у арабов как продолжение традиции единобожия. Создание Халифата. Особенности общественного и государственного строй Халифата в мекканский классический период. Феодализация Халифата при династиях Омеядов и Аббасидов. Институт наместничества (эмиров). Распад Халифата в XI веке.

Халифат сложился в результате объединения арабских племен, центром расселения которых являлся Аравийский полуостров. Особенностью возникновения государственности в VII в. является становление новой мировой религии – ислама. Распространение ислама связано с именем Мухаммеда. Мухаммед (около 570-632 гг.), разбогатевший вследствие удачного брака пастух, сирота из Мекки, на которого снизошли откровения, записанные затем в Коране, провозгласил необходимость установления культа единого бога – Аллаха и нового общественного порядка, исключавшего племенную разнь. Главой арабов должен был стать пророк – «посланник Аллаха на земле».

Призывы раннего ислама к социальной справедливости (ограничению ростовщичества, установлению милостыни беднякам, освобождению рабов, честности в торговле) вызвали недовольство племенной купеческой знати откровениями Мухаммеда, что вынудило его бежать с группой ближайших сподвижников в 622 году из Мекки в Ясриб (позднее Медина, город пророка). Здесь ему удалось получить поддержку различных социальных групп, включая кочевников – бедуинов. Здесь же была возведена первая мечеть, определен порядок мусульманского богослужения.

В течение десяти лет, в 20-30-х годах VII в. была завершена организационная перестройка мусульманской общины в Медине в государственное образование. Сам Мухаммед был в нем духовным, военным предводителем и судьей. С помощью новой религии и военных отрядов общины началась борьба с противниками новой социально-политической структуры.

Ближайшие родственники и сподвижники Мухаммеда образовали привилегированную группу, получившую исключительное право на власть. Из ее рядов после смерти пророка стали выбирать новых единоличных вождей мусульман – халифов. Первые четыре халифа подавили недовольство исламом среди определенных слоев и завершили политическое объединение Аравии.

В истории средневековой империи, получившей название арабский халифат, выделяют два периода:

- дамаский, или период правления династии Омейядов (661-750 гг.);
- багдадский, или период правления династии Аббасидов.

Характерными чертами мусульманского общественного строя были доминирующее положение государственной собственности на землю с широким использованием рабского труда в гос. хозяйстве (ирригация, рудники, мастерские, гос. эксплуатация крестьян посредством ренты – налога в пользу правящей верхушки, религиозно – государственная регламентация всех сфер общественной жизни, отсутствие четко выраженных сословных групп, особого статуса у городов, каких-либо свобод и привилегий.

На первый план выступили различия мусульман и немусульман (зиммиев). Положение немусульман, первоначально достаточно терпимое, становилось со временем все более приниженное: их взаимоотношения с мусульманами регламентировались мусульманским правом, они не могли вступать в брак с мусульманами, должны были носить отличающую их одежду, снабжать арабское войско продуктами, уплачивать тяжелый поземельный налог и подушную подать. На первом этапе развития Халифат представлял относительно централизованную теократическую монархию. В руках халифата была сосредоточена духовная (имамат) и светская (эмират) власть, которая считалась неделимой и неограниченной. Первые халифы избирались мусульманской знатью, однако довольно быстро власть халифа стала передаваться по его завещательному распоряжению.

В дальнейшем главным советником и высшим должностным лицом при халифе стал визирь. Согласно мусульманскому праву визири могли быть двух типов: с широкой властью или ограниченными полномочиями, т.е. только исполняющие приказания халифа. К числу важных лиц при дворе считались – начальник личной охраны халифа, заведующий полицией и особый чиновник, осуществляющий надзор за другими должностными лицами.

Центральным органом управления канцелярии – диваны. Диван военных дел ведал оснащением и вооружением армии. В нем велись списки людей, входивших в состав постоянного войска, с указанием получаемого ими жалованья или размеров пожалований за военную службу. Диван внутренних дел контролировал финансовые органы, занятые учетом налоговых и иных преступлений, с этой целью собирал необходимые статистические сведения и пр. Особые функции выполнял диван почтовой службы. Он занимался доставкой почты и государственных грузов, руководил строительством и ремонтом дорог, караван-сараев и колодцев. Кроме того, это учреждение фактически выполняло функции тайной полиции.

Большие изменения претерпевала система местных органов государственного управления на протяжении VII-VIII вв. Территория халифата была разделена на провинции, управляемые военными наместниками – эмирами, которые были ответственны перед халифатом. Эмиры обычно назначались халифом из числа своих приближенных, но были и назначаемые из представителей местной знати, из бывших правителей завоеванных территорий. В ведении эмиров находились вооруженные силы, местный административно-финансовый и полицейский аппарат. Эмиры имели помощников – наибов.

Мелкие административные подразделения в халифате (города, селения) управлялись должностными лицами различных рангов и наименований.

Нередко эти функции возлагались на руководителей местных мусульманских религиозных общин – старшин (шейхов).

Судебные функции были отделены от административных. Местные власти не имели права вмешиваться в решения судей.

Верховным судьей считался глава государства – халиф. В целом отправление правосудия осуществлялось духовенством. Высшую судебную власть на практике осуществляла коллегия наиболее авторитетных богословов, которые одновременно являлись правоведами. От имени халифа они назначали из представителей духовенства нижестоящих судей (кади⁰ и специальных уполномоченных, которые контролировали их деятельность на местах.

Правомочия кади были обширны. Они рассматривали на местах судебные дела всех категорий, наблюдали за исполнением судебных решений, осуществляли надзор за местами заключения, удостоверяли завещания, распределяли наследство, проверяли законность землепользования, заведовали так называемым вакуфным имуществом. Судебные решения и приговоры кади были окончательными и обжалованию не подлежали. Исключение составляли случаи, когда сам халиф или его уполномоченные изменяли, решение кади. Немусульманское население обычно подлежало юрисдикции судов, состоящих из представителей своего духовенства.

Большая роль отводилась армии. На первом этапе завоеваний арабская армия представляла собой племенное ополчение. В VII-середине VIII в. армия вызвала ряд реформ. Арабская армия стала состоять из двух основных частей (постоянного войска и добровольцев), и каждая находилась под командованием особого полководца. В постоянном войске особое место занимали привилегированные воины-мусульмане. Основным родом войск была конница. Арабская армия в VII-VIII вв. в основном пополнялось за счет ополченцев. Наемничество в это время практически не практиковалось.

Начиная с IX в. в государственном строе халифата происходят значительные изменения.

Во-первых, произошло ограничение светской власти халифа.

Его заместитель, великий визир, опираясь на поддержку знати, оттесняет верховного правителя от реальных рычагов власти и управления. К началу IX страной фактически стали управлять визири. Не отчитываясь перед халифом, визир мог самостоятельно назначать высших государственных чиновников. Духовную власть халифы стали разделять с главным кади, руководившим судами и образованием.

Во-вторых, в государственном механизме халифата еще больше возросла роль армии, ее влияние на политическую жизнь. На смену ополчению пришла профессиональная наемная армия. Создается дворцовая гвардия халифа, которая в IX веке становится одной из главных опор центральной власти и в конце IX ее влияние усиливается настолько, что гвардейские военачальники расправляются с неугодными халифами и возводят на престол своих ставленников.

В-третьих, власть эмиров, а также местных племенных вождей становится все более независимой от центра. Эмиры создают свое войска, удерживают в

свою пользу налоговые поступления и таким образом, превращаются в самостоятельных правителей. Укреплению их власти способствовало и то, что сами халифы предоставляли им огромные права для подавления усиливающихся освободительных выступлений.

Установление шариата – система религиозного права. Источники мусульманского права: Коран, Сунна, фетва, иджма, кияс, адат. Право собственности и обязательственные отношения. Институт вакфа. Брак, семья, наследование. Преступления и наказания. Суд кадия.

Важнейшим источником шариата считается **Коран** – священная книга мусульман, состоящая из притч молитв и проповедей, приписываемых пророку Мухаммеду. Исследователи находят в Короне положения, которые заимствованы из более ранних правовых памятников Востока и из обычаев до исламской Аравии. Коран состоит из 114 глав (сур), расчлененных на 6219 стихов (аята). Большая часть этих стихов имеет мифологический характер, и лишь около 500 стихов содержат предписания, относящиеся к правилам поведения мусульман. При этом не более чем 80 из них можно рассматривать как собственно правовые (в основном это правила относящиеся к браку и семье), остальные касаются религиозного ритуала и обязанностей. Мусульманские правоведы выделяют строфы, устанавливающие правовой статус (70), регулирующие гражданские правоотношения (также 70) и уголовно – правового характера (30), регламентирующие судебную процедуру (13). Конституционных строф в Коране – 10, по экономике и финансам – также 10, международному праву – 25.

Другим авторитетным и обязательным для всех мусульман источником права была **Сунна** («священное предание»), состоящая из многочисленных рассказов (хадисов) о суждениях и поступках самого Мухаммеда. Из сунны также выводятся нормы брачного и наследственного, доказательственного и судебного права, правила о рабах и т. д.

Третье место в иерархии источников мусульманского права занимала **иджма**, которая рассматривалась как общее согласие мусульманской общины. Практически иджма складывалась из совпадающих мнений по религиозным и правовым вопросам, которые были высказаны сподвижниками Мухаммеда или впоследствии наиболее влиятельными мусульманскими теологами – правоведами. Иджма складывалась как путем интерпретации текста Корана и Сунны, так и путем формирования новых норм. Они предусматривали самостоятельные правила поведения и становились обязательными.

Большая роль иджмы в развитии шариата состояла в том, что она позволяла правящей религиозной верхушке Арабского халифата создавать новые правовые нормы, приспособленные к меняющимся условиям феодального общества. К иджме в качестве источника права, дополняющего шариат, примыкала и фетва – решения и мнения отдельных муфтиев по правовым вопросам.

Одним из наиболее спорных источников мусульманского права, вызывавшим разногласия между разными направлениями, был **кияс** – решение правовых дел по аналогии. Согласно киясу правило, установленное в Коране, Сунне или иджме, может быть применено к делу, которое прямо не предусмотрено в этих источниках права. Кияс не только позволял быстро урегулировать новые общественные отношения, но и способствовал освобождению шариата в целом ряде моментов от теологического влияния. Но в руках мусульманских судей кияс часто становился и орудием откровенно произвола.

В качестве дополнительного источника права шариат допускал и **местные обычаи**, не вошедшие непосредственно в само мусульманское право в период его становления, но не противоречившее прямо его принципам и нормам. При этом признавались правовые обычаи, сложившиеся в самом арабском обществе, а также у многочисленных народов, покоренных в результате арабских завоеваний или же подвергшихся в более позднее время влиянию мусульманского права.

Производным от шариата источником мусульманского права были **указы и распоряжения халифов – фирманы**. В последующем в других мусульманских государствах с развитием законодательной деятельности в качестве источника права стали рассматриваться и играть все возрастающую роль законы – кануны. Фирманы и кануны также не должны были противоречить принципам шариата и дополняли его, прежде всего, нормами, регламентирующими деятельность государственных органов и регулирующих административно-правовые отношения государственной власти с населением.

Вещи делились:

- находящиеся в собственности мусульман;
- изъятые из гражданского оборота

Земли делились на государственные, находящиеся у частных лиц, брошенные, земли не пригодные для обработки.

Земля Мекки и окрестности принадлежали богу: здесь неверные не имели права селиться, здесь запрещено было убивать животное на охоте, никакое дерево или растение, выросшее само собой, не должно было быть повреждено или вырыто.

Завоеванные земли считались собственностью государства и поступали в распоряжение халифа

Большая часть земельного и оросительных сооружений в основных областях Халифата собственностью Халифата. Меньшую часть земельного фонда составляли земли халифов и членов их семьи и близких родственников и земли, находившиеся в частной собственности отдельных лиц с правом купли – продажи.

При Омейядах господствовали еще недостаточно развитые формы феодальной собственности в виде государственных, общинных и мультковых земель. Но в тоже время уже появились зачатки и условной феодальной собственности на землю: земельные участки, отдаваемые за службу военным

людям, и более обширные территории, передаваемые арабским племенам, как кочевым, так и земледельческим.

В дальнейшем при Аббасидах широкое распространение получило и условная форма земельных владений, которая предоставлялась отдельным феодалам за военную или государственную службу.

Обязательственное право.

Обязательством шариат считает законную сделку одного лица по передаче имущества другому лицу.

Мусульманское право рассматривает три рода обязательств:

1. Возникающее саамов силу закона независимо от изъявления воли сторон (например, совершение одним лицом незаконных действий в отношении другого).

2. Возникающее вследствие одностороннего изъявления воли одного лица – обещание (назр) (нарушение обета).

3. Возникающее вследствие взаимного изъявления воли договора акд (связывание) между двумя сторонами, состоящего в предложении одной стороны и принятии его другой стороной и выражаемого в соответствующем контракте или договоре.

В основном мусульманское право регулирует обязательства из договоров. В договоры могли вступать, лица, обладающие дееспособностью. Полностью недееспособными были - несовершеннолетние, умалишенные, банкроты, рабы. Ограничено дееспособными – больные, неверные в отношении некоторых сделок (приобретать в собственность землю или рабов – мусульман).

Недействительными были договоры, заключенные вследствие обмана, по ошибке, по принуждению, а также заключенные с безнравственной целью или с использованием «нечистых» и изъятых из оборота вещей. Договор заключался в письменной и устной форме.

Для действительности договора необходимы три основных условия: наличие не менее двух договаривающихся сторон, обладающих правоспособностью; определенный и надежный предмет договора; добровольное согласие договаривающихся сторон.

Виды договоров – купля-продажа, заем, ссуда, наем, дарение, мена, поставка, поклада, товарищество, поручение и др.

Основными правилами договора о купле и продаже являются:

- обоюдное согласие о продаже и купле,
- совершеннолетие договаривающихся сторон,
- наличие разума договаривающихся лиц,
- право договаривающихся лиц располагать правоспособностью,
- право располагать имением и право собственности над продаваемым имуществом,
- вручение и принятие, проданное имущества,
- законность предмета торговли,
- точное обозначение предметов торговли, его количества и качества,
- точное определение цены,
- возможность извлечь выгоду из продаваемого предмета.

При договоре купли-продажи совершается передача вещей. При этом сделка считается несостоявшейся, если передача товара, вещей и денег за них не произойдет в течении трех дней. В случае обнаружения скрытых недостатков в приобретенных вещах покупатель мог обратиться в суд с иском о расторжении договора.

Шариат знал договоры о залоге поручительстве как средстве, обеспечивающем исполнение обязательства. Неоплатного должника нельзя было обратить в рабство, но можно было принудить отработать долг.

Широкое распространение имел договор аренды земли, который определял размеры и порядок взимания арендной платы в пользу арендодателя. В Арабском халифате значительное развитие получили договоры союза и товарищества, которые заключались с целью совместной торговой деятельности, для совместного строительства и использования ирригационных сооружений, совместной обработки почвы и посева и т. д. Характерным для арабского общества было распространение специфических односторонних обязательств – обетов.

Брак и семья в исламе

По вероучениям ислама семья является первейшим и важнейшим элементом человеческого общества. Единственно правильной формой общения состоящих в браке мужчины и женщины по шариату является согласие каждого из них с семейными обязанностями и функциями, возлагаемыми на него во имя создания крепкой семьи и благополучия для всех ее членов.

Шариат требует соблюдения при заключении брака четырех условий:

- отсутствие препятствий,
- согласие сторон,
- выплата выкупа (махра),
- соблюдение положенных формальностей.

Брак по шариату бывает трех видов: постоянный, временный (только у шиитов), с невольницами.

Для совершения постоянного брака требуется, чтобы жена была чистого, хорошего происхождения, т.е. не была бы незаконнорожденной и дурного поведения, наличие девственности, если она не вдова или не разведенная, чтобы была в состоянии иметь детей. Все эти качества избираемой в жены девицы узнаются через своих родственников. Шариат позволяет мужчине посмотреть предварительно на свою невесту в том случае, если мужчина действительно намерен на ней жениться. В противном же случае прелюбодеяние глазами считается преступнее прелюбодеяние действиями. Постоянный брак разрешается заключать только с 4 женщинами. Временный брак и брак с невольницами разрешается без ограничений.

При совершение временного брака по обоюдному согласию, духовное лицо объявляет о заключение брака на такой-то срок такими-то лицами. Женщина мусульманка может заключить временный брак с мусульманином. Необходимо также определить размеры приданого.

По окончании срока, брак прекращается и жене дано право отлучиться от мужа. При желании продолжать брак, следует вновь заключить условия. При

совершении нового брака с посторонним лицом. В случае смерти мужа до окончания срока временного брака, жена должна подождать 4 месяца и 10 дней, а если она беременна, то до рождения ребенка. Жена по временному браку не имеет права на наследство.

Браки с невольницами могут быть и постоянные и временные. Хозяину дано право отдать свою невольницу замуж за постороннего, если последний свободного состояния. В таком случае и невольница приобретает свободу, а хозяин получает вознаграждение. Если хозяин отдает во временный брак свою невольницу, то дети, рожденные от такого сожития, делаются свободными с правом на наследование от тех, от кого дети.

Брак лиц женского пола свободного состояния с невольником законен и действителен. Согласие хозяина раба на брак необходимо и невольник должен выплатить выкуп.

Препятствием к заключению брака служат:

- кровное родство до четвертой степени,
- молочное родство,
- состояние ихрама,
- вероотступничество и неверие.

Для законности брака обе стороны должны быть мусульманами, но мусульманин имеет право взять как законную жену христианку или иудейку. Мусульманка же не может выйти замуж за немусульманина.

Нельзя также вступать в брак с женщиной, изобличенной в прелюбодеянии, и даже с ее дочерью, или потомком женского пола. Шариат рекомендует браки между лицами равного общественного положения, по возрасту, состоянию и даже поведению. Шариат не допускает брака по принуждению.

Условием мусульманского брака является уплата за невесту свадебный подарок жениха – махр или калым. При этом должны соблюдаться умеренность в размере приданного женщины и калымом мужчины.

Шариат в целом закреплял главенство, привилегированное положение мужа в семье: он мог подвергать жену телесным наказаниям; для него существовала свобода развода (талак).

Жена могла требовать развод только через суд и в следующих случаях: если муж не исполняет своих обязанностей (не дает жене содержание, имеет физические недостатки и т. д.), если он жестоко обращается с женой.

Развод мог иметь место в случаях взаимного проклятия. Это проклятие произносится мужем перед судьей, когда он считает, родившийся у жены ребенок является результатом нарушения ею супружеской верности, но он не в состоянии это доказать. Жена со своей стороны может клятвой отрицать данное заявление. Брак по причине проклятия расторгался окончательно. В случае развода муж должен был дать жене часть имущества «согласно с обычаем».

Был еще один способ развода по инициативе жены, когда она по договоренности с мужем давала ему определенное вознаграждение.

Вероотступничество. Оставление мусульманской веры одним из супругов немедленно аннулирует брак.

Безвестное отсутствие мужа – шариатский суд назначает срок жене, в течение которого ей предоставляется право вступать в новый брак. Срок этот определяется от 4 до 10 лет.

Несогласие малолетней по достижению ею совершеннолетия.

Обнаружение недостатков – развод.

Неправильное совершение брака – развод.

По смерти мужа женщине полагаются различные сроки до истечения которых им не разрешается выйти замуж.

Муж обязан содержать жену. Каждая жена должна иметь отдельное помещение, но муж имеет право следить за ее образом жизни. Власть мужа распространяется только на личность жены, а не на ее имущество. Мусульманское право проводит принцип раздельности имущества супругов. Муж не имеет права распоряжаться ни движимым, ни недвижимым имуществом жены. На него ложатся все расходы по содержанию семьи и по воспитанию детей.

При упорном неповиновении жены, муж по суду может быть освобожден от обязанности содержать жену. При самовольной отлучке жены, даже в Мекку, муж освобождается от обязанности содержать ее.

Наследственное право.

После смерти мусульманина сначала покрываются все издержки по его погребению и его долги, затем получают свою часть лица, которым отказано по завещанию, а после этого остальная часть делится между наследниками.

Шариат говорит о наследовании по закону и завещанию. Наследники по закону делились на множество категорий; первая очередь - нисходящие; вторая - восходящие; третья - боковые родственники; при этом сперва перечисляются родственники из числа лиц мужского пола; далее – наследницы (дочери, внуки, мать, бабка, сестра, супруга). Каждый из наследников имеет право на определенную долю в наследстве. Доля эта уменьшается при наличии других наследников. Так, муж получает половину наследства, оставшегося после смерти жены, если она не оставила ни детей, ни внуков; если таковые имелись, то муж получал четвертую часть наследства. Наследственная доля женщин составляла половину доли для мужчины.

Право наследования принадлежит всякому наследнику, существующему в момент открытия наследства. Младенцу, находящемуся в утробе матери определяется мужская доля до выяснения его пола.

Завещание было ограниченным, так как наследодатель мог завещать только одну треть имущества. Остальные две трети имущества должны быть разделены между теми родственниками, которые согласно шариату, являются наследниками. Завещание допускалось как в письменной, так и в устной форме. Оно не могло быть составлено в пользу законных наследников. Чтобы завещание было законным, требуется, чтобы его составитель был: правоспособным, получающий по завещанию не был варис и завещание было составлено или заявлено устно при двух свидетелях. Отказ от своих первоначальных завещаний, а также изменение показаний свидетелей считается большим грехом.

Завещатель при жизни может отменить завещание.

Не имели права наследования, следующие лица:

- неверные в отношении имущества мусульманина,
- виновные в лишении жизни наследодателя,
- разведенные,
- рабы.

Поскольку наследование по закону было весьма сложным и запутанным, постольку наследодатель назначал обычно доверенное лицо, которому поручалось осуществить раздел имущества между наследниками.

Преступление и наказание

В мусульманском законоведении по уголовному праву рассматриваются вопросы: о кровной мести, прелюбодеянии, употреблении вина, краже, разбое, воровстве, вероотступничестве, мятеже и других преступлениях и мерах наказания за них.

В вопросах наказания за преступления мусульманское право исходит из принципов: воздаяния преступнику за совершенное им зло, восстановления нарушенного равновесия в нравственной сфере, идеи устрашения, возмещения нанесенного потерпевшим ущерба и т. д.

Мусульманское право делит преступления на три категории:

- 1.Насильственные действия против лиц (убийство, членовредительство, поранение).
- 2.Действие, караемое по Корану.
- 3.Легкие правонарушения, за которые полагаются только исправительные работы.

По шариату для наказания, преступление должно быть совершено. За покушения на преступление или умысла на его совершение, мера наказания отсутствует. Две формы вины – умышленную и неумышленную. Неподсудны – несовершеннолетние и умалишенные. Ответственность за преступление, совершенное по принуждению, несет принуждавший, а не совершивший.

В качестве соучастников рассматриваются лица, фактически принимавшие участие в его совершении, подговорили преступника или принудили его к преступлению.

От ответственности освобождаются:

-При защите себя и своего имущества. Но ответственность за это полагается, если вор бежал или имеешь дело с несовершеннолетним или умалишенным.

-При защите имущества и жизни другого лица.

-За совершенное по указанию властей.

-Убийство и нанесение ран на войне.

-Причинение ущерба здоровью и имуществу другого лица, согласно требованию закона.

Наказание налагается только в тех случаях, когда преступление совершено и доказано.

Доказательством служат:

- собственное признание подозреваемого,

-свидетельские показания.

Число свидетелей для различных преступлений различно, но одно условие для всех. Чтобы показания были ясными и четко определяли где, когда совершено преступление. Если свидетель дал неясные показания, то он сам подвергается наказанию. Разноречие между свидетелями подвергает всех их наказанию как за клевету.

Неумышленное или совершенное в неведении преступление не наказывается, если в доказательство приведена присяга.

Наложение наказания и приведение его в исполнение принадлежит кадию.

Если преступник при наказании умрет, то за это кровомщение не полагается. Наказание приводится в исполнение при народе. Наказание плетьюми предусматривается по всем преступлениям, кроме злословия.

Беременная женщина не подвергается наказанию до окончания родов.

Основная мера наказаний за разбой – смертная казнь, причем, если участвовало несколько лиц, все они подвергаются высшей мере наказания.

Кража наказывается членовредительством. Для наказания кражи отсечением правой руки само похищенное имущество должно соответствовать определенным требованиям:

-стоимость его не должна быть ниже определенной цены (1/4 до 1 динара),

-имущество должно находиться в обороте.

За повторную кражу отрубали левую ногу, в третий раз левой руки, в четвертый правой ноги.

За прелюбодеяние состоящих в браке подлежат сотни ударам и забрасыванию камнями, не состоящие в браке – сотне ударов и высылке на один год.

За употребление спиртных напитков – от 40 до 80 ударов плетьюми, если предстает в 4 раз то смертная казнь.

Отправления правосудия было привилегий духовенства. Мусульманские судьи – кади назначались халифом и выступали от его имени. В компетенцию кади входило рассмотрение гражданских и уголовных дел. Кади творил правосудие и выполнял функции обвинителя одновременно.

Кади в сложных случаях имел право советоваться с законоведами, приглашать их на судебные заседания: он может назначать одного или несколько заседателей из числа мусульман безупречного образа жизни, знающих шариат.

Кроме судебных функций кади наблюдали за исполнением судебных решений, ведали вопросами опеки и попечительства, осуществляли надзор за вакфами, за местами заключения, удостоверяли завещания, проверяли законность землепользования.

Судебный процесс по мусульманскому праву носил обвинительный характер. Дела возбуждались не от имени государственных органов, а заинтересованными лицами (за исключением преступлений, направленных

против государственной власти), их родственниками или любым правоверным мусульманином.

Мусульманское право не знает принципиального различия между гражданским и уголовным судопроизводством. Определенная категория дел (по сделкам, телесным повреждениям, ложное обвинение в прелюбодеянии) рассматривалась только по заявлению лица, права которого нарушены. Большинство дел могли стать предметом судебного разбирательства по требованию любого, в том числе и по инициативе судьи. Судья единолично принимал решение по рассмотренному делу в течение одного дня.

Стороны должны были сами вести дело, не прибегая к помощи адвокатов. Мусульманский суд не знает отсрочки рассмотрения вследствие неявки обвиняемого. Если обвиняемый не явился и не прислал вместо себя доверенное лицо, судебное разбирательство происходит с участием другого лица по усмотрению судьи.

До середины 8 в. ход судебного разбирательства не фиксировался в письменном виде: принятое решение сразу же приводилось в исполнение. Но уже в начале правления Аббасидов процесс стал письменным. Шариат знал следующие виды доказательств: признание, свидетельские показания, письменные документы, клятва, обоснованные, по мнению судьи, слухи и личное убеждение судьи. Процесс носил состязательный характер. При рассмотрении гражданских споров судья должен был предоставить тяжущимся равные права.

Процесс был публичным, судебные дела рассматривались в мечети, где могли присутствовать все желающие. Прокуроров и адвокатов в Арабском халифате не было. В целом процесс отличался простотой.

Особенностью процессуального права шариата было то, что судебное решение не рассматривалось как окончательное и бесповоротное. В случае установления новых фактов и обстоятельств по рассмотренному ранее делу судья мог пересмотреть свое собственное решение. Это открывало простор для злоупотреблений и произвола.

Контрольные вопросы

1. Как возникло мусульманское государство? Что такое умма?
2. Как изменилось местное управление в Арабском халифате при Аббасидах?
3. Какую роль играли муджтахиды в развитии мусульманского государства и права?
4. Какие условия заключения брака были установлены шариатом?
5. В чем заключалась система наказаний мусульманского права?

Лекция №9. Возникновение и развитие буржуазного государства и права в Англии.

Возникновение буржуазного государства. Законодательные акты Английской революции и ее этапы. Конституционные акты и их роль в переустройстве государства (Хабеас корпус акт 1679 г., Билль о правах 1689 г., Акт об устройении 1701 г.).

Развитие конституционной монархии и парламентаризма в XVIII-XIX веках. Формирование двухпартийной системы. Избирательные реформы 1832, 1867, 1884 – 1885 гг. Реформы местного самоуправления и судебной системы (законы 1835, 1873 – 1876, 1888, 1894 гг.). Акт о парламенте 1911 г., окончательное оформление конституционной монархии.

1. Возникновение буржуазного государства. Законодательные акты Английской революции и ее этапы.

Конституционные акты и их роль в переустройстве государства (Хабеас корпус акт 1679 г., Билль о правах 1689 г., Акт об устройении 1701 г.).

Буржуазное государство и право в Англии возникло в результате двух английских буржуазных революций XVII в.:

1. Английской буржуазной революции 1640—1649 гг., которая ознаменовала победу нового общественного строя — капитализма, свергла монархию и установила республику. За это сторонники революции называли ее «великой», а противники представляли ее «историей мятежа и гражданских войн».

2. «Славной революции» 1688 г., учредившей конституционную монархию в Англии.

Причины конфликт между старым, отживающим феодальным строем и новым, бурно развивающимся капиталистическим укладом. Развитие капиталистического уклада в сельском хозяйстве и промышленности привело к изменениям в общественном строе. Привилегированное сословие дворян раскололось на два класса. Из него выделились: старая земельная аристократия, которая в союзе с католическим духовенством была социальной опорой королевского абсолютизма, и новое дворянство (джентри), которое, будучи дворянами, по сословному происхождению, вело хозяйство по-капиталистически, занимаясь торговлей и промышленностью. Английская буржуазия выступала против феодального абсолютизма, средневековых ограничений и регламентации в союзе с джентри. Английскую буржуазию не устраивали внешняя политика первых Стюартов: Якова I (1603—1625) и Карла I (1625—1649), их попытки опереться в своей борьбе с парламентом на католических монархов континентальной Европы.

Классовый конфликт английской буржуазии и старой земельной аристократии, представлявших соответственно капиталистический и феодальный уклады, перерос в политический конфликт за перераспределение

властных полномочий. Он приобрел форму конституционного конфликта между королем и оппозицией (парламентом).

Идеологические предпосылки революции и политические течения. Политические цели буржуазии и нового дворянства нашли идеологическое выражение в пуританизме движении за коренное переустройство церкви, стремлении поставить церковь под свой контроль, вырвав ее из рук короля.

Пуританизм к 30-м годам XVII в. превратился в идеологию широкой антиабсолютистской оппозиции. В лагере оппозиции можно выделить три течения.

Пресвитериане — правое крыло, объединявшее крупную буржуазию и верхушку джентри. Их политическим идеалом была конституционная монархия с сильной властью короля. Их религиозная программа была направлена на создание централизованной церкви, независимой от королевской власти: власть в пресвитерианской церкви должна перейти от назначаемых епископов к выборным пресвитерам — старейшинам из «лучших» мирян. Такая церковь, контролируемая областными и национальными съездами - синодами, должна стремиться подчинить себе государственную власть, превратить ее в орудие своей политики.

Индепенденты — умеренное крыло, включавшее представителей среднего и мелкого дворянства, средних слоев городской буржуазии. Они требовали установления конституционной монархии, где власть короля ограничена парламентом, который формируется на основе предоставления подданным избирательных прав. Их программа предусматривала признание неотъемлемых прав и свобод, большей свободы совести и свободы слова. Религиозная программа была направлена против пресвитерианской централизованной церкви, в которой они видели новую автократию пресвитеров. Организационной формой религиозной деятельности, по их мнению, должны быть автономные общины (конгрегации), независимые организационно и в вероисповедании от внешней власти.

Левеллеры — наиболее радикальное крыло, объединявшее ремесленников, свободных крестьян. Их политическим идеалом была республика. Они требовали установления всеобщего мужского избирательного права, возврата изъятых при огораживании общинных земель, реформы громоздкой системы «общего права», отстаивали неприкосновенность частной собственности.

Оппозиции противостояли роялисты сторонники короля: старая земельная аристократия и англиканское духовенство. Они были социальной опорой английского абсолютизма и настаивали на сохранении феодальных порядков и епископальной англиканской церкви.

Конфликт между королем и парламентом касался вопроса о границах королевской власти. В 1628 г. Карл I был вынужден созвать парламент. Воспользовавшись затруднительным положением молодого короля, палата общин заставила его подписать «Петицию о правах» (1628 г.), в которой были зафиксированы «права и вольности подданных» буржуазии и нового дворянства и компетенция палаты общин. «Петиция о правах» декларировала:

1) никакие налоги, подати и сборы не могли взиматься без согласия парламента; 2) принудительные займы, добровольные приношения и дары королю его подданными объявлялись незаконными; 3) уголовная ответственность и наказание могли иметь место лишь в том случае, если наказуемость деяния была установлена в законе, а наказание последовало по приговору суда; 4) король потерял право действовать в обход установленного порядка судопроизводства и освобождать от наказания лиц, виновных в совершении преступлений; 5) королевская армия не размещалась на постоя в дома жителей и не «отягощала народ таким образом».

Согласившись с требованиями парламента, Карл I продолжал прежнюю политику. Парламент попытался протестовать, но король распустил парламент и в течение II лет (1629—1640 гг.) Карл I правил единолично. В 1639 г. шотландская армия вторглась в Англию. В 1640 г. Карл I был вынужден созвать парламент. Но парламент отказался утвердить налоги и потребовал подтверждения «Петиции о правах». Этот парламент, работавший с 13 апреля по 5 мая 1640 г., был распущен и вошел в историю как Короткий парламент. Положение короля продолжало катастрофически ухудшаться. В ноябре 1640 г. ему пришлось созвать новый парламент. Он вошел в историю под названием Долгий парламент, поскольку проработал с 1640 по 1653 г. Доминирующее положение в нем занимали пресвитериане.

С созыва Долгого парламента начинается история английской буржуазной революции.

Первый период революции - «конституционный» (3 ноября 1640 г. — 27 августа 1642 г.). Долгий парламент пытался решить ряд задач.

Во-первых, наказать главных советников короля - вдохновителей беспарламентского правления.

Во-вторых, сделать невозможным впредь установление режима беспарламентского правления.

В-третьих, завершить кальвинистскую реформацию церкви и принять билль о ликвидации епископата и введении с 1643 г. пресвитерианского устройства церкви.

В-четвертых, расширить компетенции парламента. Сначала в 1641 г. парламент представил Карлу I петицию, в которой настаивал на признании свободы обсуждения всех вопросов в парламенте.

Второй период — первая гражданская война (1642—1646 гг.). На этом этапе произошло четкое классовое и территориальное размежевание воюющих лагерей: роялистов (сторонников короля) и парламентской оппозиции, которое отсутствовало на первом этапе. Короля поддерживали в основном феодально - отсталые северные и западные графства Англии, а также англиканская церковь.

Третий период - борьба за углубление демократического содержания революции (1646 — 1649 гг.). Основным противоречием этого периода стал конфликт «левеллерски» настроенной армии (крестьян и горожан) и классов-союзников (джентри и буржуазии). Победа над королем при Несби вынудила палату общин осуществить одностороннее решение аграрного вопроса, выгодное только буржуазии и новому дворянству.

Попытки пресвитерианского парламента вступить в переговоры об условиях возвращения Карла I на престол привели ко второй гражданской войне (1648 г.). Индепенденты, контролировавшие армию, решили расправиться с пресвитерианским парламентом. Кромвель приказал полковнику Прайду изгнать из парламента депутатов-пресвитериан. После «прайдовой чистки» в парламенте остались только индепенденты. В марте 1648 г. была ликвидирована палата лордов «как бесполезное и опасное для английского народа» учреждение. 4 января 1649 г. палата общин объявила себя «верховой властью Англии», постановления которой имеют силу закона без согласия короля и лордов. 27 января 1649 г. состоялся суд над Карлом I, который приговорил его к смертной казни. 30 января 1649 г. он был казнен «как тиран, изменник, убийца и враг добрых людей этой нации». Актом парламента от 17 марта 1649 г. королевская власть как «ненужная, обременительная и опасная» была уничтожена. Феодальная монархия пала. 19 мая 1649 г. была провозглашена Республика.

Установление Индепендентской республики (1649—1653 гг.) стало вершиной революции. Были созданы органы власти республиканского правления. Законодательную власть республики осуществлял однопалатный парламент в лице палаты общин Долгого парламента из 100 членов (их именовали «охвостье» парламента). Исполнительная власть вручалась Государственному совету в составе 41 человека, из которых 31 человек был одновременно членом парламента. Большинство составляло военное руководство армии. Республиканская форма правления на практике оказалась прикрытием военной диктатуры грандов, действовавшей в интересах буржуазии и нового дворянства. В 1649 г. в армии начались волнения. Солдаты выступили с требованием проведения демократических реформ, разработанных левеллерами. Кромвелю с трудом удалось подавить эти выступления с помощью военно-полевых судов и расстрелов перед строем. Опасаясь роста народного недовольства, дальновидные представители буржуазии и нового дворянства, опираясь на военную верхушку, считали необходимым установить сильную власть в форме военной диктатуры-«протектората» Кромвеля (1653—1658 гг.).

В 1653 г. Кромвель разогнал парламент и Государственный совет. После разгона «охвостья» парламента был учрежден Временный государственный совет. Фактически вся власть перешла в руки Кромвеля. Однако он был вынужден маскировать установленную им диктатуру парламентскими формами. 16 декабря 1653 г. Совет офицеров провозгласил Кромвеля лордом-протектором и разработал конституцию страны под названием «Орудие управления» (полное название - «Форма правления государством общего блага Англии, Шотландии и Ирландии и владениями, им принадлежащими»). Согласно ст. 1 конституции, законодательная власть принадлежала лорду-протектору и однопалатному парламенту. Пост лорда-протектора объявлялся пожизненным. Он утверждал все билли, принятые парламентом, и при чрезвычайных обстоятельствах мог издавать от своего имени законы. Парламент должен был созываться раз в три года. Право голоса на выборах в

парламент получили лица, известные своей честностью, хорошим поведением, имеющие возраст 21 год, владеющие имуществом стоимостью в 200 фунтов стерлингов. Число парламентариев от трех наций было различным: от Англии, Уэльса, Джерси 400, Шотландии и Ирландии 30. Исполнительную власть в государстве также осуществлял лорд-протектор совместно с Государственным советом в составе от 13 до 21 человека. Лорд-протектор наделялся широкими полномочиями. От его имени издавались все официальные документы, назначались должностные лица, присваивались титулы и звания. Он пользовался правом помилования (за исключением осуждений за убийство и измену). Лорд-протектор ведал международными делами. С согласия большинства членов Государственного совета он получил право объявлять войну и заключать мир. Между сессиями парламента лорд-протектор получал право командовать единолично армией и флотом. В чрезвычайных ситуациях он мог вводить и взыскивать налоги без согласия парламента.

Вся территория страны была разделена на 11 военных округов, вся власть в которых перешла к ответственным лично перед лордом-протектором генерал-майорам. С конца 1654 г. Кромвель перестал созывать парламент, а членов Государственного совета он назначал по своему усмотрению. Правда, в 1657 г. была восстановлена верхняя палата. Власть Кромвеля была сильнее, чем у абсолютного монарха. Перед смертью, 3 сентября 1658 г. Кромвель назначил своим преемником сына Ричарда, который за свою бездарность получил прозвище «Неудачливый Дик». Вскоре он был свергнут Советом офицеров. В самой армии в это время произошел раскол. Все недовольные властью Совета офицеров стали группироваться вокруг расположенной в Шотландии армии генерала Монка, который вскоре занял Лондон и разогнал Совет офицеров. Собравшийся 25 апреля 1660 г. парламент решил восстановить королевскую власть в стране и призвать на престол сына казненного Карла I Карла II, (правил с 1660 по 1685 г.).

Реставрация династии Стюартов была обусловлена стремлением буржуазии и джентри сохранить после смерти Оливера Кромвеля завоеванные в ходе революции права и привилегии путем восстановления монархии. Конституционная монархия Стюартов по замыслу правящей группировки джентри и буржуазии должна была гарантировать незыблемость главных завоеваний революции. Реставрация власти Стюартов основывалась на соглашении этих слоев с феодальной аристократией и осуществлялась с соблюдением всех легитимных процедур.

Союз английской буржуазии и феодального дворянства был закреплен в Бредской декларации от 4 апреля 1660 г. В ней Карл II обещал прощение всем лицам, принявшим участие в борьбе с королем, если они в течение 40 дней со дня опубликования декларации дадут обещание быть в дальнейшем лояльными подданными. В декларации провозглашалась свобода совести. Король поклялся признать действительными все сделки, заключенные во время революции, когда многие роялисты, боясь конфискации, продавали свои имения. Формально имения, конфискованные у короля, подлежали возврату ему без

всякой компенсации, но король их не получил. Вместо этого парламент назначил ему жалование (цивильный лист).

Реакционная политика короля стала в конце концов раздражать буржуазию. Парламент снова становится ареной борьбы между его реакционной частью, представлявшей интересы аристократии, и радикальной представлявшей интересы буржуазии и нового дворянства. Вокруг этих двух частей постепенно оформились две новые политические партии Англии.

Сторонники короля — представители землевладельческой аристократии и английского духовенства представляли реакционную партию ториев. Сторонники оппозиции образовали партию, получившую название вигов. Длительное время в парламенте Англии господствовали представители тори. Виги, находясь в оппозиции и подвергаясь преследованиям, безуспешно пытались провести через парламент закон о гарантиях неприкосновенности граждан. Это им удалось сделать лишь в 1679 г., когда виги имели большинство в парламенте.

Новый закон назывался **Habeas Corpus Amendment** (Акт о лучшем обеспечении свободы подданного и предупреждении заточений за морями). Этот акт является важнейшим конституционным документом, закрепляющим гарантии неприкосновенности личности. Согласно ему любое лицо, задержанное и заключенное в тюрьму, имело право лично или через своих представителей обратиться в королевский суд с просьбой выдать приказ «Хабеас корпус». В дословном переводе означает «привести тело»,

В нем содержалось предписание для должностных лиц (шерифа, тюремщика, надзирателя и т.д.) под страхом уплаты крупного штрафа в пользу потерпевшего, а в случае повторного неповиновения — увольнения от должности, в течение трех дней по предъявлении приказа доставить задержанного в суд для проверки оснований его ареста. Суд выносил решение либо об отпуске арестованного под залог до суда, который будет рассматривать дело по существу; либо об оставлении под арестом; либо о полном освобождении. Лицо, освобожденное на основании приказа «Хабеас корпус», не могло быть арестовано вторично по тому же поводу, под страхом штрафа в 500 фунтов стерлингов, налагаемого на виновника повторного ареста.

Однако данный акт носил ограниченный характер. Так, с просьбой о выдаче приказа «Хабеас корпус» не мог обратиться заключенный, если он был задержан по обвинению в государственной измене или тяжком уголовном преступлении. Возможностью быть отпущенным под залог, размер которого определялся судьями, мог воспользоваться только состоятельный человек. Кроме этого, действие закона могло быть приостановлено парламентом на определенный срок и в определенных регионах страны в случае народных волнений или военных действий. Этот закон, принятый для защиты произвольных арестов или задержаний, до сих пор рассматривается английскими юристами как краеугольный камень свободы личности в Англии.

Приказ «Хабеас корпус» был утвержден Карлом II при условии, что виги не будут противиться занятию престола Яковом II. Это был первый

конституционный компромисс в послереволюционной Англии, вся история которой развивалась па влиянием таких компромиссов.

Новый король штатгальтер Нидерландов Вильгельм Оранский при вступлении на престол в 1689 г. подписал **Декларацию о праве, ставшую впоследствии Биллем о праве**. Его основные положения: а) всякий закон и всякий налог исходят только от парламента; б) никто, кроме парламента, не может освобождать из-под действия закона, отменять закон или приостанавливать его; в) узакониваются свободы прений в парламенте, свободы петиций, гарантируется частый и регулярный созыв палат; г) парламент определяет состав и численность армии на каждый год и выделяет на это средства.

Билль о праве определяет лидирующее положение парламента в системе органов власти и, вручая ему широкие полномочия в области законодательства, проводит, правда, не очень четко границу между законодательной и исполнительной властью. Король все же участвует в законодательной деятельности, ему принадлежит абсолютное вето. Кроме этого, у короля остается значительная исполнительная и судебная власть.

В 1701 г. принимается еще один конституционный закон Англии. Это **Акт об устройении**, или Закон о престолонаследии. Важное место в этом Законе занимает вопрос о порядке престолонаследия после бездетного Вильгельма Оранского. Кроме того, закон: а) подтверждает ограничение королевской власти в пользу парламента; б) устанавливает принцип контрасигнатуры, согласно которому акты, издаваемые королем, действительны только при наличии подписи соответствующего министра; в) устанавливает принцип несменяемости судей; г) отрицает права короля на помилование осужденного, если в отношении было возбуждено преследование в порядке импичмента.

Акт об устройении содержал ряд требований к лицу, вступающему в обладание английской короной: а) обязательную принадлежность к англиканской церкви; б) запрещение выезжать за пределы страны без согласия парламента.

Принятие в конце XVII — начале XVIII в. конституционных актов привели к ограничению полномочий королевской власти, частично поставив ее под контроль парламента, и тем самым окончательно запретили установление в Англии конституционной монархии.

2. Развитие конституционной монархии и парламентаризма в XVIII-XIX веках. Формирование двухпартийной системы. Избирательные реформы 1832, 1867, 1884 – 1885 гг. Реформы местного самоуправления и судебной системы (законы 1835, 1873 – 1876, 1888, 1894 гг.). Акт о парламенте 1911 г., окончательное оформление конституционной монархии.

В конституционном развитии Англии в XVIII в. можно выделить два основных направления: возвышение парламента и становление кабинета министров. Парламент является двухпалатным: верхняя (Палата лордов) состоит из лиц, занимающих места либо по наследству, либо по должности,

либо по назначению короля; нижняя (Палата общин) формируется на основе избирательного права.

Политическое господство аристократии в парламенте обеспечивалось путем ограничения круга избирателей узким социальным слоем. При этом виги отстаивали высокий имущественный ценз, а тори — земельный. По закону 1710 г. избранными в парламент могли быть лица, имеющие доход от недвижимости в размере 500 фунтов стерлингов в городах. С 1707 г. королевская власть перестала пользоваться правом вето, передав тем самым всю полноту законодательной власти в руки парламента. В 1716 г. принят закон, увеличивший срок полномочий нижней палаты с трех до семи лет, что обеспечивало известную независимость парламента от избирателей. Парламентские заседания проходили тайно. Лица, разглашающие информацию о прениях, подвергались преследованию. В XVIII в. в Англии начал оформляться кабинет министров. Лишив короля законодательной власти, парламент стремился также ограничить его деятельность в области исполнительной власти, поставив деятельность министров под свой контроль. Этому способствовал ряд неписаных конституционных правил: а) с середины 20-х гг. XVIII в. король не посещал заседания кабинета министров, что освобождало его членов от непосредственного королевского давления и способствовало формированию должности премьер-министра; б) принцип неотвечтвенности монарха. Начало этому было положено правилом контрасигнатуры (Акт об устройении 1701 г.) и Положением 1711 г. о том, что за подписанный документ ответственность несет министр. Перенос ответственности на членов кабинета привел к контролю над ним парламента. Это выражалось в отставке члена кабинета, не устраивавшего Палату общин; в) ограничении королевского права назначения и увольнения высших государственных, должностных лиц; г) в первой половине XVIII в. формируется принцип, по которому кабинет министров пребывает у власти, только пока он имеет поддержку большинства Палаты общин. (В 1782 г. кабинет Норса целиком вышел в отставку вследствие политического расхождения с Палатой общин.)

Таким образом, в течение XVIII в. английский кабинет министров стал обособленным от короля высшим органом государственного управления. Он состоял из основных должностных лиц государства и нес коллективную ответственность перед палатой общин. Ответственное правительство — отличительный признак парламентской системы, которая и сложилась в Англии к концу XVIII в.

Общественный строй. В результате бурного развития промышленности и сельского хозяйства в конце XVIII — начале XIX в. произошли изменения в классовой структуре английского общества. Сохранение политической власти все еще в руках аристократии становилось несовместимым с новыми экономическими интересами. Мелкая буржуазия и рабочие требовали демократизации политического строя и введения всеобщего избирательного права.

В 1832 г. была проведена первая избирательная реформа, в результате которой избирательное право было предоставлено мужчинам, достигшим 21 года и имеющим недвижимость (в графствах к такой недвижимости относились земля, в городах — строение), приносящую не менее 10 фунтов стерлингов годового дохода. Получили право голоса земельные арендаторы, имеющие годовую ренту не менее 50 фунтов стерлингов в год. Был установлен ценз оседлости - шесть месяцев.

В результате реформы число избирателей было увеличено до 652 тыс. человек (V часть населения). Промышленная буржуазия добилась представительства в парламенте, однако ни мелкая буржуазия, ни рабочие не получили избирательных прав. Не было ликвидировано неравенство избирательных округов и сохранилось открытое голосование.

В городах избирательное право представлялось всем владельцам или съемщикам домов, уплачивающим налог в пользу бедных, а также квартиронанимателям, уплачивающим в год не менее 10 фунтов стерлингов арендной платы (при цензе оседлости в один год). Очень важной была оговорка, что непосредственным плательщиком налогов в пользу бедных считается и тот, кто вносит этот налог через своего домовладельца. Так, в избирательные списки попали не только домовладельцы, но и все жильцы.

В результате реформы 1867 г. общее число избирателей увеличилось более чем на миллион за счет мелкой буржуазии, ремесленников и рабочих.

В 1872 г. в Англии вводится тайное голосование, а в 1884 - 1885 гг. была проведена третья избирательная реформа. Условия имущественного ценза, установленного для избирателей городов, были распространены на сельский пролетариат, обойденный реформой 1867 г. Были введены избирательные округа, каждый из которых выбирал по одному депутату. Увеличилось количество мандатов в промышленных городах.

Развитие буржуазных отношений в Англии диктовало необходимость покончить со старыми феодальными институтами. Таким институтом являлась Палата лордов. По своему социальному составу она была оплотом аристократии. В 1911 г. либералам удалось провести Акт о парламенте, которым устанавливалось: а) всякий билль, который спикер Палаты общин сочтет финансовым, идет на подпись королю, минуя Палату лордов; б) любые другие законопроекты, принятые Палатой общин на трех последовательных сессиях парламента и всякий раз отвергавшийся Палатой лордов, после третьего раза идет на утверждение королю, минуя Палату лордов при условии, что между вторым чтением в первой сессии и последним чтением в третьей сессии прошло не менее двух лет.

Эволюционные изменения в государственном развитии Великобритании в XVIII — начале XIX в. привели к дальнейшему ограничению королевских полномочий и окончательному переходу законодательной власти к парламенту, а исполнительной — к кабинету министров, ответственному перед парламентом. Демократизация избирательной системы позволила большинству населения участвовать в выборах. Однако ведущая роль в парламенте все же

остается за буржуазией. В Англии сложилась буржуазная парламентская система, которая действует, с некоторыми модификациями, и по сей день.

Главное противоречие в развитии парламентской монархии в Англии после «Славной революции» состояло в противоречии между быстро растущим экономическим могуществом промышленной буржуазии и установившимся режимом парламентской олигархии, отражавшим интересы земельной аристократии. Достигнутый в ходе «Славной революции» компромисс между правящим классом земельных магнатов и торгово-финансовой буржуазией в части гарантий интересов последней не соблюдался. Режим парламентской олигархии перестал отвечать потребностям новых классов, вышедших на историческую арену в ходе промышленного переворота 60—80-х гг. XVIII в. Промышленный переворот означал переход от мануфактуры к системе машин — фабрике. Господство фабрики, появление новых станков, активное использование водяной и паровой энергии значительно подняли производительность общественного труда. Это оказало влияние на все стороны жизни английского общества и сделало Англию первой промышленной страной мира. Промышленный переворот изменил социальную структуру английского общества. Основными классами индустриального общества в городах стали промышленная буржуазия и пролетариат, а в сельской местности крупные капиталистические фермеры, арендовавшие земли у лендлордов-аристократов, и батраки.

К началу XIX в. Англия из сельской страны превратилась в урбанизированную. Быстро росло население городов за счет бежавших из деревень крестьян, которые уже не могли прокормить свои семьи из-за малоземелья. Города стали средоточием буржуазии, но не финансово-торговой как прежде, а промышленной. Однако именно промышленная буржуазия и фермеры-арендаторы были лишены возможности определять политический курс, участвовать в управлении государством. Реальная политическая власть была сосредоточена в руках английской аристократии. Промышленная и сельская буржуазия стремилась к перераспределению властных ресурсов в свою пользу в соответствии с возросшим экономическим могуществом. Ее главная задача состояла в установлении политического контроля над нижней палатой парламента Палатой общин. Однако установлению полновластия буржуазии в нижней палате мешала архаическая избирательная система, сохранившаяся еще со Средневековья, позволявшая земельной аристократии проводить в палату общин своих представителей. Только реформа избирательной системы позволила бы буржуазии расширить свое политическое представительство в парламенте.

Избирательная реформа 1832 г. и ее политические последствия. Политическое представительство земельных магнатов в палате общин позволяло контролировать избирательную систему, которая сложилась в период существования средневекового парламента. Избирательные округа были неравными, депутатский корпус формировали не промышленные города, а мелкие деревни и города, имевшие избирательные преимущества. Из 658 депутатов Палаты общин 467 выбирали мелкие города и деревеньки — «гнилые

местечки». Это были деревни или селения, где проживало несколько сотен человек. В свое время они получили избирательные привилегии и пользовались ими. Очень часто такие местечки принадлежали какому-либо лорду, и выборы фактически превращались в назначение лордом депутата. Арендаторы земли лендлордов голосовали по их указаниям. Местечки такого рода получили меткое название «карманных». По мнению французского историка Шарля Сеньобоса (1854—1942), в соответствии с такой системой голосования считалось, что из 658 депутатов 424 были заранее назначены. В среднем на одно такое местечко по подсчетам русского государствоведа Александра Градовского (1841—1889) приходилось 12 избирателей, посылавших в парламент по 2 депутата. В то же время интересы 500-тысячного Лондона (XVIII в.) представляли в Палате общин 4 депутата. Избирательный корпус, т.е. число граждан, обладавших правом голосовать, был узким, замкнутым. Из 14 млн. человек, проживавших в Англии и Уэльсе в начале XIX в., активным избирательным правом (т.е. правом избирать) пользовались 300 тыс. человек, и лишь 15 тыс. избирателей выбирало большую часть депутатов парламента.

Следовательно, буржуазия, пролетариат, сельские арендаторы и батраки были лишены возможности представлять свои интересы в парламенте. Буржуазии удалось привлечь на свою сторону широкие народные массы. Движение за реформу развернулось по всей стране и охватило миллионные массы населения. Виги, более тесно связанные с буржуазией, чем тори, были вынуждены согласиться с необходимостью проведения избирательной реформы. Проект избирательной реформы вносился в парламент главой правительства вигов Греем и трижды отклонялся палатой лордов. После этого Грей подал в отставку, а по стране прокатились манифестации рабочих и буржуазии в поддержку проекта вигов. Обострению политической борьбы способствовала Июльская революция (1830 г.) во Франции. Англия стояла на пороге новой революции. В этих условиях правительство тори было вынуждено пойти на уступки.

Билль о реформе был утвержден в июле 1832 г. под названием «Акт об улучшении народного представительства в Англии и Уэльсе».

Была изменена избирательная география, т.е. осуществлена новая нарезка избирательных округов, учитывающая последствия промышленного переворота. 56 «гнилых» местечек и все местечки, в которых проживало менее 2 тыс. человек, лишились представительства в парламенте. 30 городов с населением от 2 до 4 тыс. человек теперь могли посылать в парламент по одному представителю вместо двух. В итоге в парламенте освободилось 143 места, которые были распределены следующим образом: 62 места предоставили графствам, 63 - - городам и 18 - • Шотландии и Ирландии.

Одновременно с перераспределением избирательных округов вводился новый избирательный ценз. Старый избирательный ценз, введенный в Средние века и составлявший 40 шиллингов - сумму, необходимую на содержание и экипировку рыцаря, был отменен. Право голоса на парламентских выборах получили те жители графств и городов, которые владели имуществом, приносящим в год 10 фунтов стерлингов дохода. В городах это были

собственник дома и наниматель дома, чей доход достигал 10 ф. ст. в год (т.е. равнялась доходу арендатора средней руки). В сельской местности это были собственники, долгосрочные арендаторы с доходом в 10 ф. ст. и краткосрочные арендаторы с доходом в 50 ф. ст. В результате проведенной реформы количество избирателей увеличилось незначительно: в графствах оно поднялось с 247 до 376 тыс., а в городах со 188 до 256 тыс. человек. Избирательная реформа 1832 г. означала политическую победу буржуазии над земельной аристократией.

Политические последствия изменения избирательной системы в Англии состояли в следующем. Во-первых, в результате реформы 1832 г. изменилось соотношение сил между палатой лордов и палатой общин в пользу последней. Она теперь получила право называться «представительницей интересов всей страны». Во-вторых, реформа лишила возможности лордов и короля с помощью «карманных» и «гнилых» местечек влиять на состав палаты общин. В-третьих, после проведения избирательной реформы 1832 г. в Англии окончательно установился принцип ответственного правительства, остающегося у власти до тех пор, пока ему оказывают доверие и поддержку большинство палаты общин. Государственный аппарат и местное управление были приспособлены к новым условиям работы. В-четвертых, произошел процесс институционализации политических партий в их современном понимании и складывания классической двухпартийной системы Англии. Однако ни многочисленный промышленный пролетариат, ни мелкая буржуазия, ни сельские батраки не получили избирательных прав в результате реформы 1832 г. и не могли влиять на политику правительства.

Избирательная реформа 1867 г. стала следствием объективного совпадения требований, с одной стороны, промышленного пролетариата Англии, который связывал улучшение своих жизненных условий с введением всеобщего избирательного права, а с другой - либеральной буржуазии, выступавшей за дальнейшую демократизацию политического строя и нуждавшейся в новом союзнике в лице рабочей аристократии. Свою цель рабочие надеялись осуществить путем организации демонстраций, митингов, подачей петиций парламенту с требованием всеобщего избирательного права. Эти петиции получили название «Народных хартий» (чартер). Отсюда чартисты это сторонники хартии. Созданная в 1836 г. в Лондоне ассоциация рабочих выработала и внесла в парламент в 1838 г. первую петицию о Народной хартии. Под ней стояли подписи 1 млн. 280 тыс. англичан, и она содержала 6 требований: 1) всеобщего избирательного права для мужчин, достигших 21 года и проживших в данном приходе не менее 6 месяцев; 2) отмены имущественного ценза для кандидатов в депутаты парламента; 3) равного представительства и уравнивания избирательных округов; 4) ежегодных выборов в парламент; 5) вознаграждения труда депутатов; 6) тайного голосования. Но парламент отказался признать эту Хартию. Митинги протеста были жестоко подавлены полицией. В мае 1842 г. чартисты подали вторую петицию, которую на этот раз подписали 3315 тыс. человек, т.е. более половины взрослого населения Англии того времени. Но и эта петиция была

отклонена. Правительственные репрессии против чартистского движения были усилены. Третью петицию с подписями 5 млн. человек внесли в парламент 10 апреля 1848 г. Однако она также была отвергнута парламентом. Массовые репрессии уничтожили чартистское движение. Но правящие круги Англии понимали невозможность своими силами справиться с растущим рабочим движением. Они искали себе союзника, и нашли его в лице рабочей аристократии — слое квалифицированных, высокооплачиваемых рабочих. Подкупая ее более высокой заработной платой, предоставляя некоторые политические права, буржуазия использовала ее в борьбе с революционным пролетариатом Англии. Этой же цели служила избирательная реформа 1867 г., в результате которой не только промышленная и торговая буржуазия, но и рабочая аристократия получила право голоса на выборах в парламент.

Билль об избирательной реформе был предложен вигами, но принят Кабинетом консерваторов во главе с Б. Дизраэли. Избирательная реформа 1867 г. предусматривала: 1) новое перераспределение мест в парламенте и 2) изменение избирательного ценза. Изменения в избирательной географии были минимальны. Они коснулись 11 гнилых местечек, которые были лишены представительства в парламенте, а 35 местечек сохранили право выбора лишь одного депутата. В итоге были перераспределены 53 мандата: 30 депутатских мандатов было отдано графствам, а 23 - крупнейшим городам. Однако по-прежнему крупные города имели 34 мандата из 560. Более радикально был расширен избирательный корпус, который увеличился на 1 млн. человек. Он включил в себя большое число мелкой и средней буржуазии, рабочей аристократии, всех тех, кто уплачивал налог. Это было принципиальное новшество в избирательном законодательстве. В графствах имущественный ценз был снижен с 10 фунтов стерлингов до 5 фунтов стерлингов годового дохода. Право голоса было предоставлено также лицам, платившим подоходный налог в размере 12 фунтов стерлингов независимо от вида имущества. Избирательное право в городах получили лица, которые в течение 12 месяцев в качестве собственников или арендаторов занимали жилой дом или часть его в виде отдельной квартиры, безотносительно стоимости квартиры, уплатившие налог в пользу бедных, а также лица, арендующие в течение 12 месяцев немеблированную квартиру за плату в 10 фунтов стерлингов. Занимать отдельную квартиру могли только представители рабочей аристократии.

Существенными недостатками избирательной реформы 1867 г. являлись: 1) сохранение неравномерного распределения избирательных округов; 2) лишение избирательных прав основной массы рабочего класса (2/3 взрослого мужского населения) и отсутствие права голоса у женщин; 3) сохранение процедуры открытого голосования (вплоть до 1872 г.).

Третья избирательная реформа была призвана 1884—1885 гг.: 1) устранить диспропорции между различным числом избирателей и числом мандатов в разных округах; 2) ликвидировать плюральный вотум, т.е. возможность одному избирателю голосовать несколько раз в местах нахождения их недвижимости; 3) предоставить право голоса «новым» избирателям за счет устранения пестроты избирательных цензов.

В декабре 1884 г. вступил в силу закон об избирательной реформе. Число избирателей в Англии увеличилось на 2 млн. человек и достигло 5 млн. Основное значение нового избирательного закона состояло в том, что он предоставил право голоса в графствах лицам, арендующим немеблированные квартиры за плату в 10 фунтов стерлингов в год. Имущественный ценз в городах был отменен. Избирательные права были ограничены набором цензов: цензом оседлости, пола, обязательным включением в избирательные списки. Не получили избирательных прав женщины, мужчины моложе 21 года и лица, которые в течение 12 месяцев получали помощь от прихода. От участия в выборах отстранялись лица, не прожившие в округе определенного законом срока - 6 месяцев. Обязательным условием обладания активным избирательным правом было включение в избирательные списки. В Англии порядок регистрации избирателей был очень сложным. Он регулировался 117 актами, изданными прежде. Особые затруднения создавались для лиц, арендующих квартиры: они должны были регистрироваться каждый год, поэтому часто не заботились о внесении их в избирательные списки. В результате избирательным правом в Англии перед Первой мировой войной пользовался лишь каждый шестой.

Закон 1885 г. установил новый принцип представительства, радикально изменивший избирательную географию. Прежде депутаты в парламент избирались от графства или города как особых юридических учреждений. Теперь вводилась универсальная единица для городов и сельской местности - избирательный округ. Избирательный округ с населением от 15 до 50 тыс. человек избирал одного депутата. Если в округе насчитывалось более 50 тыс. человек, но менее 65 тыс., то округ получал право посылать в парламент двух депутатов. Округ с населением более 65 тыс. человек избирал в парламент трех депутатов. Вводилась мажоритарная система относительного большинства: победителем из трех кандидатов в избирательном округе признавался тот, кто набрал больше голосов, чем остальные соискатели. Наконец, был установлен срок легислатуры парламента: депутат избирался на 7 лет.

Несмотря на всю ограниченность избирательных реформ XIX в., к политической жизни страны были приобщены миллионные массы избирателей: 5/6 взрослого мужского населения Англии получили право голоса.

Политические партии в современном смысле возникли в Англии в результате избирательной реформы 1832 г. Их возникновение

обусловлено действием двух причин: повышением роли парламента в политической жизни, что привело к необходимости формирования парламентских групп, объединяющих депутатов по сходству их политических взглядов; расширением избирательных прав, в результате чего возникли комитеты по поддержке кандидатов, обеспечивающих приток новых избирателей.

Возникшие в XVII в. в парламенте Англии политические группировки - тори и виги первоначально не представляли собой политические партии в современном понимании с отличительными признаками: фиксированным членством, партийной дисциплиной, наличием первичных организаций на

местах, идеологией. Это были объединения различных сегментов правящего класса, по-разному относившиеся к абсолютной монархии. Тори (роялисты) выступали за сохранение абсолютной монархии, они выражали интересы земельной аристократии и католического духовенства. Виги, напротив, требовали ограничения королевского абсолютизма и представляли интересы народившейся буржуазии и обуржуазившегося дворянства. После «Славной революции» и промышленного переворота изменилась социальная база этих партий. Тори стали партией помещиков и финансовой буржуазии, носителями исторической традиции, идеологии консерватизма. Принимая новое, они стремились сохранить в нем, по возможности, старые, добрые традиции. Виги представляли интересы промышленной буржуазии, отстаивали идеи свободы предпринимательства, парламентского строя, судебной защиты прав собственника и были носителями идеологии либерализма,

Процесс образования политических партий в современном значении начался после избирательной реформы 1832 г. С увеличением численности избирателей возросло и значение этих партий. Старые методы прямого подкупа избирателя уже не могли принести такого непосредственного результата, как ранее. Теперь успех дела стали решать работа среди избирателей, умение заставить их проголосовать в желаемом для партии смысле, мастерство в борьбе с противниками за голоса избирателей. Подобную задачу по политической мобилизации населения и формированию желаемых избирательных предпочтений могли решить только хорошо организованные, обладающие мощным идеологическим аппаратом централизованные партии. Тори и виги осуществили структурную перестройку и трансформировались из политических группировок в организованные политические силы — политические партии. Они сменили название: тори стали именовать себя консерваторами, а виги — либералами. Конституирование партий происходило путем объединения группировок и ассоциаций одной политической ориентации — консервативной или либеральной — в одну политическую организацию.

В 1831 г. тори создали специальный Карлтон-клуб организующий центр деятельности этой партии по всей стране. В 1836 г. подобный клуб организовали и либералы. Оба эти клуба поддерживали связь с местными либеральными и консервативными организациями. Официально консервативная партия оформилась в 1867 г., объединив свои группировки в Национальный союз консервативных и конституционных ассоциаций. Либеральная партия провела объединение своих организаций в масштабах страны в 1877 г., создав Национальную либеральную ассоциацию. По способу возникновения консервативная и либеральная партии являются партиями парламентского происхождения, состоящими из профессиональных кадровых политиков, с жесткой партийной дисциплиной. Они имеют сходную структуру: 1) «кокэс» - парламентская фракция во главе с лидером, которая при голосовании выступает как единая политическая сила; 2) местная ассоциация избирателей постоянные комитеты во всех избирательных округах (первичная организация партии); 3) национальная партийная конференция. Самым важным элементом партийной структуры является парламентская фракция, поскольку

именно она формирует и выражает общественное мнение по наиболее актуальным вопросам. А если эта парламентская фракция обладает большинством в парламенте, т.е. является правящей, то она осуществляет правительственные функции, формирует политический курс, принимает важнейшие решения и контролирует их выполнение.

Либеральная партия доминировала в политической жизни Англии в 70-х годах XIX в. У истоков либеральной партии стояли Дж. Чемберлен, Гаррис и Ф. Шедхерст, осуществившие организационную перестройку либералов в Бирмингеме. Первоначально они победили на выборах органов местного самоуправления Бирмингема, а затем партия выиграла парламентские выборы 1868 г. Главой кабинета стал У. Гладстон, сменивший консервативный кабинет Дерби—Дизраэли. На протяжении 10 лет либеральная партия была правящей. Главной социальной базой либеральной партии были предприниматели текстильной, судостроительной и других отраслей промышленности, заинтересованные в «свободной торговле. За ними шла часть промышленного пролетариата, мелкой буржуазии, большинство английской интеллигенции, некоторые священнослужители. Либералов поддерживали также представители банковского капитала. Идеологическим постулатом либералов являлся тезис о том, что прогресс и благоразумие основаны на индивидуальной свободе. Основой свободы является отсутствие принуждения. Либералы выступали против вмешательства государства в экономическую и частную жизнь, за ограничение государственного регулирования общественных отношений.

Однако с 1876 г. в Англии начинается упадок промышленности, она теряет мировую гегемонию, уступая в конкурентной борьбе Германии и США. Английская буржуазия требовала установления протекционистских пошлин, ограждающих ее товары от конкуренции со стороны молодых промышленных держав. Падение уровня жизни рабочего класса либералы стремились компенсировать активной колониальной политикой. В этих условиях мелкая и средняя буржуазия требует государственного вмешательства в экономическую жизнь и социальные отношения. Дальнейшее ослабление либеральной партии связано с ирландским вопросом, игравшим важную роль в политической жизни Англии. Стремясь обеспечить себе поддержку ирландцев в борьбе против консерваторов, либералы разработали проект о гомруле самоуправлении Ирландии, что привело к расколу партии. Большая часть либералов присоединилась к консерваторам и стала отстаивать идею союза Великобритании с Ирландией. Либеральный кабинет пал, и к власти пришли консерваторы, обещавшие проведение более решительной внешней и внутренней политики.

Консервативная партия была менее влиятельной по сравнению с либералами. Лишь в 80-е годы XIX в., осуществив организационную перестройку и объединив свои усилия в масштабах страны, консерваторы стали доминировать в парламенте. Под знаменем консерватизма сплотились аристократы, военные и гражданские чиновники, служители англиканской церкви и представители тяжелой промышленности. Вокруг консервативной партии объединилась и часть рабочих, особенно мелких предприятий. Рост организаций рабочего класса Великобритании повлек консолидацию всех

правых группировок в стране. К этому времени в Англии установилась классическая двухпартийная система, основанная на принципах политической конкуренции и чередования у власти различных партий. Правящей партии всегда противостоит оппозиционная. Еще в 1749 г. английский лорд Болингбрук впервые сформулировал задачи оппозиционной партии: 1) систематически критиковать деятельность правительства, указывая на его ошибки и недостатки; 2) контролировать действия властей с точки зрения их соответствия конституции, заявленным во время выборов обещаниям и морально-этическим принципам, принятым в обществе; 3) предлагать альтернативное решение возникающих проблем.

Для поддержки избрания представителей рабочих в парламент пролетариат пытался также политически организоваться. Первоначально в 1871 г. для защиты своих экономических интересов были легализованы тред-юнионы - профсоюзы. В целях демократизации политического строя группа радикальных интеллигентов организовала Демократическую федерацию. В 1884 г. она была реорганизована в Социал-демократическую федерацию, которая, однако, отказалась от сотрудничества с тред-юнионами, ее деятельность носила сектантский характер. В 1893 г. была создана Независимая рабочая партия, базировавшаяся на более широкой социальной основе и поставившая задачу - добиться рабочего представительства в парламенте. На конференции в 1900 г. был образован специальный Комитет рабочего представительства. К Комитету присоединились 353 тыс. организованных рабочих. Тред-юнионы взяли обязательство вносить в кассу Комитета по 10 шиллингов с каждой тысячи своих членов. Секретарем Комитета был избран Макдональд, о котором писали, что он «не в большей степени напоминает рабочего, чем бедуин или великого князя». Несмотря на то, что социальную базу Комитета рабочего представительства составляли тред-юнионы, он не ставил своей целью борьбу за социализм. В 1906 г. Комитет рабочего представительства был преобразован в Лейбористскую партию, состоящую из тред-юнионов, Независимой рабочей партии, Социал-демократической федерации и других социалистических организаций. Социальной базой лейбористов стала мелкая буржуазия и рабочая аристократия. Лейбористская партия стремилась провести в парламент своих представителей, и на парламентских выборах 1906 г. она получила 29 мандатов. За места в парламенте с этого момента станут бороться три партии. С 20-х годов XX в. лейбористы постепенно вытеснят с политической сцены либералов и займут их место в английской двухпартийной системе. Пока же в 1906 г. либералы вновь станут правящей партией, победив на парламентских выборах после почти 30-летнего перерыва. Примечательно то, что политические партии не известны английской конституции, нормативно-правовые акты нигде не упоминают о них. Однако к концу XIX в. в Англии политические партии превратились в важнейший инструмент государственного механизма, формирующего политический курс.

До 1835 г. в городах Англии сохранялась старая система местного управления, оформившаяся в средние века. В интересах промышленной

буржуазии сразу же после первой избирательной реформы была проведена и реформа городского самоуправления. По закону 1835 г. управление городом переходило к выборным городским советам. В выборах могли участвовать все налогоплательщики — домохозяева и наниматели квартир обоего пола. Городской совет избирал на один год мэра города. Муниципальная реформа, однако, не затронула вопросы управления графствами, что означало очередной компромисс с земельной аристократией, которая сохранила управление в сельской местности в своих руках.

В XVIII—XIX вв. наряду с эволюцией формы правления и политического режима произошли изменения в государственном устройстве страны. После оформления так называемых уний с Шотландией (1707) и Ирландией (1801) английский парламент распространил свою власть на всю территорию Британских островов. Указанные регионы получили определенное количество мест для своих депутатов в британском парламенте. Кроме того, Шотландия сохранила собственную правовую и судебную системы, а также пресвитерианскую церковь. С 1801 г. новое государственное образование получило название, Соединенное Королевство Великобритании и Ирландии.

Реформа местного управления, проведенная в Англии в 1835 г., изменила управление только в городах, не затронув графств. Эту задачу выполнила реформа 1888 г., заложив основы той системы местного управления, которая сохранялась в Англии в течение последующего столетия. Были созданы однотипные представительные органы — советы для городов и графств. При этом вся прежняя система графств была пересмотрена, а наиболее крупные города выделялись в самостоятельные графства. Советам графств были переданы административные полномочия мировых судей. Управление на уровне приходов реформа не изменила, но в 1894 г. был издан закон, который лишал церковно-приходские советы права рассматривать нецерковные дела. Для их решения в приходах создавались приходские собрания, которые могли избирать в крупных населенных пунктах приходские советы. Созданная система органов самоуправления отличалась значительной самостоятельностью и отсутствием «административной опеки» со стороны центральной власти, что стало характерной чертой английской модели местного управления, отличающей ее от континентальной (французской).

В конце XIX в. была проведена важная реформа судебной системы. Серией актов 1873—1876 гг. и 1880 г. о Верховном суде и апелляционной юрисдикции было упразднено сложившееся в феодальную эпоху разделение высших судов Англии на суды "общего права" и суды "справедливости". Новая структура высших судов предусматривала использование процессуальных норм и той, и другой из английских "ветвей" прецедентного права. Созданный вместо прежних центральных судов Верховный суд состоял из двух подразделений: Высокого суда, который в свою очередь подразделялся на отделения (канцелярское, королевской скамьи и др.), и Апелляционного суда по гражданским делам. Одновременно продолжали существовать суды ассизов, формируемые из судей Высокого суда, а также низшие суды — четвертных сессий, мировые суды и суды графств, учрежденные в середине XIX в. для

рассмотрения только гражданских дел. Особое место занимал Центральный уголовный суд в Лондоне ("Олд Бейли"), который был судом ассизов для Большого Лондона. В составе этого суда числились лорд-канцлер и мэр Лондонского Сити.

Модернизация политической системы Великобритании в XIX в. завершилась, таким образом, установлением доминирующего положения парламента во взаимоотношениях с правительством и превращения парламента в орган, определяющий текущую политику государства (вторая треть XIX — конец XIX в.). Система ответственного правительства стала основой "вестминстерской модели", послужившей образцом для государственного строя многих стран мира.

Парламентская реформа 1911 г.

В доктрине английского парламентаризма Палата лордов (верхняя палата) призвана была выступать в качестве сдерживающего начала, которое умеряет необдуманный радикализм нижней, выборной Палаты общин. По своему социальному составу Палата лордов была оплотом английской аристократии, которая придерживалась консервативной идеологии. В том случае, когда консервативная партия оказывалась в меньшинстве в Палате общин, Палата лордов пользовалась правом отлагательного вето и отвергала чрезмерно либеральные законопроекты нижней палаты. Так, предметом острой политической борьбы между либералами и консерваторами в начале XX в. был вопрос о тарифах. Консерваторы, тесно связанные с тяжелой промышленностью, требовали введения покровительственных пошлин с целью защиты от конкуренции со стороны Германии, которая ежегодно ввозила в Англию товары на 600 млн. марок. Кроме того, введение тарифов повысило бы цены на сельскохозяйственные продукты, что было выгодно лендлордам. Напротив, либералы ратовали за свободную торговлю, отстаивали интересы буржуазии, связанной с другими отраслями, которые работали на экспорт. Введение протекционистских пошлин означало бы гибель большинства отраслей промышленности Англии.

Кроме того, Палата лордов нарушила общее правило, согласно которому финансы есть компетенция нижней палаты. Дело в том, что в 1908 г. либеральный Кабинет внес билль о государственных пенсиях. Этот билль был одобрен парламентом. Он распространялся на лиц, достигших 70-летнего возраста, которые не получали общественной помощи. Консерваторы очень скоро поняли, что, пропуская такие билли, они делают малоубедительной свою агитацию за введение протекционистских пошлин. Поэтому, когда в

1909 г. либералы внесли на рассмотрение парламента бюджет на

1910 г., в котором действие закона о государственных пенсиях распространялось и на тех, кто ранее не получал пенсии в связи с получением общественной помощи, консерваторы оказали либералам самое яростное сопротивление. Палата общин приняла бюджет, однако Палата лордов единодушно его отвергла. Это отклонение бюджета позволило представить дело так, что «лорды борются против народа» и поставить вопрос в принципе об ограничении прав верхней палаты как оплота консерватизма. С целью

урезать финансовые прерогативы Палаты лордов и ограничить право отлагательного вето на иные билли в 1911 г. был принят Акт о парламенте.

Акт о парламенте 1911 г. устанавливал: 1) всякий билль, который спикер Палаты общин признает финансовым, идет на подпись королю, минуя Палату лордов. Он становится законом после утверждения королем, хотя Палата лордов не давала на него свое согласие; 2) всякий нефинансовый билль, если он в течение трех последовательных сессий парламента (не обязательно одной и той же легислатуры) принимается Палатой общин, но будет отвергнут Палатой лордов, он все равно становится законом. Но для этого необходимо, чтобы между вторым чтением билля на первой сессии и третьим его чтением на третьей прошло два года. Таким образом, лорды могли затянуть на два года принятие закона, но не отвергнуть его окончательно; 3) срок парламентской легислатуры 5 лет (т.е. срок полномочий парламента снижался с 7 лет до 5 лет). В том же 1911 г. депутаты нижней палаты стали получать жалование за свою деятельность.

Контрольные вопросы

1. Раскройте особенности возникновения буржуазного государства в Англии.
2. Охарактеризуйте законодательство английской буржуазной революции.
3. Покажите основные этапы развития конституционной монархии в Англии.
4. В чём суть избирательных реформ в Англии в Новое время?
5. Раскройте особенности управления британскими колониями.
6. Покажите основные направления развития английской правовой системы в новое время.

Лекция №10. Возникновение и развитие буржуазного государства и права во Франции.

Великая французская буржуазная революция конца XVIII века и ее историческое значение. Законы учредительного собрания: Декларация прав человека и гражданина 1789 г., декреты, Конституция 1791 г., законы жирондистов 1792-1793 гг., декреты якобинцев 1793-1794 годов.

Установление Третьей республики. Формирование нового буржуазного права. Кодексы Наполеона.

Великая французская буржуазная революция конца XVIII века и ее историческое значение. Законы учредительного собрания: Декларация прав человека и гражданина 1789 г., декреты, Конституция 1791 г., законы жирондистов 1792-1793 гг., декреты якобинцев 1793-1794 годов.

В период с 1789 по 1815 г. Европа испытала глобальные потрясения: на смену феодализму пришел капитализм, монархии уступали место республикам, возникали новые государства. Источником перемен стало Французское королевство, где в 1789—1794 гг. произошла буржуазная революция.

Причины и основные этапы Французской буржуазной революции.

Противоречие между отжившим феодально-абсолютистским и новым капиталистическим укладом (конфликт привилегированных сословий духовенства и дворянства с «третьим сословием»).

Буржуазия требовала справедливого распределения налогового бремени между всеми сословиями.

Экономическое могущество Франции обеспечивало податное третье сословие. Оно не было социально однородным. Наиболее зрелой частью третьего сословия была буржуазия. Буржуазией во Франции называли банкиров, предпринимателей, собственников мануфактур, купцов, откупщиков налогов. Сильная в экономическом отношении и державшая в своих руках торговлю и промышленность, буржуазия была лишена политических прав и доступа к власти. Вторую часть третьего сословия составляли крестьяне, ремесленники, работники мануфактур. Третье сословие выплачивало львиную долю налогов.

На пути экономического развития Франции стояли старый феодально-абсолютистский порядок и сословные привилегии, которые приходилось оплачивать из своего кармана предпринимателям, ремесленникам и крестьянам. Абсолютизм сковывал развитие экономики, облагая промышленников, купцов и торговцев значительными налогами. Множество внутренних таможен препятствовало развитию торговли. Мануфактурное производство сдерживала цеховая регламентация. Сельское хозяйство пришло в упадок. Бедственное положение крестьянства было обусловлено тем, что помимо налогов оно несло множество повинностей в пользу сеньора.

Усугубляла острый финансовый кризис и неудачная внешняя политика, приведшая к потере международного престижа. Франция не достигла победы в войне за австрийское наследство, Поражение в Семилетней войне против Англии и Пруссии вынудило Францию распрощаться с богатейшими колониями в Индии, Африке, Америке. Англичане уничтожили почти весь ее военно-морской флот, захватили французскую колонию Канаду. Торговый договор с Англией 1786 г. был явно невыгоден Франции.

Вступивший в 1774 г. на французский престол король Людовик XVI из династии Бурбонов, обеспокоенный крайне тяжелым финансовым состоянием королевства, пытался заставить привилегированные сословия раскошелиться и покрыть огромный дефицит бюджета. Поскольку представители привилегированных сословий обвинили Людовика XVI в деспотизме, король в борьбе с аристократией и духовенством стал искать поддержку у третьего сословия. Он решил созвать Генеральные штаты -собрание всех сословий в надежде получить их согласие на новые налоги, чтобы избежать государственного банкротства. Король обещал половину мест в парламенте представителям третьего сословия. Однако третье сословие и в первую очередь

буржуазию уже не удовлетворяли послабления налогового гнета. Будучи экономически господствующим классом, она хотела стать и политически правящим классом. Действуя в союзе с широкими плебейскими массами города и крестьянством, буржуазия требовала установления нового политического порядка, который гарантировал бы такие ценности, как свобода, благосостояние, мир, ненасилие, веротерпимость, открыл бы буржуазии доступ к процессу принятия политических решений.

С созывом Генеральных штатов третье сословие связывало ограничение королевского произвола, право утверждения бюджета и контроля за его исполнением, введение парламентского контроля за деятельностью администрации и судебных органов, отмену цехов, упразднение феодальных повинностей. Надежды короля на поддержку делегатов от третьего сословия не оправдались. 5 мая 1789 г. в Версале состоялось открытие Генеральных штатов. 17 июня 1789 г. депутаты третьего сословия объявили себя Национальным собранием. 9 июля 1789 г. Национальное собрание провозгласило себя Учредительным собранием, т.е. заявило о своем праве выступать от имени французского народа, создать новые политические и государственно-правовые институты, разработать и утвердить Конституцию.

Французская буржуазная революция подразделяется на три периода, каждый из которых характеризуется изменениями в государственном строе.

1. Первый период: 14 июля 1789 г. — 10 августа 1792 г. - свержение абсолютизма и установление конституционной монархии во Франции.

2. Второй период: 10 августа 1792 г. - 2 июня 1793 г. - учреждение Первой республики во Франции (жирондистская республика).

3. Третий период. 2 июня 1793 г. - 27 июля (9 термидора) 1794 г. - якобинская диктатура.

На первом этапе революции из различных политических группировок внутри Учредительного собрания наибольшим влиянием пользовались фельяны — конституционалисты-монархисты (их сторонники заседали в монастыре Фельянов) во главе с графом Мирабо, маркизом Лафайетом, мэром Парижа Байи, аббатом Сиейесом. Они отражали интересы крупной буржуазии и либерального дворянства. Их политическим идеалом была конституционная монархия. Поэтому основным содержанием первого периода революции являлась борьба Учредительного собрания за конституцию, которая ограничила бы королевский абсолютизм, и учреждение конституционной монархии. Законодательство Учредительного собрания было направлено на постепенное преобразование абсолютной монархии в конституционную. Однако депутаты не могли игнорировать требования широких слоев города и деревни. В начале августа 1789 г. они приняли ряд декретов, и наиболее значимый из них - Декрет об уничтожении феодальных прав и привилегий от 11 августа 1789 г. Согласно ему отменялись все сословные преимущества, феодальные права, церковная десятина и объявлялось равенство всех перед законом в уплате государственных налогов. Однако на практике были отменены лишь церковная десятина и личные феодальные повинности крестьян в отношении сеньоров. Реальные же феодальные платежи - оброк, барщина, чинш, и т. д.

Первый конституционный акт «Декларация прав человека и гражданина» был принят 26 августа 1789 г. Его создателями являлись Лафай-ет, Мирабо, Дюпор. Декларация состоит из вводной части и 17 статей. В вводной части записано, что причиной пороков правительства и общественных бедствий являются невежество людей, забвение естественных, неотъемлемых и священных прав человека. Далее в 17 статьях закреплены принципы организации нового буржуазного гражданского общества и правового государства.

«1. Люди рождаются и остаются свободными и равными в правах...

2. Цель каждого государственного союза составляет обеспечение естественных и неотъемлемых прав человека. Таковы свобода, собственность, безопасность и сопротивление угнетению.

3. Источник суверенитета зиждется по существу в нации. Никакая корпорация, ни один индивид не могут располагать властью, которая не исходит явно из этого источника.

4. Свобода состоит в возможности делать все, что не приносит вреда другому.

5. Закон может воспрещать лишь деяния, вредные для общества.

6. Закон есть выражение общей воли. Все граждане имеют право участвовать лично или через своих представителей в его образовании.

7. Никто не может подвергнуться обвинению, задержанию или заключению иначе, как в случаях, предусмотренных законом, и при соблюдении форм, предписанных законом.

8. Закон может устанавливать наказания лиц строго и, бесспорно, необходимые.

9. Каждый предполагается невиновным, пока не установлено обратное.

11. Свободное выражение мыслей и мнений - есть одно из драгоценнейших прав человека; каждый гражданин поэтому может, писать и печатать свободно под угрозой ответственности лишь за злоупотребления этой свободой в случаях, предусмотренных законом.

15. Общество имеет право требовать отчета у каждого должностного лица по вверенной ему части управления.

16. Общество, в котором не обеспечено пользование правами и не проведено разделение властей, не имеет конституции.

17. Собственность есть право неприкосновенное и священное никто не может быть лишен ее...».

Права и свободы авторами Декларации разделены на две группы - права и свободы человека и права и свободы гражданина, поскольку они имеют различную природу. Права и свободы человека имеют своим источником природное равенство людей: это естественные права, принадлежащие человеку в силу рождения, а потому неотчуждаемы и священны. К ним относятся свобода, собственность, безопасность, сопротивление угнетению. Идея свободы является центральной идеей Декларации, она определяется достаточно широко: как возможность делать все, что не причиняет вреда другому. Личная свобода

включала свободу собственности, предпринимательства, передвижений, вероисповедания, печати.

Права и свободы гражданина обусловлены принадлежностью человека к государству и являются производными от естественных прав. Среди политических свобод в Декларации упоминаются свобода голосования, правотворчества (право участвовать в создании закона лично или через своих представителей), однако отсутствует свобода собраний и союзов. Обеспечение прав и свобод человека и гражданина требует учреждения публичной власти государства, которое используется в интересах общего блага.

Декларация содержит механизм обеспечения естественных прав (ст. 16). Во-первых, гарантией против деспотического правления является система конституционных принципов, в соответствии с которыми организована государственная власть: принцип народного суверенитета, разделения властей, верховенство прав и свобод человека, принцип законности. Во-вторых, Декларация предусматривает процессуальные гарантии прав и свобод человека и гражданина. Провозглашается равенство людей перед законом. Декларируется неприкосновенность личности: «Никто не может подвергнуться обвинению, задержанию или заключению иначе как в случаях, предусмотренных законом... Тот, кто испросит, издаст произвольный приказ, приведет его в исполнение, или прикажет его выполнить, подлежит наказанию...» (ст. 7). Провозглашаются принцип: «нет преступления без указания о том в законе» (ст. 7, 8) и презумпция (предположение) невиновности: обвиняемые, в том числе и задержанные, считаются невиновными, пока их виновность не будет доказана в установленном законом порядке (ст. 9).

Под давлением революционного народа фельяны были вынуждены принимать декреты, преобразующие абсолютную монархию в конституционную. Декретами 8 и 10 октября 1789 г. был изменен старинный титул французских королей, который теперь звучал как «милостью Божьей и в силу конституционного закона государства король французов». Согласно этим законам менялся конституционно-правовой статус монарха. Теперь король являлся главой государства и главой исполнительной власти, тогда как законодательная власть принадлежала Законодательному собранию. Министров король назначал сам, они были ответственны перед ним. Монарх не мог самостоятельно объявлять войну и заключать мир, он обладал правом отлагательного вето. Декретами от 2 ноября и 24 декабря 1789 г. были осуществлены секуляризация церковных земель и церковная реформа. Церковная собственность была конфискована и признана национальным имуществом. Проданное с торгов по высокой цене, оно попало к буржуазии, отчасти к зажиточному крестьянству. У церкви было отнято право регистрации браков, рождений и т.д. Священнослужителей заставили присягать новому строю. Политическое влияние церкви существенно уменьшилось, она ставилась под контроль государства и не зависела от Ватикана. Епископов и аббатов следовало избирать, казна обязывалась платить им жалованье.

Декрет о феодальных правах. 15 марта 1790 г. отменял без выкупа сеньориальные права (личную зависимость, крепостное состояние, связанное с происхождением). Однако повинности, связанные с земельными отношениями, могли быть выкуплены, но лишь всеми членами общины одновременно в размере двадцати кратной суммы годовых платежей. Обременительные условия выкупа позволили воспользоваться законом ограниченному числу крестьян.

Декретом от 19 июня 1790 г. было отменено наследственное дворянство, титулы и гербы. Французы стали называть друг друга «гражданин» и «гражданка», по фамилии и имени. В феврале 1791 г. был издан декрет об упразднении цехов и регламентации промышленности. Была решена и налоговая реформа. Остались всего три вида налогов (на землю, движимое имущество и доходы от частного предпринимательства).

В сфере политических прав Учредительное собрание на практике отказалось от принципа равноправия, закрепленного в Декларации прав человека и гражданина (1789 г.). В декрете об избирательных правах от 22 декабря 1799 г. оно разделило граждан на «активных» и «пассивных». Пассивные отстранялись от участия в выборах. Для того, чтобы попасть в категорию активных граждан, необходимо было соответствовать целому ряду цензов: «... 1) быть французом; 2) достигнуть 25-летнего возраста; 3) прожить фактически в данном кантоне не менее одного года; 4) платить прямой налог в размере трехдневной заработной платы; 5) не быть в положении прислуги, т.е. не быть слугой на жаловании». Для тех активных граждан, кто мог быть избран в органы власти, устанавливался еще более высокий имущественный ценз. Они должны были обладать земельной собственностью и платить налог стоимостью в одну серебряную марку, что составляло по тем временам весьма значительную сумму, равную 50 ливрам.

14 июня 1791 г. по инициативе депутата Ле Шапелье был принят декрет, запретивший рабочим объединяться в союзы, проводить стачки. Вожаков стачек разрешалось штрафовать на сумму в 500 ливров, лишать прав активных граждан или заточать в тюрьму.

Завершающим этапом в работе Учредительного собрания явилось принятие Конституции 3 сентября 1791 г. Она состояла из Преамбулы и двух частей. Ее первую часть составила Декларация прав человека и гражданина, вторая - конституционный акт, определяющий принципы организации высших органов власти. По форме правления французское государство утверждалось в виде конституционной монархии. В Преамбуле отмечены цели и идеалы революции, закреплялись итоги двух лет революционных преобразований. В первой части Конституция 1791 г. существенно расширила по сравнению с Декларацией 1789 г. перечень личных и политических прав, дополнив их свободой собраний и петиций, но запретив свободу союзов. Конституция 1791 г. предусматривала некоторые социальные права: введение общего бесплатного образования, социальную защиту детей-сирот. Во второй части юридически закреплялся государственный строй - конституционная монархия.

Организация государственной власти была основана на ряде принципов:

1) принцип национального суверенитета, который «един, неделим, неотчуждаем и неотъемлем», а нация единственный источник власти; 2) принцип представительного правления в лице парламента; 3) принцип разделения; 4) принцип законности: связанность государства и граждан правом.

Высшая государственная власть вручалась однопалатному парламенту - Законодательному корпусу, который избирался на два года и не мог быть распущен королем. Конституция наделяла Законодательный корпус весьма обширными полномочиями: 1) разработка и принятие законов, которые затем подлежали утверждению королем, который обладал правом отлагательного вето, но оно преодолевалось следующими двумя сессиями Законодательного корпуса; 2) ежегодное составление и утверждение бюджета, установление налогов, контроль за расходованием государственных средств; 3) учреждение и упразднение государственных должностей; 4) издание ежегодных постановлений о численности и составе вооруженных сил, определение их денежного содержания, объявление войны; 5) привлечение к уголовной ответственности перед Верховным судом министров и других высших должностных лиц, возбуждение уголовного преследования против лиц, подозреваемых в заговоре против безопасности государства; 6) ратификация договоров с иностранными государствами.

Избирательная система не предусматривала всеобщего и равного избирательного права. Избиратели делились на активных и пассивных. Активными считались французы, достигшие возраста 25 лет, проживающие в данной местности не менее года, уплачивающие прямой налог стоимостью в три рабочих дня, не находящиеся в услужении, занесенные в списки национальной гвардии. Пассивные отстранялись от участия в выборах. Выборы были не прямые, а двухстепенные: сначала избираются выборщики, а те выбирают депутатов. Для того чтобы иметь право избираться в выборщики, нужно было удовлетворять тем же требованиям, что и активные избиратели, только имущественный ценз был выше - прямой налог стоимостью в 10 рабочих дней. Но чтобы быть избранным в депутаты, следовало платить прямой налог в размере 54 ливров и обладать земельной собственностью.

Исполнительная, административная власть вручалась королю и министрам, ответственным перед ним. Король возглавлял вооруженные силы, назначал часть командного состава, утверждал назначение высших чиновников, осуществлял общее руководство внутренним управлением и внешними отношениями. Однако король действовал строго в рамках законов, принятых Законодательным корпусом. Королевские указы требовали обязательной контрассигнации, т.е. подписи соответствующего министра, который и нес ответственность за принятое решение. Судебная власть осуществлялась выборными и в принципе несменяемыми судьями: судья мог быть смещен только за преступления по должности. Для рассмотрения уголовных дел учреждался суд присяжных. По жалобам на приговоры низших судов решения принимал кассационный суд. Преступления высших должностных лиц,

действия, угрожающие безопасности государства, находились в юрисдикции Верховного суда.

Первая республика во Франции.

30 сентября 1791 г. закончило работу Учредительное собрание, передав власть Законодательному корпусу, работа которого началась 1 октября 1791 г. Состав собрания не был однородным: 1) фельяны приверженцы конституционной монархии, выражавшие интересы крупной буржуазии и либерального дворянства им противостояли жирондисты и якобинцы; 2) жирондисты, - защищавшие интересы промышленников, судовладельцев и торговцев; 3) монтаньяры или якобинцы, выражали интересы широких народных масс и мелкой буржуазии.

Восстание 10 августа 1792 г. и свержение королевской власти положили начало второму этапу буржуазной революции (10 августа 1792 г. - - 2 июня 1793 г.) - переходу власти в руки жирондистов и изменению государственного строя учреждению первой республики во Франции. Восстание 10 августа 1792 г. изменило соотношение политических сил: фельяны распались, а власть перешла к жирондистам, которые сформировали новое правительство - Временный исполнительный совет. Декрет от 11 августа 1792 г. устанавливал новый порядок выборов в Конвент: 1) упразднялось деление французов на активных и пассивных; 2) снижался возрастной ценз с 25 лет до 21 года; 3) отменялся имущественный ценз, достаточно было иметь трудовой заработок и не являться прислугой; 4) сохранялся ценз оседлости - проживание в течение 1 года в данной местности.

Избранный на основе всеобщего избирательного права Национальный Конвент 21 сентября 1792 г. своим декретом упразднил монархию и учредил первую республику во Франции. Была отменена Конституция 1791 г. и объявлено о начале подготовки новой конституции.

Политическое влияние жирондистов упало после поражения французской армии в марте 1793 г. в Австрии. Нерешительность и невнятность политического курса жирондистов проявилась и в вопросе об основах конституционного строя республики. Представленный конституционной комиссией проект Конституции был слишком громоздким и оторванным от реальной жизни. На словах декларируя идею децентрализации власти, настаивая на автономии департаментов, жирондисты в проекте Конституции прописали принцип единства власти, носителем которой был парламент. В условиях гражданской войны подобная конституционная модель была малоприменимой для оперативного решения возникающих проблем.

Потерей политического влияния жирондистов умело воспользовались якобинцы и Коммуна Парижа. 31 мая 1793 г. повстанческий комитет действий Парижа организовал массовую демонстрацию с требованием отставки жирондистского правительства. Но Конвент ответил отказом. Тогда 2 июня 1793 г. отряды Национальной гвардии, руководимые повстанческим комитетом Парижской Коммуны, окружили Конвент и вынудили депутатов под дулами пушек лишиться полномочий жирондистов во главе с Бриссо. Большинство из них было арестовано, а затем и казнено. К власти пришли якобинцы.

Якобинская диктатура и ее законодательство.

Народное восстание положило начало третьему, завершающему этапу Французской революции, который длился более года со 2 июня 1793 г. по 27 июля 1794 г. Якобинцы первоначально полагали, что спасти республику может единство, закрепленное в новой Конституции.

Конституция 1793 г. состоит из двух частей: Декларации прав человека и гражданина и Конституционного акта.

Конституционный акт 1793 г. учреждал республиканскую форму правления. Утверждалось единство власти. Высшая законодательная власть принадлежит суверенному народу, который учреждает иные органы. Органом законодательной власти были однопалатный Законодательный корпус (Национальное собрание), избираемый на один год. Он формировался на основе всеобщего избирательного права для всех французов, достигших 21 года и постоянно проживающих в данной местности не менее шести месяцев. Отменялось деление избирателей на «активных» и «пассивных».

Повседневное руководство страной осуществлял высший административный орган — Исполнительный совет, состоящий из 24 человек. Он действовал на основе законов, принятых Национальным собранием. Исполнительному совету предписывалось руководить, координировать и контролировать деятельность всех ведомств (министерств). Им назначались высшие должностные лица всех ведомств.

Однако Конституция не была введена в действие, что обуславливалось тем, что против изгнания жирондистов из Конвента выступили администрации 60 департаментов из 83.

Вторая республика (1848—1851 гг.) и Конституция 1848 г.

23 февраля 1848 г. расстрел мирной демонстрации в поддержку избирательной реформы и требований улучшения экономического положения послужил сигналом к всеобщему восстанию в Париже. 24 февраля 1848 г. народ взялся за оружие. Король Луи-Филипп отрекся от престола и бежал в Англию. Июльская монархия пала. Февральская революция 1848 г. свергла власть финансовой аристократии и установила республику. По требованию повстанцев было сформировано Временное правительство, в которое вошли представители либерально-демократической оппозиции: буржуазные республиканцы, мелкобуржуазные демократы, социалисты.

25 февраля 1848 г. Временное правительство провозгласило Вторую республику. Под давлением рабочих Временное правительство было вынуждено сделать ряд уступок: восстановило свободу слова, печати и собраний; амнистировало политических заключенных; ввело 10-часовой рабочий день и даже обещало гарантировать право на труд; было введено всеобщее избирательное право для мужчин, достигших 21 года и проживающих в одной местности не менее 6 месяцев; из госаппарата были удалены откровенные монархисты и реакционеры; для сокращения безработицы открыты национальные мастерские. Однако многие обещания остались на бумаге. Захватив власть, буржуазные республиканцы решили расправиться со своим бывшим союзником - рабочим классом. 25 февраля 1848 г.

правительством был издан декрет об организации 24 батальонов мобильной (подвижной) гвардии из молодых людей в возрасте от 15 до 20 лет по 1 тыс. человек в каждом. Своей фискальной политикой правительство восстановило крестьян против республики. Оно увеличило все прямые налоги на 45%. 23 апреля 1848 г. состоялись выборы в Учредительное собрание, где подавляющее число мест (550 из 880) досталось буржуазным республиканцам.

4 ноября 1848 г. Учредительное собрание приняло Конституцию Второй республики, которая официально узаконила буржуазную республику. Республика объявлялась демократической, единой и нераздельной. Ее принципами были свобода, равенство и братство. К основам общества относились: семья, труд, общественный порядок. В статье 11 записано: «Всякая собственность неприкосновенна».

Законодательная власть вручалась однопалатному Национальному собранию из 750 депутатов, избираемому на три года. Провозглашались прямые, всеобщие выборы при тайном голосовании для мужчин — граждан старше 21 года. Ценз оседлости - 6 месяцев — сохранялся. Эти граждане имели активное избирательное право, а пассивное те, кто избирался в Национальное собрание. Возрастной ценз для них — 25 лет. В ведении Национального собрания находились право принятия законов, утверждения бюджета, вопросы войны и мира и т.д.

Исполнительная власть была предоставлена Президенту республики, избираемому на четыре года всеобщим голосованием, без права переизбрания на следующее четырехлетие. Президент наделялся огромной властью: под его началом были армия, полиция, административный аппарат, он назначал и смещал министров, командующих армией и флотом, префектов, губернаторов колоний и других высших должностных лиц, подписывал договоры, обладал правом помилования. Президент действовал независимо от Национального собрания, хотя не мог ни распустить его, ни отменить принятое им решение. В этом был источник возможных конфликтов конституционных властей.

Для предварительного рассмотрения законопроектов правительства и парламента, надзора за применением законов и контроля административных органов учреждался Государственный совет. Он выполнял функции административной юстиции.

Установление Третьей республики.

Третья республика просуществовала 70 лет. Это значительно превосходит время существования Первой (7 лет) и Второй (3 года).

Юридическое закрепление режим Третьей республики получил в Конституции 1875 г. Конституция Третьей республики обладает рядом особенностей:

Во-первых, она не является кодифицированной, т.е. не представляет собой единый писанный акт, регулирующий основы устройства государства, общества, положение личности, а состоит из трех органических законов:

- 1) Конституционный закон об организации государственных властей от 25 февраля 1875 г.;
- 2) Закон об организации Сената от 24 февраля 1875 г.;

3) Закон об отношениях государственных властей от 16 июля 1875 г. Вторых, в ней отсутствует Декларация прав, положение о народном суверенитете, традиционно присущие французским конституциям. Вместо этого три органических закона посвящены исключительно организации высших органов власти.

В-третьих, задуманная в качестве временной. Конституция 1875 г. обошла вниманием многие вопросы конституционного характера, как, например, конституционно-правовой статус правительства, судебной власти, процедура принятия бюджета и т.д. Конституция Третьей республики была компромиссом между монархистами и республиканцами. Вынужденные признать республику, монархисты придали ей консервативный характер. По форме правления Конституция 1875 г. закрепляла учреждение суперпрезидентской республики, в которой президент обладал полномочиями, аналогичными прерогативам конституционного монарха (за исключением права престолонаследия), при парламентской ответственности правительства.

Главой государства был Президент. Он избирался на совместном заседании палат парламента, именовавшего себя в этом случае «Национальным Собранием», тайным голосованием сроком на 7 лет. Он мог переизбираться на следующий срок. Он имел право законодательной инициативы, являлся командующим армией, назначал и смещал чиновников, осуществлял функции главы государства. Он мог с согласия Сената распустить Палату депутатов до истечения ее законного срока или отложить ее заседания. Акты Президента нуждались в подписи соответствующего министра (контрассигнатура). Широкими полномочиями Президент обладал при заключении и ратификации международных договоров, в том числе тайных. Однако без согласия палат он не мог объявлять войну.

Конституция 1875 г. предусматривала создание Совета министров — высшего органа исполнительной власти, однако его статус не был прописан.

Законодательная власть вручалась Палате депутатов и Сенату. Палата депутатов должна была формироваться на основе всеобщего избирательного права. Срок ее полномочий - 4 года. Фактически право участвовать в избрании депутатов получили не все. Избирательный закон предоставлял его только мужчинам, достигшим 21 года. Не имели права голоса женщины, военнослужащие, жители колоний и те, кто жил в данной местности менее полугода. Выборы проходили, как правило, в два тура.

Важная роль в режиме Третьей республики отводилась Сенату - верхней палате парламента. Сенат состоял из 300 человек, из которых 75 назначались пожизненно, а 225 - избирались на 9 лет особыми коллегиями выборщиков по департаментам. Для сенаторов был установлен возрастной ценз — 40 лет. Сенат был постоянно действующим органом, его статус определял «Закон об организации Сената» от 24 февраля 1875 г. Согласно ему. Сенат наделялся рядом преимуществ по сравнению с Палатой депутатов: 1) он не мог быть распущен и обновлялся каждые три года на 1/3, в то время как нижняя палата могла быть досрочно распущена Президентом; 2) обладал правам отлагательного вето на законопроекты нижней палаты; 3) мог быть

преобразован в верховный судебный орган для суда над Президентом и министрами, мог разбирать дела о посягательстве на безопасность государства.

В 1884 г. была проведена конституционная реформа, приняты важные поправки к Конституции 1875 г., которые привели к существенным изменениям в конституционном устройстве республики:

- 1) запрещалось пересматривать республиканскую форму правления;
- 2) члены династий, правивших во Франции, лишались права избираться на пост президента;
- 3) был изменен порядок формирования Сената упразднилась категория пожизненных сенаторов.

К концу XIX в. изменения в государственном строе Третьей республики происходили не путем принятия конституционных поправок, а в процессе практической деятельности высших органов государственной власти.

Первая тенденция в изменении конституционного режима Третьей республики состояла в умалении власти президента. Она была осуществлена на основе сформировавшейся политической традиции избирать президентом малоинициативную, средних способностей личность, - возникшей из недоверия республиканцев к крупным государственным деятелям, которые могли восстановить всем опостылевшую монархию. Таким путем в 80-х годах XIX в. республиканцы добились того, что президент постепенно был оттеснен от осуществления важных полномочий, а реальная власть перешла к Совету министров. Ж. Гриви был последним Президентом, который использовал конституционные prerogatives главы государства в полном объеме и достаточно активно, включая права роспуска Палаты депутатов, отсрочки сессий и т.д.

Вторая тенденция выражалась в возвышении роли парламента, так как правительство формировалось парламентом и было ответственно перед ним. Парламентаризм и депутатские свободы достигли своего апогея в период Третьей республики. Всесилие парламента проявлялось в том, что он отправлял в отставку правительства с невиданной частотой: за 39 лет сменилось 48 правительств.

Третья тенденция в развитии режима Третьей республика проявлялась в концентрации исполнительной власти в руках Совета министров. Возникла каста «неприкасаемых» министров, которые даже при смене Кабинета оставались у власти. В конце XIX в. во Франции сложилась доктрина регламентарной власти, согласно которой правительство вправе издавать «декреты-законы» без делегирования ему законодательных полномочий со стороны парламента.

Формирование нового буржуазного права. Кодексы Наполеона.

Правовые обычаи (кутюмы), распространенные во Франции, были собраны в 360 отдельных книг. По этой причине требование коренной реформы права и создания единой национальной правовой системы отвечало интересам третьего сословия и потребностям страны. В ходе Французской революции феодальная правовая система была полностью уничтожена.

Французское право приобрело характер единой национальной правовой системы в период правления Наполеона (Консульство и Первая империя). В период с 1804 по 1810 г. было создано пять основных кодексов: гражданский, уголовный, торговый, гражданско-процессуальный, уголовно-процессуальный. Наполеоновская кодификация права продолжала успешно действовать на протяжении XIX и первой половины XX в.

Работа по систематизации норм гражданского права по указанию первого консула началась еще летом 1800 г. 13 июля 1800 г. была учреждена комиссия из видных французских юристов: Порталис, Тронше, Малльвиль, Биго-Приамне. В ней принимал участие Наполеон. При составлении проекта были систематизированы акты гражданского права периода революции и консульства, использованы некоторые положения кодекса Юстиниана. Гражданский кодекс вступил в силу 21 марта 1804 г. В 1807 г. кодекс был назван Кодексом Наполеона. В 1816 г. он вновь получил название Гражданского кодекса. Кодекс состоит из вводного титула и трех книг, отличается сжатостью, четкостью в определении основных институтов гражданского права, стройностью в изложении. Первая книга посвящена правовому положению физических лиц, брачно-семейным отношениям. Понятие юридического лица отсутствует. Вторая книга вмещает нормы имущественного права, характеризует различные видоизменения частной собственности. Третья книга содержит предписания о способах приобретения и распоряжения собственностью (договорное, наследственное право, имущественные отношения супругов и др.). Всего в кодексе 2281 статья. Кодекс исходит из деления частного права на гражданское и торговое.

В первой книге «О лицах» говорится о субъектах гражданско-правовых отношений исходя из принципа равенства лиц в частноправовой сфере. Гражданское право не распространяется лишь на иностранцев, а незамужние женщины не обладали полной правоспособностью. Особенностью Кодекса является непризнание юридических лиц в качестве субъектов гражданского права. В первой книге содержатся также нормы и институты семейного права. Их основу составляли заимствования из старого французского обычного права. Среди них - принципы полновластия мужа над женой, ограниченная правоспособность и дееспособность замужней женщины, сильная отцовская власть. Он признавал законным только светский брак, при этом церковный брак был необязателен. Брак рассматривался как договор, заключенный между мужчиной и женщиной и оформленный гражданскими властями. Только в этом случае он порождал права и обязанности супругов, детей и т.д. Необходимым условием для заключения брака было: достижение возраста брачного совершеннолетия (для мужчин - 18 лет, для женщин - 15 лет); запрещался брак между лицами, находящимися между собой в определенной степени родства, и т.д. Развод допускался в строго определенных Кодексом случаях (ст. 229—233), причем его свобода не была равной для мужа и жены. Под влиянием католической церкви в Кодекс было введено положение о раздельном проживании супругов (ст. 306). Оно устанавливалось по тем же основаниям, что и развод.

Личные и имущественные отношения супругов были основаны на господстве мужа над женой. Следствием полновластия мужа являлись ограниченная правоспособность и полная недееспособность замужней женщины, которые означали, что жена не могла самостоятельно осуществлять никакие юридические действия. Имущественные отношения супругов регламентировались брачным договором, который устанавливал, по согласию мужа и жены, два режима владения имуществом: 1) режим общности имущества мужа и жены и 2) режим раздельного владения имуществом. Однако в обоих случаях, согласно ст. 217, жена не вправе отчуждать, закладывать, приобретать имущество без письменного согласия мужа. Кодекс устанавливал неравные права мужа и жены и в отношении детей. Только отец осуществлял родительскую власть, ее нельзя было передавать матери. Сыновья, не достигшие 25 лет, и дочери до 21 года не имели права вступать в брак без согласия их отца и матери. Кодекс допускал возможность признания законными внебрачных детей на добровольных началах,

Книга вторая «Об имуществах и различных видоизменениях собственности». В качестве предмета имущественных прав выступали вещи, которые делились на движимые и недвижимые. Среди вещных прав выделялись право собственности, владение, держание, право на чужие вещи, usufruct, сервитуты, узус, залог. Центральное место во второй книге занимает институт собственности. Охраняя интересы собственника, Кодекс Наполеона устанавливал ограничения произвола собственника в интересах общества. Кодекс окончательно оформил права крестьян на полученную ими во время революции землю. В отношении движимых вещей владение является юридическим основанием права на вещь. В Кодексе различаются добросовестное и недобросовестное владение.

Книга третья «О различных способах, которыми приобретается собственность» устанавливала законные способы приобретения имущества. Таких способов, согласно ст. 711, насчитывалось четыре: наследование, дарение, завещание и в силу обстоятельств. Особое внимание в третьей книге законодатель уделил обязательственным отношениям, возникающим из договора и деликта. Кодекс Наполеона указывал на условия действительности договора. Главным из них является согласие сторон. Важное условие его действительности это незыблемость договора, обязательность его осуществления сторонами. Договор имеет силу закона для участников сделки: одностороннее нарушение договора влечет ответственность нарушившего, который должен уплатить все убытки.

В Кодексе рассматриваются различные договоры: купли-продажи, мены, дарения, найма.

К законным способам приобретения имущества относилось наследование. Признавалось наследование по завещанию и наследование по закону. Утверждался принцип завещательной свободы, которая не была абсолютной, а должна была учитывать интересы законных наследников. При одном ребенке можно распоряжаться по завещанию половиной имущества, при двух детях одной четвертью имущества. Если дети отсутствовали, но имелись восходящие

в одной линии, то можно распоряжаться тремя четвертями имущества, а если остаются восходящие в обеих линиях, половиной имущества. Наследование по закону отменяло принцип первородства (переход имущества после смерти отца к старшему сыну) и расширяло круг законных наследников родственниками до 12-й степени родства. Это способствовало дроблению семейного имущества. В 1917 г. круг законных наследников был ограничен 6-й степенью родства.

В 1807 г. вступил в силу Торговый кодекс, который детализировал нормы, касающиеся торговцев, институтов морской торговли, определял условия несостоятельности, торговое судопроизводство и т.д. Он состоял из 4 книг, в которых излагались специальные правовые нормы применительно к торговле. В первой книге содержались общие положения о торговле, о статусе субъектов торгового права (коммерсант, торговые товарищества, биржи, посредники), условиях комиссионных сделок, векселе и т.д. Вторая книга была посвящена вопросам международной и морской торговли. Она устанавливала правовой статус морского судна, содержала ряд правил, относящихся к морской перевозке и страхованию, к морским деликтам и к аварии. Третья книга определяла условия несостоятельности и регулировала порядок банкротства. Четвертая книга была посвящена торговой юрисдикции.

На рубеже XIX—XX вв. основные положения Гражданского кодекса Наполеона не подверглись каким-либо изменениям, поскольку достаточно точно отражали сложившиеся социально-экономические условия. Внесение некоторых поправок с помощью текущего законодательства было обусловлено вступлением Франции в стадию империализма, обострением классовых противоречий и, как следствие, изменением роли государства в условиях монополистической конкуренции.

Уголовный кодекс 1810 г. являлся наиболее крупной кодификацией уголовного права XIX в. Он был шагом назад по сравнению с революционным Уголовным кодексом 1791 г., который основывался на положениях Декларации прав человека и гражданина 1789 г., где были сформулированы принципы буржуазного уголовного права: принципы законности (ст. 5); равенства всех перед уголовным законом (ст. 6); пропорциональности наказания и преступления; недопустимости обратного действия закона (ст. 8). В первой части «О наказаниях» тщательно регламентируется система наказаний, которая предусматривала абсолютно определенные санкции (строго фиксированное наказание) за конкретное правонарушение. Кодекс не предусматривал жестоких наказаний, как, например, членовредительских. Однако за 35 составов преступлений полагалась смертная казнь. Сохранялись позорящие наказания, каторжные работы, длительное одиночное заключение. Вторая часть «О преступлениях и наказаниях» представляет собой классификацию преступлений, деление их на две группы: 1) преступления против публичных интересов и 2) преступления против частных лиц, среди которых особое место занимали преступления против частной собственности и против личности. Были исключены религиозные преступления. Действие Уголовного кодекса 1791 г., содержавшего 125 статей, длилось недолго.

Уголовный кодекс 1810 г. состоит из предварительных положений и четырех книг. Условно можно выделить общую часть, которую составляют предварительные положения, и первые две книги, которые содержат основные понятия и принципы уголовного права, и классификацию преступных деяний. Особенную часть составили книги III—IV, где дан конкретный перечень преступлений и определяется мера наказаний. В предварительных положениях определяется понятие преступления как деяния, запрещенного законом (ст. 1). Основной целью наказания являлось устрашение. В зависимости от характера наказания преступные деяния подразделяются на три группы: 1) преступления, которые карались в соответствии с уголовным законом мучительными или позорящими наказаниями; 2) проступки - преступные деяния, которые закон карает исправительными наказаниями; 3) полицейские нарушения - преступные деяния, за которые предусмотрены полицейские наказания.

Книга I посвящена наказаниям уголовным и исправительным. Кодекс восстанавливает жестокие наказания, заимствованные из феодального уголовного права. В разряд мучительных наказаний входили: смертная казнь с предварительным отсечением руки, каторжные работы, пожизненные и срочные, депортация (высылка за пределы империи), смиренный дом. В некоторых случаях допускалось также применение клеймения. К позорящим наказаниям относились: выставление у позорного столба в ошейнике, изгнание, гражданская деградация (лишение избирательных прав и запрещение занимать должности). Среди исправительных наказаний кодекс называет тюремное заключение на срок в исправительном заведении, временное лишение некоторых прав политических, гражданских или семейных, штраф. Полицейскими наказаниями были тюремное заключение до пяти дней и денежный штраф.

В книге II устанавливаются основания наступления уголовной ответственности (совершение деяния, запрещенного законом, деликтоспособность лица (вменяемость, возраст), а также основания, исключающие уголовную ответственность (безумие, принуждение силой к совершению преступления).

В особенной части (книги III и IV} в соответствии с объектом посягательства преступления проступки подразделялись на две группы: публичные и частные. На первое место в Уголовном кодексе 1810 г. выносились преступления против публичных интересов. К публичным правонарушениям относились действия, направленные против безопасности государства (измена, шпионаж), против имперской конституции, против общественного спокойствия. Наряду с этим содержались статьи, карающие за посягательство на особу императора и членов его семьи, за посягательство, целью которого было ниспровержение или изменение образа правления, или изменение порядка престолонаследия. К разряду «политических преступлений» относились действия лиц, подстрекающих к совершению преступлений против внутренней и внешней безопасности. Наказывалось участие в недозволенных ассоциациях. Профсоюз долгое время считался разновидностью преступного скопища. Среди публичных преступлений отсутствуют религиозные.

Правонарушения, направленные против частных лиц, имели объектом посягательства либо личность, либо собственность. Характерная особенность Кодекса состояла в том, что к преступлениям против собственности относились стачки рабочих с целью временного прекращения работы. Сурово карались кражи, которые во многих случаях влекли за собой каторжные работы, иногда пожизненные, к тому же преступников подвергали телесным наказаниям. Кодекс запрещал коалиции и стачки рабочих, вводил уголовную репрессию против нищих и бродяг. В период Первой монархии Уголовный кодекс был дополнен статьей, по которой кража в церкви квалифицировалась как святотатство и каралась смертной казнью.

Повысилась ответственность за тайное изготовление и продажу оружия. Эта мера была направлена против революционеров. После поражения Парижской коммуны в Кодекс были включены статьи о политических преступлениях. Под их определение судья мог подвести всякое неповиновение властям, любое выступление народных масс, если оно направлено против господствующего класса. Эти статьи были направлены против рабочих организаций, их органов печати. К ним относятся акты против анархистов, о релегации. Неопределенность санкций давала широкий простор судебскому усмотрению.

Судоустройство и процесс. В области процессуального права важным событием стало принятие Гражданско-процессуального кодекса (1806 г.) и Уголовно-процессуального кодекса (1808 г.). Процессуально-правовые отношения были приведены в соответствие с новыми материальными нормами уголовного и гражданского права. Гражданское и уголовное судопроизводство было разграничено. Суд был отделен от административной власти. От принципа выборности судей перешли к принципу несменяемости судей, которые назначались правительством. Покупка судебных должностей была запрещена.

Гражданско-процессуальный кодекс (1806 г.) учреждал централизованную систему общих судов. Мелкие правонарушения рассматривал назначаемый мировой судья, более сложные гражданские споры - трибунал первой инстанции. С обжалованием их определений обращались в апелляционный суд. Форма процесса была состязательная, требовалось соблюдение большого числа формальностей. Предусматривалось обязательное участие адвоката.

В соответствии с Уголовно-процессуальным кодексом (1808 г.) судебная система строилась по восходящему и централизованному началу: мировой судья - трибуналы (по гражданским и уголовным делам) апелляционные суды высший кассационный суд. Уголовная юстиция включала суды трех уровней, соответствующие делению преступлений на три группы: полицейские нарушения, проступки, преступления. Каждый уровень судов рассматривал преступные деяния в пределах своей компетенции. Первой инстанцией являлся мировой судья, осуществлявший по уголовным делам функции суда простой полиции и рассматривавший полицейские нарушения. Вторая инстанция была представлена судом исправительной полиции. Это был коллегиальный суд,

рассматривавший проступки, но действовал он без присяжных заседателей. Третья инстанция - апелляционный суд, коллегиальный, с присяжными заседателями, расследовал преступления и состоял из двух отделений: по уголовным и гражданским делам. Возглавлял всю судебную систему кассационный суд, который был высшей инстанцией по гражданским и уголовным делам. При суде состояла прокуратура, которая поддерживала обвинение и осуществляла надзор за законностью действий должностных лиц судебного аппарата. Уголовно-процессуальный кодекс закрепил смешанную состязательно-розыскную форму судопроизводства. Он разграничил следствие и обвинение. Обвинение теперь поддерживал не судья, а прокурор. На первой стадии предварительного расследования использовался розыскной процесс. Следственный судья обладал широкими полномочиями, вел производство тайно, производил допрос обвиняемого, свидетелей, совершал осмотр места преступления, мог издать приказ о принудительном аресте обвиняемого. На второй стадии — стадии судебного разбирательства применялась состязательная форма процесса, основанная на принципах гласности и устности. Она происходила с участием суда присяжных. После выступления прокурора адвокат имел право на ответ. Спецификой судебного разбирательства, согласно Кодексу 1808 г., было то обстоятельство, что суд присяжных не решал вопрос о виновности обвиняемого, это было делом суда. Председательствующий в судебном заседании судья перед вынесением вердикта обращался к присяжным с вопросами, на которые они должны были ответить. Напутственное резюме судьи было средством давления на суд присяжных. Это положение было отменено в 1881 г. Теперь судья должен был довольствоваться только разъяснением прав и обязанностей присяжных, а суд присяжных выносил вердикт о виновности обвиняемого квалифицированным большинством в 8 из 12.

Контрольные вопросы

1. Какие обычно выделяют периоды Великой французской буржуазной революции?
2. Какова правовая характеристика Декларации прав человека и гражданина 1789 г.?
3. В чем сущность и значение первой французской Конституции 3 сентября 1791 г.?
4. Перечислите основные нормативные акты, оформившие консульство и империю Наполеона Бонапарта.
5. Какова правовая характеристика Конституции Второй французской республики 1848 г.?
6. В чем принципиальное отличие Конституции Третьей республики 1875 г. от Конституции Второй республики?
7. Какова историко-правовая судьба Гражданского Кодекса Наполеона 1804 г.?
8. Каковы основные положения Уголовного Кодекса 1810 г.?

Лекция №11. Возникновение и развитие буржуазного государства и права в США

Образование английских колоний в Северной Америке. Война за независимости колоний. Декларация независимости 1776 г. Конституции независимых штатов. Статьи Конфедерации 1781 г. Конституция США 1787 г. Билль о правах и его роль в развитии американского конституционного права.

Колонизация Англией североамериканского побережья Атлантического океана началась с основания в 1607 г. английскими переселенцами поселка Джеймстаун (названного в честь царствовавшего тогда короля Англии Якова I). Этот форт стал центром английской колонии Виргинии. В южных английских колониях развивалось преимущественно крупное плантационное хозяйство: там возделывали хлопок, табак, рис, индиго, сахарный тростник, шедшие на экспорт. В северных английских колониях развивалось мануфактурное производство, фермерское хозяйство, судостроение, мореплавание. В Новый свет ехали все, кто страдал от нищеты, деспотизма, кто не желал отказываться от своих религиозных и политических убеждений, а также любители легкой наживы, авантюристы.

В колониях формировалось раннекапиталистическое общество, в котором сосуществовали пережитки европейского феодализма и как уклад - рабство. Это обусловило специфику социальной структуры американского общества. Американское колониальное общество не было однородным ни в экономическом, ни в социальном, ни в религиозном, ни в политическом смыслах. Привилегированный слой колониального общества составляли выходцы из купеческих и дворянских семей богатые и предприимчивые купцы и вельможи, сыновья дворян и йоменов, которые вкладывали свои капиталы в развитие американских колоний в надежде получить сверхприбыли: ведь первые американские колонии Виргиния, Плимут, Массачусетс были чисто коммерческими предприятиями. Из этого верхнего слоя общества комплектовалась колониальная администрация. Основную массу населения составляли свободные производители - крестьяне-фермеры, ремесленники, рыбаки, матросы. Третьей категорией были кабальные слуги, составлявшие собственность хозяев. Одна часть их была из Европы: осужденные преступники; люди, попавшие в долговую кабалу; похищенные дети, проданные в Америку. По некоторым данным, кабальные слуги из Европы составляли около половины населения колоний. Однако они не могли покрыть потребность в рабочей силе. Поэтому с 1619 г. в Америку стали ввозить рабов-африканцев. Правительство Англии не разрешало американской буржуазии заниматься работорговлей, поскольку работорговля была очень прибыльным бизнесом (в Африке за раба платили 2—3 фунта стерлингов, в Америке его продавали за 12—15 фунтов). Перевозка товаров разрешалась только на английских судах, хотя треть из них была построена в Северной Америке. Нефы-рабы стали главной «частью» плантационного хозяйства, поскольку их

рассматривали как вещь. Законы южных колоний, где проживало большинство негров-рабов, прямо запрещали их освобождение. К 70-м годам XVIII в. население колоний достигло 3,5 млн. человек, включая 500 тыс. рабов.

На расовые и социальные противоречия накладывались конфессиональные (религиозные) различия. Английские колонии в Северной Америке не были обителью свободы совести. Практически везде существовали религиозные ограничения на участие в выборах и занятие должностей. Хотя первоначально одним из побудительных мотивов первых переселенцев из числа пуритан было желание основать в Северной Америке «землю обетованную», т.е. такое место, где люди будут жить в полном согласии с христианскими заповедями, работать и питаться плодами собственного труда, не прелюбодействовать и т.д. Сторонники радикального пуританизма, которые в Северной Америке назывались индипендентами (независимыми), сепаратистами (обособленцами), диссидентами (несогласными), полагали, что официальная англиканская церковь абсолютно испорчена. Необходимо не обновление, а создание новой религиозной общины, основанной на общности веры, истинным руководителем которой будут не пресвитеры и синод (собрание верующих), а сам Иисус Христос. Умеренное крыло пуритан (пресвитериане) исходили из деления верующих на избранных к спасению и на осужденных на Божью кару.

К середине XVIII в. в Северной Америке было 13 колоний, в которых сложились различные системы британского колониального управления. Тип управления в значительной мере был обусловлен правовым статусом колоний и преобладанием той или иной (радикальной или умеренной) версии пуританизма, в соответствии с которой создавались политико-правовые учреждения.

С точки зрения правового статуса **североамериканские колонии подразделялись на три группы.**

1. **Самоуправляющиеся колонии** (Род-Айленд, Коннектикут). Их основали компании, которые управляли территорией на основе королевских хартий. Жалованные королевские хартии предоставляли колонистам те права и свободы, которые действовали в метрополии: равенство перед законом и судом, свободы совести, гарантии от жестоких наказаний и т.д. В Род-Айленде была наиболее демократическая система управления, основанная на принципе равенства всех людей независимо от расовой принадлежности, полном отделении церкви от государства, идеи народного суверенитета в гражданском управлении. По форме правления это была республика, где все органы власти избирались (губернатор, однопалатный парламент, суд), граждане пользовались равными правами, было запрещено рабство и кабальное услужение.

2. **Собственнические колонии**, дарованные королем частному лицу (Пенсильвания, Делавэр и Мэриленд). Так, например, Пенсильвания в 1681 г. по королевской хартии была передана сподвижнику Карла II адмиралу Уильяму Пенну (откуда и происходит ее название). А колония Мэриленд была основана в 1632 г. католиком лордом Балтимором. Через некоторое время протестанты стали большинством населения. Исполнительную власть в собственнических

колониях олицетворял губернатор, а законодательную - двухпалатное выборное собрание.

3. **Коронные колонии** - владения Британской короны: Массачусетс, Нью-Гемпшир, Нью-Йорк, Нью-Джерси, Виргиния, Северная и Южная Каролина, Джорджия), управлялись королевскими губернаторами, которые назначались правительством. Законодательная власть принадлежала двухпалатному парламенту, решения которого могли быть отменены губернатором, наделенным правом абсолютного вето, королем или Тайным советом. Так, например, Массачусетс, крупнейшая колония Новой Англии, заселялась преимущественно пуританами индипендентского толка, и посещение соответствующих церквей считалось там строго обязательным, а инаковерующие преследовались. Здесь была установлена теократическая олигархия, подавлявшая всякое проявление демократии, свободомыслия и религиозной терпимости. Управление в этой «пуританской республике» осуществляли богатейшие семьи в тесном содружестве с самыми влиятельными священниками.

Несмотря на различия в хозяйственном развитии 13 колоний, к середине XVIII в. они были объединены экономическими связями. Однако развитию капиталистических отношений колоний препятствовала политика меркантилизма, проводимая Англией в отношении колоний. Их предназначение, по мнению правящего класса Англии, состояло в том, чтобы оставаться рынком сбыта и источником сырья, а также денежных средств для метрополии. Стеснительные законы Англии в отношении североамериканских колоний препятствовали развитию промышленности и торговли. Высокие цены на промышленные изделия англичан и низкие цены на хлопок, табак, кукурузу привели к банкротству многих плантаторов. Кульминационным моментом в ограничении развития фермерства стал указ Георга III в 1763 г., который запрещал колонистам занимать новые земли на западе за Аллеганскими горами. Введение гербового сбора (1765 г.) почти со всех деловых бумаг, установление пошлин на ряд товаров, запрет выпускать кредитные билеты (бумажные деньги), в то время как звонкой монеты колонистам уже не хватало, вызвали всеобщее недовольство. Сопротивление встретил «чайный закон» (1773 г.), который запрещал американским судовладельцам заниматься перевозкой чая, предоставив чайную монополию Ост-Индской компании. Возмущенные колонисты объявили бойкот английским товарам. Тогда король увеличил число войск в Северной Америке, разрешил военным судам разбирать дела гражданских лиц, обвиняемых в измене и мятеже. Колонистов принуждали принимать на постой ненавистных им английских солдат на основании «Закона о постое» (1765 г.). «Бостонское чаепитие» 1773 г., когда группа матросов, переодевшись индейцами, выбросила чай в море, было началом открытых столкновений между колониями и метрополией.

Конфликт интересов колоний и метрополии перерос в войну североамериканских колоний за свою независимость, имевшую характер буржуазной революции.

Возникновение свободного и независимого американского государства произошло в процессе буржуазной революции, которая разрешила противоречия между метрополией и колониями.

Американская революция обладала рядом специфических черт, отличавших ее от английской буржуазной революции.

Во-первых, целью американской революции было достижение национального освобождения североамериканских колоний от британского гнета. Первоначально борьба колоний с метрополией носила мирный характер, однако затем переросла в войну за независимость, которая по своему характеру была буржуазной революцией.

Во-вторых, американская революция не только успешно решила основную задачу - достижение национального освобождения, но и осуществила важные социально-экономические преобразования: она создала предпосылки для ускоренного развития капитализма. Американская революция дала толчок для развития промышленности и торговли, освободила их от пут английского колониализма. Она покончила с элементами феодализма, уничтожив майорат, институт кабальных слуг, образовала фонд государственных земель на Западе, открытый для развития капиталистического фермерства, пустила в продажу поместья американских тори-лоялистов. Война за независимость по мере разрешения социальных противоречий становилась войной гражданской между лоялистами, или тори, т.е. сторонниками Англии, к которым относились английские чиновники, английские священники, землевладельцы-феодалы средних колоний, богатые американские плантаторы и купцы, и вигами, или патриотами, т.е. сторонниками революции, объединявшими американскую буржуазию, фермеров, городских рабочих, ремесленников, негров.

В-третьих, американская революция не носила антифеодального характера, как в континентальной Европе, она не свержала феодально-абсолютистского государства, которого не было в североамериканских колониях. Американская революция создала буржуазно-демократическую республику «с чистого листа» в соответствии с идеалами американского Просвещения, ставшего идейной основой революции. Американское государство было идеологическим в том смысле, что создавалось на основе доктрины «естественного права» и идеи «общественного договора».

В-четвертых, по своим последствиям американская революция носила консервативный характер, поскольку не ликвидировала рабовладельческую систему на Юге, демократически не решила аграрный вопрос, не изменила отношений собственности, сложившихся в колониальный период.

На первом этапе американской революции (1773—1775) предпринимались попытки мирного разрешения конфликта между метрополией и колониями. Недовольство колоний политикой Англии необходимо было консолидировать, установив связи между 13 североамериканскими колониями. Первая попытка объединения колоний была предпринята патриархом американской революции, писателем и государственным деятелем Бенджамином Франклином. По его инициативе на Первом съезде представителей колоний в Олбэни в 1754 г. было принято предложение об

образовании Союза колоний. Однако оно не было реализовано из-за противодействия английского правительства. Лишь после «бостонского чаепития» 1773 года, закрытия порта Бостона и лишения Массачусетса статуса самоуправляющейся колонии, а также роспуска Виргинского собрания представителей за проявленную солидарность с бостонцами начались массовые открытые антиправительственные выступления. Виргинское представительное собрание, собравшись самочинно в 1773 г., приняло резолюцию о создании комитетов связи между колониями - «комитетов корреспонденции, безопасности, наблюдения» и предложило созвать конгресс.

5 сентября 1774 г. начал работу Первый Континентальный Конгресс, на который съехались делегации 12 колоний. Они были избраны официальными палатами представителей или специально созданными собраниями, которые все более приобретали характер революционных органов власти. Из 56 делегатов 30 были юристами, 9 — плантаторами, 9 - купцами, 3 - чиновниками, 3 - мелкими фермерами и 1 - плотником. Первый Континентальный Конгресс положил начало созданию представительного органа, общего для всех колоний. Он возник и действовал вопреки прежней колониальной администрации, от него пошло название общенационального законодательного органа США. В Конгрессе преобладали сторонники мирного разрешения конфликта. Лишь под давлением народа он принял два антикоролевских документа: «Декларацию прав и нужд колоний» и «План ассоциации первого Континентального Конгресса». В них содержалось требование отменить «нетерпимые законы» и провозглашался принцип «никаких налогов без представительства», подтверждался бойкот английских товаров (их ввоз, вывоз и потребление), осуждалась система управления колониями. Для контроля за выполнением бойкота колониями предлагалось избрать комитеты наблюдения и надзора. Позднее они стали называться комитетами безопасности и выполняли роль революционных органов. В некоторых колониях установилось двоевластие. В ответ на это английское правительство начало военные действия.

Второй этап американской революции война за независимость (1775—1781 гг.). Он начался 19 апреля 1775 г., когда произошли сражения при Конкорде и Лексингтоне между английскими войсками и колонистами. В рядах сторонников революции - патриотов, или вигов не было единства. В лагере патриотов шла борьба между богатой консервативной верхушкой в лице богатых плантаторов и купцов, занимавших умеренную позицию компромиссов с королем, и радикально настроенной американской буржуазией, к которой примыкали фермеры и городские низы. Они составляли левое демократическое крыло вигов, которое требовало решительных мер и немедленного разрыва с Англией и провозглашения независимости колоний. Во главе левого крыла патриотов стояли Т. Джефферсон, С. Адаме, П. Генри.

Сразу после начала военных действий 10 мая 1775 г. в Филадельфии открылся Второй Континентальный Конгресс, который с перерывами заседал до 1779 г. В силу чрезвычайной обстановки он превратился из консультативного органа в полномочное собрание представителей всех колоний. По составу Второй Континентальный Конгресс не отличался от

первого. Умеренное его крыло считало, что путем компромисса можно мирно урегулировать спор с королем. С этой целью была принята «Петиция о примирении» с выражением верноподданнических чувств королю, прозванная «оливковой ветвью». В ответ король объявил о мятеже в колониях. В июне 1775 г. Конгресс принял декларацию, где провозгласил право американцев взяться за оружие и решил организовать регулярную армию. Он назначил главнокомандующим богатого виргинского плантатора, участника англо-французской войны полковника Джорджа Вашингтона, принадлежавшего к группе умеренных патриотов. Однако сама обстановка заставила Конгресс и вигов (патриотов) действовать по-революционному. Многие колонии уже весной 1776 г. объявили себя республиками-штатами, т.е. независимыми государствами. В процессе войны за независимость выковывалось единство колоний, и рождалась американская нация.

Огромное влияние на политико-правовое сознание колонистов оказала Декларация прав Виргинии, одобренная конвентом Виргинии 12 июня 1776 г. Декларация исходила из доктрины «естественного права», согласно которой все люди по природе своей в одинаковой степени свободны и независимы и обладают присущими им правами, от которых они не могут отказаться сами или лишить таковых свое потомство. К числу таких неотъемлемых прав относились «наслаждение жизнью и свободой посредством приобретения и владения собственностью», а равно «стремление и обретение счастья и безопасности». В целях гарантии этих прав граждане учреждают государство, в котором вся власть пребывает в народе и происходит от народа, а правители являются доверенными слугами народа и несут перед ним ответственность. Особое значение для своего времени имела ст. 3 Декларации, в которой было закреплено право народа на изменение правительства, на его свержение, если оно будет действовать вопреки интересам народа. Уникальной особенностью Декларации было положение о том, что «свобода печати является одним из оплотов свободы вообще, и она никогда не может быть ограничена никем, кроме деспотического правительства».

2. Самым важным в работе Второго Континентального Конгресса является принятие 4 июля 1776 г. Декларации независимости США. Ее проект поручили подготовить комиссии из пяти членов Конгресса во главе с Томасом Джефферсоном, 30-летним плантатором из Виргинии. Именно он в течение двух дней в комнатухе каменщика написал проект, который члены Конгресса признали шедевром конституционно-правовой мысли. Однако, несмотря на протесты автора, они исключили из нее пункт об отмене рабства и ряд обвинений в адрес короля.

Декларация независимости США от 4 июля 1776 г. представляет собой первый основополагающий конституционный документ США, в котором: 1) обоснованы причины полного разрыва политической и государственной связи с Англией; 2) сформулирована политико-правовая философия и принципы создания нового независимого американского государства. Обоснование программных целей в Декларации опиралось на доктрину «естественного права», согласно которой: а) права и свободы человека являются

прирожденными и неотъемлемыми; б) в силу их прирожденности и неотчуждаемости государство не может их нарушать и ограничивать, а призвано их защищать. Заметное влияние на содержание Декларации оказали идеи английских философов Дж. Локка и Т. Гоббса и французских просветителей (в частности, Ж.-Ж. Руссо).

Во-первых, Декларация провозгласила независимость 13 бывших английских колоний, объявив их «свободными и независимыми штатами». В ней отмечено, что разрыв политических связей и образование независимого государства стали крайним и вынужденным шагом, обусловленным попранием всех естественных и гражданских прав американского народа со стороны английского правительства: «Эти колонии также долго и терпеливо переносили разные притеснения, и только необходимость заставляет их теперь изменить свою прежнюю форму правления...». Далее перечисляются факты попрания естественных прав американского народа. Таким образом, в Декларации впервые в конституционной истории сформулирован современный принцип национального суверенитета (или права народа на самоопределение), т.е. право народа, осознавшего себя отличным от всех других народов, создать собственное национальное государство. В тех конкретно-исторических условиях право распоряжаться своей судьбой и выйти из состава английского государства с тиранической властью и создать собственное свободное и независимое государство обосновывалось нарушением естественных прав американского народа.

Во-вторых, в создании свободного независимого государства Декларация исходила из принципа верховенства естественных прав и равенства людей в неотчуждаемых правах: «Мы считаем очевидными следующие истины: все люди сотворены равными и все они наделены Творцом некоторыми неотъемлемыми правами, к числу которых принадлежат жизнь, свобода и стремление к счастью». Правда, это положение не касалось коренных жителей индейцев и рабов. В разряд прирожденных прав Т. Джефферсон не включал право частной собственности, считая его приобретенным в процессе исторической эволюции. Назначение государства состоит в реализации и защите естественных прав: «Для обеспечения этих прав учреждены среди людей правительства, облакаемые справедливой властью с согласия управляемых». Государство понималось как общественный договор, основанный на согласии граждан. Народ учреждает государство, его органы и определяет их полномочия, достаточные для защиты и реализации естественных прав. Следовательно, в создании государства Декларация исходила из принципа народного суверенитета: народ единственный источник государственной власти.

В-третьих, исходя из принципа народного суверенитета обосновывалось право народа на свержение деспотической власти (право народа на революцию): «Если же данная форма правления становится губительной для их целей, то народ имеет право изменить или упразднить ее и учредить новое правительство, основанное на таких принципах и с такой организацией власти,

какие, по мнению этого народа, всего более могут способствовать его безопасности и счастью».

Несмотря на то, что Декларация независимости США никогда не была юридическим документом в буквальном смысле слова и не входила в свод действующего американского права, однако она оказала огромное влияние на последующее развитие конституционной истории США. В ней было заложено и основное противоречие последующего конституционного развития США конфликт между суверенитетом Союза и суверенитетом штатов. С одной стороны, Декларация независимости провозглашала «самостоятельное и равное место среди держав мира» 13 соединенных штатов, которые олицетворяли единый американский народ, в соответствии, с чем Соединенные Штаты Америки стали субъектом международного права. С другой стороны, на основании принципа самоопределения наций 13 «свободных и независимых штатов» также были наделены полномочиями субъектов международного права, одновременно провозгласив себя членами своего союза, ограничив тем самым собственный суверенитет в его пользу. Хотя в тексте Декларации содержится словосочетание «Соединенные Штаты Америки», однако единого федеративного государства не было создано.

3. После провозглашения независимости Соединенные Штаты Америки не представляли единого государства. Это было обусловлено тем, что первоначально в качестве самостоятельных государств конституировались штаты. Еще 10 мая 1776 г. Второй Континентальный Конгресс принял резолюцию, наделявшую колонии правом учреждать собственные правительства, «которые бы наилучшим образом способствовали счастью и безопасности их учредителей». Конвенты штатов (т.е. учредительные собрания) стали принимать конституции, которые регламентировали основополагающие отношения личности, общества и государства, закрепляя фундаментальные права человека и учреждая структуру высших органов власти штата. Формальная структура конституций штатов была схожей, поскольку в качестве образца использовалась конституция Виргинии, принятая 12 июня 1776 г. Она состояла из двух частей. В первой части конституции Билле о правах — определялся перечень прав и свобод, который был достаточно широким. Среди них упоминались право на жизнь, свободу, судебную защиту, свободу слова, печати, собраний, петиций, неприкосновенность жилища, запрет жестоких наказаний, право большинства на замену правительства и т.д. Вторая часть конституции касалась устройства и организации высших органов государственной власти штата. Конституционная модель организации власти основывалась на принципах народного суверенитета, разделения властей, верховенства парламента. В большинстве из 13 штатов преобладали парламентские модели власти, что было обусловлено влиянием идей Дж. Локка и политической практики метрополии. Однако уже в процессе войны за независимость становилась все более очевидной потребность в консолидации усилий штатов для победы над Англией, решения экономических и социальных проблем.

Провозглашение всеми конституциями принципа народного суверенитета не помешало учредителям наделить политическими правами, прежде всего избирательными, только собственников. Для занятия выборных должностей большинством штатов не только вводился высокий имущественный ценз (для занятия сенаторской должности в Нью-Джерси и Мэриленде требовалось иметь 1 тыс. фунтов стерлингов, а в Южной Каролине — 2 тыс. фунтов стерлингов), но и ограничения по религиозному признаку.

Конституции штатов принимались конвентами, т. е. учредительными собраниями. Для их изменения лишь немногие конституции предусматривали особую процедуру. В остальных штатах поправки принимались в том же порядке, что и сами конституции, т. е. специально созываемыми конвентами.

4. В июне 1776 г. Второй Континентальный Конгресс учредил комитет по подготовке «Статей конфедерации» первой конституции, принятой Конгрессом 15 ноября 1777 г. Однако она вступила в силу после трехлетней ратификации 13 штатами только 1 марта 1781 г., юридически закрепив образование «вечного Союза» 13 независимых государств, т.е. конфедерации, именуемой «Соединенные Штаты Америки» (ст. 1). Конфедерация не представляла собой государства в собственном смысле слова, а выступала союзом 13 суверенных государств (штатов), объединившихся для совместного решения внешнеполитических задач, главным образом успешной борьбы с Англией. Поэтому статьи конфедерации являлись не конституцией единого государства, а представляли собой межгосударственный договор о союзе и сотрудничестве. На конфедеративный характер союза 13 независимых республик указывали: 1) характер распределения компетенций между штатами-государствами и Союзом; согласно ст. II, «каждый штат сохраняет свой суверенитет, свободу и независимость и всякую власть, юрисдикцию и право, за исключением тех, которые совершенно точно делегированы этой конфедерацией Соединенным Штатам, собравшимся в Конгрессе»; таким образом, США наделялись остаточным суверенитетом; 2) отсутствие единого гражданства. Устанавливалось гражданство штатов. В ст. IV говорится о «свободных гражданах в различных штатах», «свободных жителях каждого из штатов», из числа которых исключались негры-рабы, пауперы, бродяги, индейцы.

Для ведения общих дел конфедерации учреждался однопалатный Конгресс, созываемый ежегодно. В нем каждый штат имел один голос, хотя количество делегатов от штата в зависимости от населения колебалось от 2 до 7 человек. Предусматривалась свобода слова и прений в Конгрессе, неприкосновенность депутатов. Наиболее важные решения приобретали законную силу только после одобрения 9 из 13 штатов. Компетенция Конгресса была ограниченной. К предметам ведения конфедерации было отнесено: 1) решение внешнеполитических вопросов (объявление войны и заключение мира, назначение послов, заключения международных договоров, управление торговлей с индейскими племенами); 2) организация армии (назначение командного состава армии, расходование военных средств, собранных штатами); 3) почта; 4) чеканка монет; 5) рассмотрение возможных конфликтов между штатами.

Политическое бессилие Конгресса было обусловлено отсутствием собственной финансовой базы. Бюджет конфедерации состоял из добровольных взносов штатов, а сам Конгресс не имел права вводить налоги. В период между сессиями Конгресса, который не мог превышать 6 месяцев, выполнение некоторых из его полномочий возлагалось на Комитет штатов, составленный из 13 делегатов по одному от каждого штата. Постановления Конгресса должны были выполнять исполнительные власти отдельных штатов. В целом создание конфедерации способствовало победоносному окончанию войны с Англией и заключению в 1783 г. мирного договора в Версале. По нему признавалась полная независимость США. Однако конфедеративная форма государственного устройства из-за слабости центральной власти была не в состоянии преодолеть экономический хаос послевоенного периода, предотвратить угрозу гражданской войны, вызванную недовольством народных масс внутренней политикой правящего класса и разочарованных итогами революции. По всей стране прошли манифестации с требованиями «дешевых денег», против взыскания долгов, образовавшихся при переходе от бумажных денег к металлическим. Крупнейшим выступлением стало восстание бывших фронтовиков под руководством Д. Шейса (1786—1787 гг.). Правящие круги были напуганы. Главнокомандующий армией США Дж. Вашингтон писал: «Государство потрясено до основания и может быть опрокинуто первым же взрывом. Это конец: если не найти вскоре противодействия, то неизбежно последуют смятение и анархия». Остановить дальнейшее развитие революции могла только реформа Конфедерации и централизация государственной власти, способные гарантировать права собственников. Новой формой государства стала федеративная республика, закрепленная в *Конституции 1787 г.*, которая была первой в истории писаной конституцией буржуазного государства.

5. В мае 1787 г. в Филадельфии был созван Конституционный конвент в составе 55 делегатов от 12 штатов (Род-Айленд не прислал делегатов). Целью конвента была разработка и принятие Конституции. После четырехмесячной работы под председательством Дж. Вашингтона был составлен проект Конституции, одобренный Конституционным конвентом США 17 сентября 1787 г. После ратификации конвентами 11 штатов Конституция США вступила в законную силу 4 марта 1789 г. Конституция США является итоговым документом американской революции, который закрепил победу американского народа над английскими колонизаторами и образование независимого суверенного государства. С ее принятием Соединенные Штаты Америки радикально изменили свою государственно-правовую форму, став федерацией, и была учреждена республиканская форма правления в виде президентской республики. Доктрина, положенная в основу Конституции США, менее революционна, по сравнению с Декларацией независимости и более консервативна. В ней отсутствуют положения о естественных правах человека, о праве народа на революцию, об общественном договоре. Хотя доктрина американского конституционализма более консервативна, чем европейского, однако она в значительной мере прагматична и функциональна. Конституция США лаконична (содержит 7 тысяч слов) и включает лишь

фундаментальные принципы устройства и организации государственной власти в федеративной республике, которые определяли, что должно делать правительство, а что оно не может делать. Это обеспечило ей политическое долголетие: Конституция 1787 г. является действующей до сих пор.

Основной текст Конституции США состоит из преамбулы и семи статей, четыре из которых имеют разделы.

Преамбула носит характер политической декларации, где сформулированы основные цели принятия Конституции: образовать «более совершенный Союз», т.е. замена конфедерации федерацией и создание централизованной системы правления; установить правосудие, гарантировать внутреннее спокойствие; обеспечить совместную оборону; содействовать всеобщему благоденствию и закрепить блага свободы. Для реализации провозглашенных задач в Конституции США учреждена президентская республика, отличительными чертами которой являются следующие: 1) президент является одновременно главой государства и главой исполнительной власти; 2) правительство формируется президентом и ответственно перед ним; 3) президент не обладает правом роспуска парламента — Конгресса. Президентская система правления является итогом самостоятельного конституционного развития США и знаменует собой отход от британской (вестминстерской) модели разделения властей, которая основывалась на верховенстве парламента.

Президентская республика основана на принципе жесткого разделения властей. Принцип разделения властей нигде прямо в Конституции США не закреплён, он сформулирован в косвенной форме: каждой ветви власти посвящена отдельная статья (ст. I — законодательной; ст. II — исполнительной; ст. III — судебной). Принцип разделения властей предполагает ограничение государственной власти как по горизонтали — на законодательную, исполнительную и судебную, так и по вертикали — федеральную и региональную.

В соответствии со ст. I все полномочия законодательной власти принадлежат Конгрессу США, состоящему из двух палат: 1) нижняя палата - Палата представителей', 2) верхняя палата Сенат. Каждая из палат формировалась особым способом. Палата представителей избиралась сроком на 2 года прямым голосованием белых мужчин-собственников из числа граждан, достигших 25-летнего возраста, по избирательной квоте один депутат от 30 тыс. жителей. Председателем Палаты представителей был спикер, избираемый палатой. Члены Сената избирались законодательными собраниями штатов по два от каждого. Следовательно, формирование верхней палаты предусматривалось на основе двухстепенных выборов. (Поправка XVII к Конституции, принятая в 1913 г., установила, что сенаторы избираются населением штата путем прямых выборов.) Возрастной ценз для сенаторов 30 лет, срок их полномочий 6 лет. Через два года одна треть сенаторов должна была переизбираться. Таким образом, полная ротация Сената осуществлялась в течение 6 лет. Председателем Сената был вице-президент, избиравшийся

вместе с президентом, что было отступлением от принципа жесткого разделения властей.

Конгресс США является парламентом с абсолютно определенной компетенцией. В соответствии со ст. I устанавливался точный перечень из 18 вопросов, являющихся объектом его законодательной деятельности. Он получил право издавать законы по регулированию внешней и внутренней торговли, чеканке монет, работе почтовых ведомств, набору и содержанию армии, милиции, объявлению войны, заключению внешних займов, устанавливать правила о натурализации будущих американских граждан, издавать акты по управлению и организации судоходства. Ему принадлежат полномочия на издание актов по организации подавления мятежей и т.д. Передача многих прав из ведения правительства штатов в федеральные органы свидетельствовала о концентрации власти и переходе к федерации. Поправка XVI, принятая в 1913 г., предоставила Конгрессу право устанавливать подоходный налог. Полномочия палат не совсем равны. Так, только с согласия Сената президент может заключить международный договор, назначить послов, членов Верховного Суда и т.д. Кроме того, Конституция уполномочивает Сенат быть судом в случае, если подсудимым окажется президент или другие высшие должностные лица государства. Если две трети сенаторов вынесут им обвинительный приговор, то подсудимые признаются осужденными. В данном случае Сенат действует в порядке импичмента. Следовательно, объем его полномочий гораздо шире, чем у Палаты представителей. Члены Конгресса получают жалованье, но во время нахождения в законодательном органе не могут состоять на государственной службе.

Исполнительная власть вручалась президенту США, который избирался двухстепенными выборами сроком на 4 года. Его возраст должен был быть не ниже 35 лет. Количество президентских выборщиков в штате должно быть равно общему числу представителей этого штата в обеих палатах Конгресса. Выборщиков избирает население в первый вторник после первого понедельника ноября високосного года. Президент вступает в должность лишь после того, как принесет присягу. По Конституции президент - глава государства и глава исполнительной власти (правительства). Как глава государства президент является главнокомандующим армией и флотом, может отсрочить исполнение приговора, имеет право помилования, может назначать и смещать любого члена своего Кабинета. Как глава государства президент осуществляет функции представительства: принимает и назначает послов. Он призван обеспечивать точное соблюдение федеральных законов. В случае разногласий между палатами Конгресса, президент имеет право перенести срок начала сессии, а при необходимости - экстренно созвать заседание палат. Президент формулирует политический курс в ежегодных посланиях к нации.

Президент США «по совету и с согласия» Сената назначает министров, которые несут ответственность перед ним. Федеральные министерства возникали постепенно. При Дж. Вашингтоне их было три: внешних сношений, финансовое и военное. Низшие должностные лица назначаются президентом единолично. Важнейшим конституционным средством воздействия президента

на Конгресс является отлагательное вето. Примечательно, что Кабинет министров не имеет конституционного статуса. Регламент его деятельности определялся обычаем, установленным первым президентом США Дж. Вашингтоном. Он созвал своих министров на совещание, и оно получило название заседание Кабинета. Кабинет министров - консультативный орган, решения принимает президент. Всякий билль, принятый обеими палатами Конгресса, нуждается в подписании президента. Причем, если в течение 10 дней он не будет подписан, считается, что президент не согласен с законом и наложил на него вето. Чтобы преодолеть президентское вето, требуется повторное принятие билля двумя третями членов Конгресса.

Высшая судебная власть находится в ведении Верховного Суда США. Его члены (сначала 6, а с 1869 г. — 9 человек) назначаются президентом с согласия Сената и сохраняют там свои должности пожизненно, «пока их поведение является безупречным». Конституция запрещает уменьшать их жалование. Эти конституционные положения призваны обеспечить независимость судей. Верховный Суд в 1803 г. присвоил себе право высказывать свое мнение о том, соответствуют ли законы и акты исполнительной власти Конституции США, т.е. функцию конституционного контроля, которая не закреплена Конституцией США. Конституция США вводила систему «сдержек и противовесов» эффективный механизм, препятствующий концентрации всей власти в руках какого-либо органа, возвышению одной ветви власти над другой.

Во-первых, в его рамках каждая ветвь власти могла нейтрализовать возможные узурпаторские поползновения другой. Так, Конгресс мог отклонить законопроект, внесенные президентом, а Сенат не согласиться с предложенной президентом кандидатурой на министерский пост или должность судьи Верховного Суда. В свою очередь президент, используя право отлагательного вето, мог замедлить принятие закона, а при поддержке части конгрессменов добиться снятия его с обсуждения. А Верховный Суд, узурпировавший в 1803 г. функции конституционного контроля, был вправе отменить любой акт или действие исполнительной и законодательной власти, если оно противоречит Конституции США. Кроме того, Конгресс получил право привлекать 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 импичмента требуется 2/3 голосов присутствующих сенаторов. При этом осуждение должно ограничиваться «... удалением от должности, запрещением занимать в США какую-либо должность, с которой соединяется почет, доверие и выгода».

Во-вторых, независимость ветвей власти гарантируется тем, что они имеют различные источники формирования. Так, если депутаты Палаты представителей выбираются по штатам (1 депутат от 30 тыс. граждан, удовлетворяющих множеству цензов), то Сенат составляется из выборных законодательными собраниями штатов (2 сенатора от штата). Президент

избирается коллегией «выборщиков», а члены Верховного Суда назначаются президентом «по совету и с одобрения» Сената.

В-третьих, ни у одной ветви власти нет права досрочно прекращать полномочия другой, за исключением импичмента президента.

В-четвертых, все три ветви власти не имеют права принимать законы и постановления, нарушающие Конституцию США. Таким образом, закреплялся принцип верховенства Конституции. Он означал, что Конституция верховное право, предшествующее государственной власти. Тем самым Конституция рассматривалась ее создателями как акт высшего права, установленного самим народом и стоящего над любым законодательством, определяющего организацию и принципы функционирования государственной власти, ее ограничения и контроля со стороны народа.

Конституция США учредила федерацию, закрепив верховенство федерального права над правом штатов. В ст. I, IV, VI предусматривалось жесткое разграничение сфер компетенции федерации и штатов. Подобное разграничение лежит в основе модели дуалистического федерализма. К предметам ведения федерации относилось право: объявлять войну и заключать мирные договоры, осуществлять внешнюю политику, 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. Вопросы, не входящие в компетенцию Союза, относятся к исключительной компетенции отдельных штатов. Штатам запрещалось вступать в союзы с другими штатами, в коалицию с иностранными государствами, иметь свою армию, военный флот и т.д. Однако в их ведении осталось гражданское, уголовное, процессуальное право. Каждый штат может иметь свою конституцию республиканского характера. Конституция разрешала федеральному правительству вмешиваться в дела штата, если это «необходимо и уместно»: для подавления актов мятежа и «беспорядков».

Конституция США по способу внесения поправок и изменений относится к жестким, что должно, по мнению ее создателей, обеспечить стабильность государственного и общественного строя. За период с 1787 по 2004 г. в Конституцию США было внесено 27 поправок. Конституция предусматривала два способа внесения поправок и две формы их ратификации (обнародования): 1) либо Конгресс вносит предложения о поправках с согласия 2/3 членов каждой палаты; 2) либо по требованию легислатуры 2/3 штатов созывается конвент, и он рассматривает предложения о поправках. Затем эти поправки могут быть ратифицированы законодательными собраниями 3/4 штатов, либо конвентами, образованными с этой целью в 3/4 штатов.

6. Билль о правах» 1791 г.

Существенным недостатком Конституции США является отсутствие раздела о правах человека. По предложению Дж. Мэдисона в 1789 г. Конгрессу США были представлены поправки к Конституции, касающиеся прав и свобод индивида. Первые десять поправок к Конституции, принятые Конгрессом и ратифицированные штатами до 15 декабря 1791 г., получили название «Билля о

правах». Он стал неотъемлемой частью Конституции США, поскольку в основной текст поправки не вносились, они принимались отдельно. Исходя из того, что права и свободы являются прирожденными и неотчуждаемыми, создатели Билля видели свою задачу в том, чтобы Билль установил пределы власти государства в отношении индивида. По этой причине изложение прав и свобод осуществлялось посредством формулы: «Конгресс не должен...». Следуя негативному пониманию прав и свобод как благ, не могущих быть ограниченными и ущемленными, в поправке IX устанавливался принцип недопустимости «отрицания или умаления иных прав, сохраняемых народом», по прямо не упомянутых в Конституции.

Согласно поправке I Конгрессу запрещалось издавать законы, ограничивающие и стесняющие свободу слова, печати, собрания, право личности обращаться к правительству. Конгресс не мог устанавливать обязательную для всех религию. Поправка II гласила, что граждане могут иметь и носить оружие. В соответствии с поправкой III запрещался постой солдат в мирное время в частных домах без согласия их владельцев. Поправка IV провозглашала неприкосновенность личности, жилища, бумаг и имущества. Согласно поправке V устанавливались процессуальные гарантии, принцип суда присяжных и запрет безвозмездного изъятия частной собственности. 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 лишенным жизни, свободы, собственности без законного судебного разбирательства. Поправка VI гласила, что обвиняемый имеет право на очную ставку со свидетелем, показывающим не в его пользу, ему разрешалось прибегать к советам адвоката и вызывать свидетелей со своей стороны. Поправка VII предоставляла право требовать разбора судом присяжных иска ценой свыше 20 долларов. Уголовные дела должны рассматриваться судом присяжных. В соответствии с поправкой VIII запрещалось наложение чрезмерных штрафов, а также мучительные наказания. Поправка X вообще не касалась гражданских прав: она устанавливала дополнительные гарантии автономии штатов: «права, не представленные Конституцией Соединенных Штатов и не отнятые ею у штатов, принадлежат штатам или народу».

Несмотря на широкий спектр гражданских свобод, закрепленных в «Билле о правах», он не гарантировал социальные и экономические права, не отменял рабство, сохранял прежнюю избирательную систему, исключавшую из политической жизни значительную часть общества. Однако даже отмеченные недостатки не умаляют большого исторического значения «Билля о правах» — составной части американской Конституции, которое он имел в формировании американской демократии, в утверждении прав и свобод личности в качестве критериев социального прогресса.

Учреждение суверенного союзного государства потребовало создания федерального государственного аппарата, во-первых, способного эффективно обеспечивать баланс интересов федерации и штатов и, во-вторых, оперативно

реагировать на возникающие проблемы, успешно функционировать в условиях территориального расширения американской федерации. Формирование системы федеральных органов отражало объективную тенденцию к централизации государственной власти, обусловленную трудным финансовым положением страны послевоенного времени (государственный долг, неустойчивость валюты), сложной международной обстановкой, нарастанием социальных антагонизмов в обществе. Создание государственного механизма федеративной республики началось после вступления в должность 30 апреля 1789 г. первого президента США Дж. Вашингтона. С его именем связано формирование общегосударственной исполнительной власти Кабинета министров и министерств (департаментов). Создаются первые три министерства: военное, финансовое и иностранных дел.

Учреждаются органы федеральной контрольной и судебной власти. Вводится должность Генерального атторнея (прокурора). Создается федеральная судебная система, которая была закреплена в Законе о судостроительстве 1789 г. Он установил трехзвенную федеральную систему судов.

1. Низшей судебной инстанцией является окружной суд (его еще называют районным судом). Страна была поделена на 13 судебных округов (районов). 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.

2. Апелляционные суды рассматривали жалобы на решения окружных судов. Несколько судебных районов были объединены в округ апелляционного суда (в 1789 г. было 3 округа).

3. Высшим судебным органом является Верховный Суд США, который состоял первоначально из главного судьи и 5 ассоциированных.

Контрольные вопросы

1. Победа британских колоний в Северной Америке и провозглашение независимости.
2. Возникновение США. Декларация независимости 1776 года. Статья конфедерации 1781 г.
3. Конституционные акты, оформившие образование США.
4. Гражданская война Севера с Югом. Победа Севера и её влияние на развитие государства и права США. Проблемы нулификации и сессии.
4. Развитие права США.
5. Конституция США 1787 года. Билль о правах.

Лекция № 12. Возникновение и развитие буржуазного государства и права в Германии.

Падение «Священной римской империи германской нации» и начало объединительного процесса. Создание Германского союза 1815 г. Революция 1848 г. и Конституция 1849 г.

Утверждение прусской гегемонии в Германии. Политика Бисмарка «железом и кровью». Создание Северо-Германского союза. Установление империи. Конституция 1871 г. Государственный строй империи.

Внедрение правового единообразия в империи. Уголовное уложение 1871 г., Германское торговое уложения 1897 г. Появление социального законодательства.

Падение «Священной римской империи германской нации» и начало объединительного процесса. Создание Германского союза 1815 г. Революция 1848 г. и Конституция 1849 г.

Священная римская империя германской нации формально представляла собой единое государство, включая в себя в XVIII в. помимо непосредственных владений императора 7 курфюршеств, являющихся суверенными государствами, 300 владений имперских князей, епископов, аббатов, территории вольных городов, формально зависимых от императора, а фактически , управляемых князьями, епископами, городскими советами, и множество других феодальных владений.

Фактором влияющим на внутривластную жизнь империи, становится крепнущее монархическое государство Пруссии. Этому способствовала проводимая при прусском короле Фридрихе II (1740—1786 гг.) политика "просвещенного абсолютизма", сопровождаемая упорядочением государственных финансов и судопроизводства, ослаблением внутривластных таможенных, цеховых и других феодально-бюрократических ограничений, некоторым улучшением положения крепостных крестьян. Указы 1749—1764 гг. запрещали сгон крестьян с земли, а государственные крестьяне указом 1777 г. получили права наследственного владения на свои земельные участки. Пруссия первая из всех германских государств вводит всеобщее начальное образование (в 1763 г.) и унифицирует свое право.

Падение "Священной римской империи германской нации" стало прямым следствием победоносных наполеоновских войн. Было ликвидировано множество мелких феодальных владений, которые или слились, или вошли в крупные монархии, при этом наибольшие территориальные приобретения получили непосредственно зависимые от Наполеона государства: Баден, Бавария, Вюртемберг, Саксония. В 1807 г. было создано крупное королевство Вестфалия.

В 1806 году 16 формально независимых прирейнских государств были объединены в "Рейнский союз", впоследствии их число увеличилось. "Рейнский союз" формально возник как союз монархий, не лишенных государственного суверенитета, но отношения их с Наполеоном строились скорее на сюзеренно-

вассальных связях зависимости, протектората. Государства ^Рейнского союза" объявили о своем выходе из "Священной римской империи", что и предопределило ее распад.

В этих государствах были отменены сословные привилегии духовенства и дворянства, личная крепостная зависимость крестьян, реорганизованы судебная и правовая системы, введен в действие Французский гражданский кодекс 1804 г.

После сокрушительного поражения Пруссии в войне с Францией в 1807 г. (Пруссия сохранилась как государство только благодаря заступничеству русского императора Александра I) процесс возрождения в развалившейся, лишенной половины своих территорий, обложенной огромной контрибуцией стране начался с новой серии буржуазных по своему характеру реформ. Самой значительной из этих реформ была отмена в 1807 г. личной зависимости крестьян и введение свободной купли-продажи земли. В 1811 г. был издан указ об условиях выкупа "крестьянских платежей и повинностей", в том числе и не отмененной в 1807 г. барщины. Дворянство получило право заниматься предпринимательской деятельностью. Было введено новое налоговое обложение, распространявшееся частично и на дворян, осуществлена секуляризация церковных земель, отменены цеховые ограничения.

Экономические преобразования сопровождались изменениями и в государственном аппарате: введением министерств, начал городского самоуправления и нового территориального деления на провинции. Проведена была и реорганизация армии: в офицерские школы, в частности, был открыт доступ лицам недворянского происхождения. В 1814 г. в Пруссии была введена всеобщая воинская повинность - главное условие осуществления агрессивного милитаристского курса ее внешней политики.

Конец эпохи наполеоновских войн в Европе был ознаменован созданием нового объединения германских государств, правовой основой которого стал Союзный акт 1815 г., принятый на Венском конгрессе державами-победительницами. Они боялись возникновения в сердце Европы единого сильного немецкого государства, но были заинтересованы в создании некоего конфедеративного форпоста у границ беспокойной Франции.

В Германский союз кроме Австрии и Пруссии вошли еще 35 суверенных монархий (впоследствии — 32) — королевств, княжеств, герцогств и 4 вольных города, между которыми не существовало ни крепких экономических связей, ни единого законодательства, ни общих финансов или дипломатических служб.

В новом объединении отсутствовали и центральные органы власти, кроме единственного - Союзного сейма, состоящего из представителей правительств государств, вошедших в Германский союз. Решения сейма требовали единодушного согласия всех его членов, что парализовывало его деятельность.

Союзный акт 1815 г. предписывал будущее внутреннее устройство этих государств на основе сословно-представительных конституций.

Необходимость создания единого государства стала особенно очевидна в середине XIX в. в связи с завершением промышленного переворота.

Достижение государственного единства Германии стало одной из важнейших задач буржуазно-демократической революции 1848 г. Без уничтожения феодальных и полуфеодальных порядков, без окончательного утверждения национального единства не мог в полной мере быть обеспечен капиталистический прогресс — необходимое условие преодоления сравнительно с другими странами европейского континента отставания Германии.

В переменах было заинтересовано подавляющее большинство немецкого народа, которому противостояли крупные и мелкие монархи, опиравшиеся на высшее дворянство, верхушку бюрократии и военщины, отстаивающую свои наследственные и благоприобретенные привилегии.

Либеральная буржуазия отстаивала идею создания федеральной конституционной монархии с либеральным режимом под эгидой одного из крупнейших германских государств, Пруссии или Австрии. Мелкобуржуазная демократия отвергала гегемонизм Австрии и Пруссии, сосредоточив главное внимание на требованиях неограниченной свободы ассоциаций, вооружения народа, полной свободе слова и печати, уничтожении всех привилегий дворянства, ликвидации феодальных отношений в деревне.

Апогеем германской революции стало мартовское массовое восстание в столице Пруссии Берлине в 1848 г. Король прусский Фридрих-Вильгельм IV, объявивший еще в 1847 г. о созыве объединенного ландтага, стремясь погасить революцию, подписал в марте 1848 г. серию указов, идущих навстречу ее демократическим требованиям. Им была признана необходимость конституционной монархии, создано новое либеральное правительство, провозглашены свободы личности, союзов, собраний, печати и др.

Последующий разгром революции привел к отказу от многих демократических обещаний. Ландтаг был разогнан, распущены демократические клубы, запрещены собрания и митинги, разоружено гражданское ополчение и пр.

Несмотря на тяжелое поражение демократических сил, революция не прошла бесследно. Во всех сферах общественной жизни Германии, и прежде всего Пруссии: в экономической, социальной, идеологической, политической, — произошли серьезные изменения. Предприниматели могли отныне пользоваться относительно либеральными законами о концессиях, о горной промышленности, особенно при создании акционерных обществ. В 1850 г. вышли законы о выкупе крестьянами земли, которые либо отменяли еще не отмененные феодальные повинности, либо переводили их в категорию капиталистической ренты, и пр.

В апреле 1848 г. собрание представителей местных ландтагов, или предпарламент, выступило с инициативой созыва общегерманского парламента во Франкфурте-на-Майне. Избранное Национальное собрание открыло свои заседания в мае 1848 г. Собрание состояло из представителей либеральной буржуазии и умеренной мелкобуржуазной демократии, большинство которых в качестве своей главной задачи считало принятие конституции объединенной на

федеральной основе Германии с закреплением в ней широкого перечня демократических прав и свобод. Конституция была опубликована в 1849 г.

Главным достоинством Конституции 1849 г. явилась разработка правовых основ такой модели федерального государства, которая соответствовала и учитывала исторические, политические, социальные условия и задачи, стоящие перед объединенной Германией того времени.

В Германскую федерацию, по Конституции, должны были входить государства и территории Германского союза. При этом субъекты федерации должны были сохранить свою независимость, поскольку она не ограничивалась имперской конституцией, иметь свои конституции и администрацию. Самый большой раздел II Конституции посвящен "имперской власти", перечню многочисленных полномочий общегерманских органов, призванных нейтрализовать сепаратистские тенденции, укоренившиеся представления о раздробленности как "национальной черте характера" немцев.

Перед имперскими властями была поставлена задача создания единой дипломатической службы и проведения единой внешней политики. Только имперская власть должна была впредь назначать посланников и консулов, заключать международные договоры. Отдельные немецкие государства имели право заключения договоров с другими немецкими государствами, с не немецкими же — только по ограниченному кругу вопросов, главным образом частного права. При этом любой договор, "затрагивающий имперские интересы", подлежал утверждению империи (ст. 1, разд. II).

Статьи 2—3 этого раздела посвящены исключительно военной власти империи, которой принадлежало право войны и мира, распоряжения всеми вооруженными силами объединенной Германии, издания законов, касающихся военной организации, назначения в случае войны высшего имперского командования, а также исключительное право содержания военно-морского флота. Ст. 4 предусматривала установление верховного надзора над имеющими общеимперское стратегическое значение морскими, речными, сухопутными и железнодорожными путями сообщения.

Ст. 7—9 закрепляли конституционные основы создания единого экономического пространства. Только за имперской властью признавалось право издавать законы, касающиеся таможенного, почтово-телеграфного дела, осуществление надзора за монетным делом, регулирование банковского дела и выпуска бумажных денег. Имперская власть "была обязана" ввести единые таможенную и монетную системы, единство меры и веса для всей Германии.

Составители Конституции главным условием создания единого федеративного государства считали сильные финансовые рычаги. В ст. 7 были четко сформулированы положения о том, что "определенная часть доходов в размере обыкновенного бюджета снимается, прежде всего, для имперских расходов".

Конституция вместе с введением единого гражданства предусмотрела необходимость создания единого правового пространства, закрепив право и обязанность империи "издавать общие уложения гражданского, торгового, вексельного и уголовного права".

При этом утверждался конституционный принцип любой федеративной формы государственного единства — имперские (общефедеральные) законы стоят выше законов отдельных государств, если за ними точно не оговорено их подчиненное значение.

Во главе империи должен был стать один из крупных царствующих германских монархов, Австрии или Пруссии. Император должен был осуществлять свою власть через назначаемых им министров, которые принимали всю ответственность перед рейхстагом за его действия путем контрасигнации его распоряжений.

Предполагалось создание ответственного правительства, хотя порядок ответственности имперских министров перед представительным органом не был определен.

За главой империи закреплялось право законодательной инициативы, право созыва и роспуска народной палаты, публикации имперских законов и издания для их исполнения распоряжений. Но и издание, и отмена, и изменения, и объяснения имперских законов требовали обязательного постановления рейхстага (§ 102, ст. 5, разд. IV). Тщательно был разработан вопрос о контроле рейхстага за кредитно-финансовой сферой, принятием бюджета, росписью расходов и пр.

Любой закон, согласно Конституции, должен был быть принят обеими палатами рейхстага; палатой государств и палатой народов, и утвержден правительством, несогласие которого с ним могло быть преодолено, "если одно и то же постановление было принято без изменения в трех непосредственно следующих одна за другой сессиях" (§ 101).

Раздел VI Конституции был посвящен широкому перечню "основных прав германского народа" (здесь же закреплялись и правовые гарантии их осуществления), к числу которых относились равенство перед законом и судом всех германских граждан, в том числе равенство гражданских, уголовных и процессуальных прав (при уничтожении всех сословных привилегий), неприкосновенность личности (при отмене смертной казни, кроме как по приговору военного суда или на основе морского права в случае мятежа), неприкосновенность жилища, свобода слова, печати (при ликвидации цензуры), "полная" свобода собраний, союзов (без разрешения властей, кроме как собраний под открытым небом в случае серьезной опасности для общественного порядка и безопасности), неприкосновенность собственности (при отмене всех личных и поземельных платежей и повинностей феодального характера и конфискации имущества), суд присяжных, несменяемость судей, тайное и гласное судопроизводство и пр.

При всех достоинствах Конституции главным ее недостатком стало то, что она осталась "исписанным листом бумаги". Король Пруссии, которому была предложена корона императора, отверг конституцию под предлогом "незаконности ее происхождения", соглашаясь занять императорский трон не иначе как "по свободному соглашению коронованных правителей, князей и вольных городов Германии". Назвав Конституцию "железным ошейником рабства, предложенным революцией", он предпринял собственные попытки

объединения Германии, первым шагом на пути, к которому должна была служить уния трех государств: Пруссии, Саксонии и Ганновера. Но объединение не состоялось, ему воспрепятствовали три главных нерешенных проблемы Германии: непреодоленный местный сепаратизм, сопротивление крупных европейских держав, а также непрекращающееся соперничество Австрии и Пруссии за роль гегемона в будущей объединенной Германии.

Утверждение прусской гегемонии в Германии. Политика Бисмарка «железом и кровью». Создание Северо-Германского союза. Установление империи. Конституция 1871 г. Государственный строй империи.

Борьба Пруссии за гегемонию в Германии началась задолго до династических войн. Пруссия начала ее с утверждения своего лидерства в создании единого немецкого экономического пространства.

Образование Германского союза не решило проблемы экономического и таможенного объединения Германии.

В 1818 г. Пруссия приняла новый таможенный закон, уничтоживший все таможенные границы в рамках Прусского королевства и провозгласивший свободу передвижения между всеми его провинциями.

Еще в 1819 г. на Венской конференции германских правительств делегаты Пруссии выступили с инициативой распространить действие прусского таможенного закона на весь Союз. Резкая антипрусская реакция австрийского правительства, усмотревшего в этом предложении угрозу своим "суверенным правам", провалила это предложение, не поддержанное и другими германскими государствами.

Тем не менее с 1819 по 1833 г. Пруссия добилась заключения целого ряда таможенных соглашений с отдельными германскими правительствами. Итогом объединительной политики Пруссии стало создание в 1834 г. Таможенного союза германских государств, в который вошли 20 членов Германского союза.

Попытки Австрии проникнуть в Таможенный союз и подчинить его Союзному сейму, подорвав тем самым позиции Пруссии, либо создать новый под своей эгидой были сорваны Пруссией.

В результате войны с Австрией в 1866 г. Пруссия аннексировала Ганновер, Нассау, Франкфурт и др. земли Германии, увеличив свою территорию за счет лишения трех германских князей их тронов. В том же 1866 г. был упразднен Германский союз и образован Северо-Германский союз, в который вошли все северные и ряд западных и южнонемецких государств, всего 28 — с числом населения в 30 млн. человек.

В 1867 году была принята конституция Северо-Германского союза, согласно которой президенту Союза — прусскому королю — передавалась вся полнота исполнительной власти и ряд других важных полномочий. Создавался на основе всеобщего избирательного права Общесоюзный рейхстаг, которому стало принадлежать исключительное право вотиrowания налогов. При разработке конституции О. Бисмарк, главный вдохновитель и исполнитель объединения Германии "железом и кровью", заявил о своем стремлении единолично управлять делами Союза, утверждая, что с введением "коллективности пропадает ответственность". Впоследствии в объединенной

Германии был создан лишь ряд управлений и ведомств, подчиненных непосредственно канцлеру. Это создавало условия для усиления роли прусских министров.

Победоносная война с Францией в 1871 г. привела к отторжению от нее Эльзаса и Лотарингии и к выплате огромной контрибуции в 5 млрд. франков в пользу Германии. В дни войны завершилось объединение Германии. Так называемые "оборонительные договоры" Северо-Германского союза с Баденом, Баварией, Вюртембергом, Гессен-Дарм-штадтом стали правовой основой их вступления в новый союз, преобразованный в 1871 г. в Германскую империю.

18 января 1871 г. в Версальском дворце король Пруссии был провозглашен германским императором под именем Вильгельма I.

В 1871 г. была принята Конституция Германской империи, которая в значительной мере воспроизвела конституцию Северо-Германского союза, а также учла договоры с южно-германскими государствами путем ряда конституционных новаций.

Составители Конституции 1871 г. законодательно закрепили ту же "жесткую" модель федеративно-административного политического устройства, которая разработана была их франкфуртскими предшественниками, передав федеральному собранию (Союзному совету — бундесрату и рейхстагу) законодательную компетенцию по вопросам армии, флота, внешней политики, таможни и торговли, почты, телеграфа, железных дорог, судоходства и пр. При этом Конституцией предписывалось, что "имперские законы имеют преимущество перед законами земельными" (гл. II, ст. 2).

В статьи третьей главы "Союзный совет" Конституции 1871 г. включены положения, закрепляющие организационную структуру получившей название "союза неравных".

Пруссии из 25 союзных государств (22 монархии и 3 вольных города), самой крупной по территории, населению, военной мощи, экономическому потенциалу, было отведено в Бундесрате 17 из 58 мест, что определяло ее господствующее положение в федерации; так как без ее согласия не могло быть изменено ни одно из положений Конституции. Чтобы заблокировать подобные предложения, достаточно было 14 голосов. "Гегемонистская федерация" Германии представляла собой не союзное государство, а союз династий. В Союзном совете были представлены не народы субъектов федерации, а представители местных монархов: королей, князей, герцогов.

Особое место Пруссии в Германской империи определялось и тем, что президентство в Союзе закреплялось за прусским королем, получившим название германского императора. Он обладал по Конституции обширнейшими полномочиями. Являясь главой исполнительной власти, он назначал должностных лиц империи, и, прежде всего канцлера. Ему принадлежало право созывать, закрывать и распускать Союзный совет и рейхстаг, а также право "разработки и публикации" имперских законов и надзора за их исполнением. Ряд важнейших своих полномочий он осуществлял с согласия Союзного совета: объявление войны и мира, заключение договоров, проведение экзекуций в отношении государств, не выполняющих своих союзных обязанностей, и пр.

Канцлер был не только единственным имперским министром, но и председателем бундесрата. Его голос был решающим в верхней палате при равенстве голосов.

Конституция 1871 г. не знала принципа "ответственное правительство". На исполнительную власть по Конституции фактически не возлагалось никакой ответственности».

Власть германского императора должна была сдерживаться лишь правом канцлера на контрасигнатуру. Но при подписании военных приказов, объявлении войны, заключении мира, в вопросах командования армией и флотом император не был связан контрасигнатурой канцлера. Канцлер также должен был ежегодно представлять Союзному совету и рейхстагу отчет о расходах, но сместить его с должности мог только император, что превращало эту ответственность в функцию.

Конституция 1871 г. не провозглашала даже формально принципа "народного суверенитета", который приходил в полное противоречие с консервативными представлениями правящих кругов (и в значительной мере массового сознания) о государственной власти монарха, воля которого является высшей. От имени императора осуществлялась и исполнительная, и законодательная власть, определялась компетенция государственных учреждений и должностных лиц.

Рейхстаг, нижняя палата, создаваемая на основе "всеобщих выборов с тайной подачей голосов", находился под контролем императора. Он обладал значительно меньшими полномочиями, чем бундесрат. Ни один закон, принятый рейхстагом, не мог увидеть свет без утверждения бундесратом, которому предоставлялись также полномочия на издание административных предписаний и инструкций, необходимых для проведения в жизнь имперских законов, право роспуска рейхстага при согласии императора (гл. V, ст. 23), разрешения конфликтов между землями с правом определять необходимость применения мер принуждения (экзекуции) к союзным государствам (гл. IV, ст. 19). Формально "всеобщее избирательное право" также не было всеобщим при высоком возрастном цензе (в 25 лет), при лишении избирательного права лиц, пользующихся помощью для бедных, ограниченных в гражданских и политических правах по суду, "нижних чинов войска и флота, находящихся на службе" и пр.

Бурные споры при создании конституции вызвал вопрос о вознаграждении депутатов. Победила точка зрения О. Бисмарка, что члены рейхстага не должны получать за свою работу "никакого жалованья или вознаграждения" (гл. V, ст. 32).

В Конституции нет ни декларации, ни главы, посвященной правам и свободам немцев. Вместе с тем самая обширная глава XI посвящена "военному делу империи", в которой закрепляются всеобщая воинская обязанность (ст. 5, 7) при принадлежности каждого немца в течение 7 лет (по общему правилу — с 20 до 28 лет) к составу армии (ст. 59) требование немедленного введения по всей империи прусского военного законодательства и подготовки всеобщего имперского военного закона с целью создания единой германской армии,

"подчиненной императору, безусловно следующей его приказу" (ст. 64), право императора назначать, увольнять, перемещать всех высших чинов, использовать армию для полицейских целей (ст. 64) и объявлять любую союзную территорию на военном положении, если что-либо "угрожает общественной безопасности" (ст. 68) и пр.

Особую роль в процессах Германии играл ее канцлер (министр-президент Пруссии) О. Бисмарк.

В Германии XIX в. была решена главная задача буржуазной революции — объединение страны, способствовавшее ее бурному развитию по пути экономического прогресса, развитию капиталистического предпринимательства, созданию множества акционерных компаний, банков, новых отраслей промышленности (судостроения, электроники, химической промышленности и пр.). Так, например, на основании закона 1875 г. о банках в стране создается руководимый канцлером центральный имперский банк, призванный осуществлять контроль над делами частных эмиссионных банков и пр. Имперский банк с этого времени становится мощным рычагом осуществления экономической политики правительства. Вводятся единые мера и вес, таможенные тарифы, патентное законодательство и пр. В течение двух-трех десятилетий страна превращается в одну из самых передовых и индустриально развитых стран Европы и мира.

Вместе с ростом промышленного пролетариата в 1869 г. возникает и первая рабочая Социал-демократическая партия (СДРП). В 1875 г. в результате объединения в Готе СДРП и Всегерманского рабочего союза (эйзенахцев и лассальянцев) формируется реформистская Социалистическая единая партия Германии (СЕПГ), которая по мере достижения своей организационной и политической зрелости становится во главе международного рабочего движения. Социал-демократы избираются в рейхстаг, их представительство со временем все больше растет. Социалистическая идеология становится господствующей среди рабочего класса, расширяется круг социалистических партийных изданий и пр.

Ситуация меняется в 1878 г., ставшем вехой наступления конца "либеральной эры" канцлерства Бисмарка. Застой в экономике, экономические трудности, рост влияния социалистов, успехи оппозиционных партий на выборах в рейхстаг — все это определяет резкий поворот правительства вправо. Правительство Бисмарка выдвигает проекты кардинальной финансово-экономической реформы, перехода от свободы торговли (главного требования либеральной буржуазии в сфере экономики) к протекционизму, к усилению правительственного вмешательства не только в экономику, но и в другие сферы общественной жизни, в частности пресечения с помощью репрессивного законодательства деятельности социалистов.

В это время фактически решается вопрос об установлении в сфере экономики и политики "твердой руки" канцлера. Все, кто выступал против нового курса, объявлялись противниками подъема экономики, роста занятости в промышленности, сторонниками "безумных идей" социал-демократов, "ведущих народ к бунту, крови и насилию".

Поводом для начала наступления на социал-демократов стали два покушения на императора Вильгельма II в 1871 г. и 1878 г., в которых они безосновательно были обвинены. Бисмарк называл социалистов в печати не иначе как "бандой убийц". После первого покушения в 1871 г. он распускает рейхстаг и начинает массированную атаку против инакомыслия. В 1878 г. под угрозой очередного роспуска, манипулируя общественным мнением с помощью мифа "о красном призрак" (обвинений социалистов в покушении на собственность, в подрыве веры в Бога и пр.), он добивается принятия, ранее отклоненного рейхстагом закона "Против общественно опасных стремлений социал-демократов", названного впоследствии "исключительным законом против социалистов".

Закон запрещал все организации, "имеющие целью посредством социал-демократических, социалистических и коммунистических стремлений свергнуть существующий государственный и общественный строй" (что было широко использовано против профсоюзов, для разгона рабочих касс взаимопомощи и др. рабочих организаций). Запрещались также собрания и печатные издания, пропагандирующие "подобные стремления", сбор средств с этой целью и пр. Полиции и местным властям по их усмотрению предоставлялось право запрещать собрания и распространение политической литературы, объявлять "малое осадное положение и высылать лиц, "опасных для общественной безопасности", из мест их "вредной деятельности".

Нарушение закона угрожало денежным штрафом, тюремным заключением, запрещением заниматься определенными видами деятельности и пр. Фактически запрещалось распространение всяких социалистических идей. 1881 г. был определен как год окончания действия закона, но рейхстаг под жестким нажимом канцлера продлевает его.

На основании закона в 1878 г. было введено "малое осадное положение" в Берлине, в 1880 г. — в Гамбурге, в 1881 г. — в Лейпциге, что дало правительству право выслать из этих центров влияния социал-демократии 500 видных ее представителей. СЕПГ фактически была распущена, но ее фракция в рейхстаге оставалась действующей.

Неэффективность репрессивных мер против социалистов проявилась сразу же после принятия закона. Чтобы лишить социал-демократов опоры в массах, Бисмарк вводит комплекс тщательно разработанных законов о социальном страховании: на случай болезни, "В связи со старостью и инвалидностью в 1883 г. и при несчастных случаях в 1884 г.

В конце 80-х гг., однако, проявилась со всей очевидностью бесперспективность управления общественной и политической жизнью Германии с помощью репрессивных законов и непоследовательных уступок рабочему движению. 1889—1900 гг. стали рекордными по количеству рабочих забастовок (более 1100), принимающих все более массовый характер. Социальная политика Бисмарка зашла в тупик.

Вильгельм II, претендуя на роль "народного монарха", "творца новой социальной политики", связывая рост забастовочного движения с "отсутствием заботы о рабочих со стороны большинства промышленников", вопреки

сопротивлению Бисмарка, отменил в 1890 г. исключительный закон против социалистов, что и стало непосредственной причиной отставки "железного канцлера", а также последующей очередной либерализации политического режима. Законом 1899 г. были отменены также ограничения для всякого рода союзов, не выходящих за пределы империи, постановления отдельных германских государств, запрещающих вступление в союзы рабочих, в том числе и в избирательные союзы. В деятельности германской социал-демократии после 1890 г. наступает важный этап борьбы в рейхстаге за утверждение принципов социальной справедливости при разработке Германского гражданского уложения, принятого в 1896 г.

При всех сменах методов и средств осуществления внутригосударственной политики неизменным, однако, оставался внешнеполитический агрессивный курс полуабсолютистского государства Германии, ставшего прямым следствием объединения страны "железом и кровью" под гегемонией Пруссии.

Пруско-германский милитаризм создал в Европе тот тип международных отношений, который вошел в историю XIX — начала XX в. под именем "вооруженного мира", сущностью которого стала систематическая подготовка к локальным войнам, а затем и к мировой войне. Германское правительство неуклонно готовилось к ней, создавая самую крупную агрессивную армию за счет увеличивающихся военных ассигнований. Это приводило к прямым нарушениям конституции, сопровождаемым парламентскими кризисами. Такой кризис, например, разразился в начале 70-х гг., когда рейхстаг, отклонив закон о "вечных", не вотируемых расходах на содержание армии, принял компромиссный закон 1874 г. о семилетнем сроке своего невмешательства в эту спорную сферу (правило септената) и тем самым лишил себя в значительной мере права финансового контроля над правительством. В 1900 г. этот закон был продлен еще на 7 лет.

Резкая активизация агрессивной милитаристской политики Вильгельма II перед первой мировой войной привела к новому изменению политического режима в стране, к введению новых репрессивных законов. В 1908 г. принимается закон о союзах и собраниях, названный в народе "исключительным законом против молодежи", который запрещал лицам до 18 лет участвовать в политических союзах, в антивоенной деятельности и пр. После объявления войны сначала России, затем — Франции, в 1914 г. в Пруссии и других землях ужесточились нормы уголовного права против военнообязанных и военнослужащих, были введены осадное положение и военно-полевые суды, сфера действия которых расширилась за счет передачи им значительного круга дел: о сопротивлении властям, о государственной измене и других тяжких уголовных преступлениях. Установилась жесткая военная цензура над прессой.

Еще в 1912 г. на военном совете при кайзере было принято решение об увеличении в ближайшие полтора года германской армии до 800 тыс. человек. В 1913 г. вооруженные силы Германии достигали уже численности в 666 тыс. человек. Вместе с перевооружением армии было начато строительство нового

военно-морского флота. В 1914 г. был принят Закон о чрезвычайных полномочиях правительства, давший государственным органам право контроля над сырьем и топливом, его использованием для военных нужд, над распределением и выполнением правительственных военных заказов. В различных отраслях промышленности были созданы военные комитеты, выполнявшие контрольные функции, и пр.

В 1916 году, после назначения начальником генерального штаба фельдмаршала Гинденбурга (будущего президента Германии) и его заместителем генерала Людендорфа, в условиях усилившейся конкуренции гражданских и военных властей, когда монарх лишился фактически всяких реальных полномочий, в Германии установилась фактически военная диктатура.

Несмотря на экономические трудности, была разработана новая гигантская программа вооружения армии, так называемая программа Гинденбурга, осуществление которой должно было дать Германии военное превосходство над странами Антанты и тем самым обеспечить ее победу в войне. Проведение программы в жизнь вверялось специальному Военному управлению, получившему неограниченные права в области руководства промышленностью. Закон 1916 г. "О вспомогательной службе Отечеству", на основании которого вводилась обязательная трудовая повинность для мужчин от 16 до 60 лет, а властям предоставлено было право проводить принудительную мобилизацию населения на любую работу, завершил процесс полной милитаризации труда в Германии.

Лишь после угрозы тотального поражения германской армии в конце сентября 1918 г. на совещании высших представителей военных и политических кругов страны Гинденбург и Людендорф поставили вопрос о выходе из войны и немедленном заключении перемирия. Больше грядущей катастрофы на фронте их страшило массовое антимилитаристское, антивоенное движение, начавшееся в Германии, угроза народной революции. Чтобы предотвратить ее, стала проводиться политика "парламентаризации власти", расширения прав рейхстага, ограничения власти кайзера и канцлера, установления контроля рейхстага над генеральным Штабом и пр. С этой целью были приняты два конституционных закона в конце октября 1918 г. Но спасти правящий режим уже не могла новая либерализация политического режима. В стране началась революция, и Вильгельм II вынужден был отречься от престола.

Внедрение правового единообразия в империю. Уголовное уложение 1871 г., Германское торговое уложения 1897 г. Появление социального законодательства.

Достижение германского единства и образование централизованного государства Германской империи в 1871 г. автоматически не привело к созданию единой правовой системы. Этому препятствовали низкий уровень торгового оборота, невысокая интенсивность экономических связей между отдельными частями Германии. По этой причине и юнкерство, и буржуазия стремились сохранить старое законодательство. Создание единого свода

гражданского права из-за противодействия феодальной знати затянулось на четверть века. В 1873 г. был издан закон об установлении компетенции империи в области разработки единого гражданского права, и в 1874 г. Бундесрат назначил комиссию из 11 человек для составления кодекса. Комиссия состояла из 9 судебных чиновников и 2 профессоров - теоретиков права. Созданный ею в 1887 г. проект был подвергнут жесткой критике и отклонен по причине того, что в его основе лежало старое «общее право», которое уже не соответствовало новым социально-экономическим условиям, сложившимся в стране.

В декабре 1890 г. была создана новая комиссия, в состав которой были включены адвокаты, представители политических партий, промышленники. Эта комиссия в 1896 г. завершила разработку второго проекта Гражданского кодекса. Затем он был передан для рассмотрения в Рейхстаг и Бундесрат, где в него были внесены некоторые изменения. 18 августа 1896 г. проект был утвержден. Однако вступил в законную силу новый кодекс лишь с 1 января 1900 г., поскольку отдельным государствам, входившим в состав Германии, было дано время для приведения своего законодательства в соответствие с новым кодексом. Аналогичная процедура введения в действие была применена и к новому Торговому кодексу (Германское торговое уложение) 1897 г., сменившему прежний кодекс 1861 г. С созданием централизованного государства Германия также получила единый для всей страны Уголовный кодекс (1871 г.) и Уголовно-процессуальный кодекс (1877 г.).

Объединение Германии в 1871 г. сопровождалось небывалым подъемом во всех областях германской экономики. Повсюду стали возникать новые формы частноправовых объединений: промышленного товарищества, товарищества с ограниченной ответственностью, колониального товарищества и др. Это привело к необходимости кардинального реформирования торгового законодательства. Старое общегерманское торговое уложение 1861 г., в основу которого был положен проект прусского Торгового кодекса 1857 г., явно отставало от потребностей экономического развития. Главным субъектом торгового права как «особого частного права купцов» выступал сам купец. Торговый кодекс 1861 г. детально регламентировал вопросы, связанные с организацией торгового предприятия купца. Однако развитие рыночных отношений сформировало новых субъектов торгового права - акционерные общества, коммандитные товарищества, посредники, маклеры.

В результате переосмысления новых социально-экономических реальностей 10 мая 1897 г. был принят новый Торговый кодекс, действующий до настоящего времени. Он содержал специальные нормы о торговле и закреплял действующие в торговом обороте специфические принципы и институты. Они дополняли общие положения ГГУ, что порождало известный дуализм германского гражданского права. Кодекс состоял из четырех книг. Первая содержит нормы об организации и деятельности торговых предприятий, фирм, о маклерах. Вторая посвящена важнейшим правовым формам концентрации капитала торговыми товариществами: акционерным обществам, коммандитным товариществам, негласным товариществам. Третья содержит

нормы торговых сделок, совершаемых коммерсантами. Четвертая посвящена морской торговле и морскому страхованию. Известная новизна Торгового кодекса состояла не только в том, что расширялся перечень субъектов торгового права, но и само торговое право преобразовывалось в особый комплекс норм и институтов, регламентирующих коммерческую, предпринимательскую деятельность.

Общегерманский Уголовный кодекс объединенной Германии был принят в мае 1871 г. Его официальное название Уголовное уложение 1871 г. Оно заимствовало многие положения действовавшего до этого Уголовного уложения Северо-Германского союза 1870 г. Во многих моментах Уголовное уложение Германии уступало французскому Уголовному кодексу. По структуре Уголовное уложение 1871 г. состояло из трех частей, из которых первые две составляли общую часть и были посвящены общим вопросам уголовного права, а третья представляла собой особенную часть. В первой части содержались принципы разграничения преступлений, проступков и полицейских нарушений, а также положения об ответственности германских граждан в случае совершения правонарушений за границей. Во второй излагались вопросы назначения уголовного наказания, о стадиях преступления, о соучастии, о смягчающих и отягчающих обстоятельствах. Третья часть включала нормы, касающиеся отдельных видов преступлений, и систему наказаний за их совершение. Преступлениями признавались все деяния, запрещенные уголовным законом. Уложение достаточно неопределенно формулировало составы преступлений, которые подразделялись на: 1) преступления, 2) проступки, 3) полицейские нарушения.

Наиболее суровым наказаниям подвергались лица, совершившие преступления против государства: государственная измена, которая квалифицировалась как убийство императора, оскорбление императора и местных властей, попытка насильственного изменения государственного строя, порядка престолонаследия, призывы к неподчинению властям и т.д. Уложение 1871 г. выделяло в особый разряд преступных деяний преступления против общественного порядка, состоящие в создании тайных организаций и союзов, противодействие органам управления и применению законов и т.д. Обе группы преступлений можно отнести в разряд политических преступлений, которые влекли жестокие наказания вплоть до смертной казни. Кроме того, выделялись преступления против религии, против собственности (кражи, грабеж) и преступления против личности, а также экономические преступления: банкротство, причинение вреда кредиторам и т.д. Среди полицейских нарушений Уложение называет довольно широкий круг деяний: изготовление печатей, хранение оружия и т.п. Уложение обязывало каждого немца оказывать содействие полиции.

Основная тенденция развития германского права в конце XIX в. нашла выражение в его постепенной "социализации". В 70-х гг. XIX в. в Германии начинает формироваться особый комплекс норм, регулирующих заключение соглашений между предпринимателями и наемными рабочими по поводу определения рабочего времени и условий оплаты труда (так называемые

тарифные соглашения), которые впоследствии вместе с другими нормами способствовали созданию новой отрасли права, получившей название "трудовое право".

Первое тарифное соглашение было заключено в Германии еще в 1873 г. в сфере печатной промышленности. Его активными участниками стали профсоюзы, впервые легализованные Промышленным уставом 1869 г. Северо-Германского союза. Наряду с принципом свободы предпринимательства этот Устав закрепил свободу промышленных объединений. Так, ст. 152 провозглашала, что впредь отменяются "все существующие запреты и уголовно-правовые предписания, действующие в отношении мелких производителей, подмастерьев, а также фабричных рабочих по поводу заключения ими между собой соглашений с целью достижения более выгодных условий труда и его оплаты".

Среди возникших в это время профсоюзов наиболее активными были так называемые свободные профсоюзы, создаваемые под руководством социал-демократов, наибольшее распространение получившие после отмены в 1890 г. Исключительного закона против социалистов. "Свободные профсоюзы" долгое время выступали против заключения соглашений с предпринимателями и лишь с 1899 г. стали рассматривать их как одно из средств проведения в жизнь интересов рабочих.

Образование в 1918 г. Веймарской республики ознаменовало собой начало нового этапа в становлении трудового права Германии. В центре внимания германского законодательства в этой сфере по-прежнему оставался вопрос о тарифных соглашениях, основывавшихся в этот период на принципе "тарифной автономии". Отныне все условия организации и оплаты труда должны были устанавливаться путем заключения соответствующих коллективных соглашений между объединениями предпринимателей и профсоюзами. Возникший таким образом тарифный договор выступал в качестве единственного правового акта, регулирующего взаимоотношения между владельцем предприятия и рабочими.

Нормативный характер тарифных соглашений был закреплен путем принятия в 1918 г. специального постановления о тарифном договоре. Однако принцип "тарифной автономии" остался нетронутым, поскольку сохранялось ведомственное рассмотрение трудовых споров, все больше приобретающее черты принудительного примирения сторон. Процедура рассмотрения трудовых споров была регламентирована постановлением от 30 октября 1923 г., согласно которому все трудовые споры должны были рассматриваться созданными на паритетных началах комиссиями, во главе которых стоял не принадлежащий ни к одной из сторон независимый председатель. Функции последнего обычно выполняло соответствующее должностное лицо. Поскольку представители работодателя и трудового коллектива часто не могли прийти к согласию, решение принималось председателем комиссии единолично. Особенно активно подобная практика стала применяться в последние годы Веймарской республики. В этот период на смену принципу "тарифной

автономии" приходит законодательное нормирование оплаты труда, наиболее ярко проявившееся в период фашистской диктатуры.

Первым германским социальным законом стал Закон о материальной ответственности 1871 г. Этот закон установил особую ответственность владельцев железнодорожных предприятий за произошедшие на них несчастные случаи с работниками, занятыми на строительстве и обслуживании железнодорожных путей и составов. Обязанность работодателя в таких случаях возместить ущерб не зависела от вины.

Рассмотрение германским законодателем железной дороги в качестве "источника повышенной опасности" и установление особой ответственности предпринимателей в этой сфере привело к утверждению идеи обязательного страхования рабочих от несчастных случаев, что позволило бы несколько улучшить положение владельцев железнодорожных предприятий.

В 80-х гг. XIX в. в Германии, как уже отмечалось, принимается целый ряд законов о социальном страховании: в 1883 г. был принят Закон о медицинском страховании рабочих, в 1884 г. — Закон о страховании от несчастных случаев и др. Завершил этот список Закон 1889 г. о страховании на случай инвалидности и старости (пенсионное страхование). Эти законы заложили основу для создания в Германии высокоэффективного социального законодательства и развитой системы страховых организаций в XX в.

Контрольные вопросы

1. Борьба за образование единого германского государства.
2. Конституция Германской империи 1871 г.
3. Характер политического режима Германии в конце XIX в.
4. Германское гражданское уложение 1900 г.
5. Гражданско-процессуальный кодекс 1877 года.
6. Бисмарк Отто Эдуард Леопольд – железный канцлер Германии.

Лекция № 13. Новейшие тенденции развития государства и права в США

Общественный строй США в XX в.

Усиление регулирующей роли государства. Централизация государственной власти. Расширения полномочий и функций федеральных органов и президента страны.

Источники права США. Законодательство о труде. Ужесточение уголовного законодательства. Уголовный процесс. Изменения в общественном строе США в XX в.

В XX в. в США произошло утверждение и дальнейшее развитие *гражданского общества*, основанного не на кастовом или сословном делении,

а на классовых различиях. *Классами* являются социальные группы, имеющие неравный доступ к богатству, власти и неодинаковый престиж.

Гражданское общество в США в XX в. включало в себя следующие *классы*, которые подразделялись на многочисленные страты (слои):

1) *высший класс* те, кто владеет и прямо контролирует производственные ресурсы: крупные промышленники и финансисты, главы компаний, корпораций, банков; верхушка политического руководства (элита); военачальники; высшие чиновники;

2) *средний класс* собственники, «белые воротнички» (менеджеры, служащие, квалифицированные рабочие) и профессионалы люди, имеющие университетское образование и большой практический опыт (юристы, врачи, ученые, преподаватели и т.д.);

3) *рабочий класс* «синие воротнички», т.е. лица, занятые преимущественно физическим трудом;

4) *фермеры* собственники и производители, занятые в сельском хозяйстве.

Социальная структура США на протяжении XX в. не оставалась неизменной. Ее отличительными *особенностями* являются:

1) отсутствие чрезмерных классовых перегородок, отделяющих один класс от другого;

2) высокая степень подвижности, обусловленная наличием возможностей социального передвижения из нижних «этажей» в верхние. Кроме того, приток населения осуществлялся преимущественно за счет иммигрантов. Наконец, более высокая, чем в Европе, заработная плата позволяла рабочим, с одной стороны, поддерживать более высокий жизненный уровень, а с другой - накапливать средства для приобретения собственности.

Гражданское общество в США в XX в. прошло два этапа:

1) гражданское общество *индустриального* типа (30—70-е годы XX в.);

2) гражданское общество *постиндустриального* типа (с 70-х годов XX в.).

Основные *направления изменений в общественном строе* США в XX в. были связаны с *переходом* от отношений *классового конфликта и классового противостояния* к *массовому сотрудничеству и социальному партнерству* рабочих и предпринимателей. Главным препятствием на пути классовой консолидации было нежелание монополистической буржуазии интегрировать в экономическую, социальную и политическую систему американского общества рабочий класс и многочисленные этнические общности, предоставить им равные права и возможности участия в принятии политических решений, легализовать организации, представляющие их интересы. По этой причине характер отношений между основными классами американского общества на индустриальной и постиндустриальной стадиях развития существенно отличался.

На *первой стадии* (начало XX в. 70-е годы XX в.) эти отношения имели *циклический* характер. Классовая борьба промышленного пролетариата носила преимущественно экономический характер (повышение зарплаты, улучшение условий труда, предоставление социальных гарантий) и была обусловлена как

падением уровня жизни в периоды экономических кризисов. Конфликт интересов рабочего класса и монополистической буржуазии (промышленной и финансовой) дополнялся борьбой афроамериканцев за свои *гражданские права*.

В начале XX в. существенное воздействие на отношения классов в американском обществе оказала социалистическая революция 1917 г. в России. Под ее влиянием классовая борьба американских рабочих и фермеров приняла более организованный характер. В 1919 г. они создали компартию США, которая в начале 20-х годов XX в. находилась на нелегальном положении.

В США усиливается наступление *политической реакции*. Ее носителями стали *ультраправые* организации: «Общество защиты Америки», «Лига национальной безопасности», «Национальная гражданская федерация», «Американский легион». Особое место среди них занимал Ку-клукс-клан (ККК), возрожденный к жизни в 1915 г. и ставший центром притяжения самых реакционных сил американского общества. К 1924 г. в ККК состояло (по различным оценкам) от 6 до 9 млн. человек - практически каждый третий белый мужчина-протестант. ККК строился по *территориальному* принципу на основе строгой централизации. Была установлена целая система степеней и рангов для клансменов, разработаны устав и программа ККК, пропитанные демагогией, расизмом, шовинизмом и мистикой. Практическая деятельность ККК строилась по принципу безоговорочного повиновения его главе «Великому магу». Идеологией ККК стал *антикоммунизм*, замешанный на расизме и шовинизме, идее богоизбранности Америки и белого населения. Всех иностранцев ККК называл «агентами Ленина» и утверждал, что профсоюзы - игрушка в руках «иностранных агитаторов». ККК обвинял евреев в радикализме и победе революции в России и заявлял, что если евреи не будут остановлены, то произведут такую же революцию и в США. Против афроамериканцев ККК выдвигал обвинение в том, что они, подстрекаемые большевиками, якобы готовятся захватить власть на Юге в свои руки. Клан использовал методы политического террора: убийства, линчевания, садистские избиения, похищения, взрывы и поджоги. В 1944 г. ККК было предложено уплатить федеральные налоги в сумме 750 тыс. долларов. В ответ на это ККК объявил о самороспуске. Но в 1947 г. произошло воссоздание Ку-клукс-клана на Юге США.

В 60-е годы XX в. в борьбу за свои гражданские права вступили *чернокожие американцы и студенчество*. Лишившись возможности работать в сельском хозяйстве Юга, чернокожие устремились на Север, в города. Они образовали этнически замкнутые районы *гетто*, а белое население постепенно перетекало в благоустроенные пригороды. Гетто стремительно расширялись, умножая нищету, болезни, безграмотность и преступность. Чернокожих не включали в списки избирателей, не разрешали ездить в транспорте с белыми, ходить в школу вместе с белыми и т.д. В борьбе за свои гражданские права афроамериканцы использовали тактику массовых ненасильственных действий, которую предложил священник-баптист *Мартин Лютер Кинг* (1929—1968), названный после его убийства национальным героем Америки. Он создал и возглавил «Южную конфедерацию христианского руководства». Эта

организация призывала черных и белых американцев объединяться для воплощения в жизнь христианских идеалов братства и справедливости. Кинг организовывал массовые демонстрации и марши по штатам Юга, выступал в речах. Наконец, президент Л. Джонсон в рамках программы «великое общество» (1963—1968 гг.) провел через Конгресс пакет законов *против расовой дискриминации*.

В этот период в США началось *молодежное движение*. Студенты протестовали против подавления свободы личности. 7 млн. американских студентов должны были соблюдать строгие установления и были лишены права голоса в делах общества. Студенты по всей стране откликнулись на инициативу Мичиганского университета в 1960 г. об образовании «*параллельного общества*». Новый импульс студенческому движению придала война во Вьетнаме. Молодежь выступала против этой войны, особенно в крупнейших университетах Америки.

На *второй постиндустриальной* стадии отношения между стратами американского общества все более были ориентированы на классовое *сотрудничество* и социальное *партнерство*. Этому способствовало то обстоятельство, что 50—70-е годы XX в. были «золотым веком» — веком богатства и процветания, изобилия и всеобщего благоденствия. Средний американец имел комфортабельное жилье и машину. На хорошее питание среднему американцу хватало пятой части доходов, предметы быта стоили еще дешевле. Кроме того, люди имели возможность отдыхать, развлекаться и путешествовать.

В США устойчивую связь между гражданами и правительством обеспечивает разветвленная *система представительства* интересов посредством институтов гражданского общества политических партий, заинтересованных групп, общественных организаций, лоббистских контор. Они призваны:

- 1) формулировать интересы различных групп американского общества в четких программах и действиях;
- 2) доводить требования групп до правительственных учреждений;
- 3) участвовать в выработке и принятии важнейших политических решений, учитывающих интересы представляемых ими классов и групп общества.

Важнейшим институтом гражданского общества в США являются *средства массовой информации* (СМИ). В США функционируют 75 тыс. телепрограмм, более 11 тыс. периодических изданий, причем ни государственных, ни партийных телекомпаний и периодических изданий в США не существует. Политическая информация вовлекает широкие массы в решение государственных и общественных дел, формулирует социально значимые ориентиры для власти.

Наконец, систему политического представительства интересов в США венчают две федеральные партии: 1) *Демократическая партия*, созданная в 1828 г. и придерживающаяся либеральной идеологии; 2) *Республиканская партия*, основанная в 1854 г. и опирающаяся на консервативные ценности.

Государственный механизм реализации власти в США в соответствии с Конституцией 1787 г. представляет собой систему *президентского правления*. Президент является одновременно главой исполнительной власти и главой государства. Взаимоотношения Президента с Конгрессом и Верховным Судом основаны на принципе *жесткого разделения властей*.

С момента основания американского государства и вплоть до начала XX в. доминирующей ветвью власти был *Конгресс США*, т.е. законодательная власть. Однако в начале XX в., и особенно в 30-е годы, главной тенденцией развития государственного механизма было усиление в нем роли *исполнительной власти*. Это происходило за счет *перераспределения* полномочий между законодательной и исполнительной властями, главным образом путем самоограничения Конгресса в пользу федерального правительства. Наиболее ярким проявлением этой тенденции является *расширение прерогатив* американского *Президента*. Наряду с исключительными полномочиями Президента, которые прописаны в Конституции, Конгресс США в XX в. передает ему делегированные полномочия и законодательно закрепляет их.

Во-первых, это касается *законодательных полномочий* Президента.

1. Учитывая сложные политические обстоятельства, Конституция США обеспечила Президента формальными средствами взаимодействия в сфере законотворчества с конгрессом. Ст. 2 разд. 3 гласит, что «Президент время от времени предоставляет конгрессу информацию о деятельности федерального государства и рекомендует ему рассмотреть такие вопросы, которые он (Президент) сочтет необходимым». Президент ежегодно представляет Конгрессу проект Федерального бюджета, а также вносит в Конгресс социально-экономические программы. Радикальные предложения Президента в обязательном порядке обсуждаются не только законодателями, но и всеми политически активными слоями общества. Именно благодаря существованию этого механизма Президент доминирует в политических дебатах. Конгресс большую часть своего времени отводил рассмотрению его предложений. Вето Президента отклонялось все реже. Принимались меры для укрепления дисциплины членов партии, конгрессменов.

2. Кроме того, Конгресс *расширил* законодательные полномочия Президента (и подчиненных ему федеральных учреждений) за счет предоставления ему *права* издавать исполнительные приказы, имеющие силу закона.

3. Законотворческая деятельность исполнительной власти расширяется за счет применения принципа *«делегированного законодательства»*. Конгресс США делегирует Президенту свои законодательные полномочия, а тот передает их департаменту, агентству по разработке закона в конкретной сфере или для регламентации определенных отношений. Принцип *«делегированного законодательства»* достаточно активно использовался президентской властью в периоды *кризисов*. Чтобы сохранить контроль за актами исполнительной власти, издаваемые на основе делегации, Конгресс в 1946 г. принял *Закон об административной процедуре*. Его целью было *упорядочение* нормотворческой

деятельности администрации путем формулирования основных требований к правительственному нормотворчеству. Первым ее этапом является публикация проектов правительственных документов в Федеральном регистре (ежедневном бюллетене). Одновременно помещается информация о месте, куда заинтересованные могут представить свои замечания, а также о времени слушания. Окончательный вариант документа также публикуется в Федеральном регистре.

Во-вторых, это касается *бюджетных полномочий* Президента. Согласно *Акту о бюджете* (1921 г.), Президенту поручалось составление проекта бюджета, который затем отправлялся на утверждение в Конгресс. При этом в соответствии с принципом разделения властей Президент не вправе повлиять на бюджетные расходы законодательной и судебной властей, которые устанавливаются без его оценок и предложений.

В-третьих, это касается *военных полномочий* Президента как *главнокомандующего*. Несмотря на право Конгресса объявлять войну, президенты часто по собственному усмотрению использовали вооруженные силы.

В-четвертых, Президент обладает *подразумеваемыми полномочиями*, объем которых зависит от того, как трактуются его конституционные полномочия Конгрессом и Верховным Судом. К ним относились чрезвычайные полномочия Президента в периоды кризисов.

Эффективное осуществление Президентом своих многочисленных функций невозможно без разветвленной *системы органов федеральной исполнительной власти*. Условно их можно разделить на две группы:

1) *президентские службы*, т.е. органы исполнительной власти, непосредственно находящиеся при президенте и входящие в его администрацию;

2) *правительственные учреждения*: исполнительные департаменты, федеральные агентства и правительственные корпорации. Старейшим структурным подразделением исполнительной власти при Президенте является его *Кабинет*, т.е. *собрание министров*, руководителей исполнительных департаментов. Они выполняют роль советников Президента. В настоящее время их 14. Однако в кабинет могут входить и другие, специально назначенные Президентом лица. По этой причине состав Кабинета насчитывает более 20 человек. В 1939 г. было создано *Исполнительное бюро* Президента, в которое вошли Управление делами Белого Дома, Бюро бюджета, а позднее Национальный Совет Безопасности, Управление гражданской и оборонной мобилизации, Совет экономических консультантов.

Внутренняя структура *исполнительного бюро* президента менялась в зависимости от стиля руководства. В настоящее время в его составе:

1. *Служба Белого дома*: круг лиц, тесно связанных с Президентом. Его штат на сегодняшний день насчитывает около 600 человек.

2. *Служба вице-президента*.

3. *Административно-бюджетное управление*, создано в 1970 г. на основе Бюджетного бюро Белого дома; среди его функций: составление проекта

госбюджета, определение финансовой политики, контроль за эффективностью деятельности госаппарата.

4. *Группа экономических советников* - консультирует Президента по экономическим вопросам и готовит ежегодные послания Конгрессу США.

5. *Совет национальной безопасности*, созданный в 1947 г. в разгар «холодной войны», - курирует практически все вопросы внешней политики и национальной безопасности.

Правительственные учреждения, входящие в структуру исполнительной власти, составляют *центральную государственную администрацию*.

1. Важнейшим органом исполнительной власти, непосредственно подчиненным Президенту, являются *исполнительные департаменты (министерства)*. В США 14 правительственных департаментов, в которых сосредоточено 90% федеральных госслужащих; во главе их стоят *секретари*, которые назначаются Президентом с согласия Сената. Основные структурные подразделения министерства возглавляют *заместители секретаря и помощники*, также получающие *политическое* назначение. Остальные служащие являются карьерными чиновниками, защищенными «системой заслуг». Главной функцией департаментов является *проведение* законодательной и исполнительной политики. По структуре, функциям, бюджету, государственно-политическому значению департаменты подразделяются на *внутренние* (государственный департамент, министерство обороны, юстиции, финансов), определяющие политику Президента, и *внешние*, занятые реализацией постоянных программ.

2. *Федеральные агентства* (Комиссия по международной торговле, Федеральная резервная система, Национальное агентство по авионавигации и исследованию космического пространства и т.д.). В сферу компетенции агентств входят исполнительные, квазизаконодательные (издавать приказы общего применения, следить за их исполнением), квазисудебные (разрешать через административные суды возникающие при реализации приказов конфликты). Во главе агентства стоит администратор, назначаемый Президентом.

3. *Правительственные корпорации*. Это квазипредпринимательские учреждения, сочетающие черты правительственных агентств и предприятий частного бизнеса. Хотя главы корпораций назначаются Президентом с согласия Сената, они обладают достаточной автономией. Правительственные корпорации учреждаются в тех сферах экономики, где привлечение частного капитала или нежелательно, или невозможно из-за низкой рентабельности, поэтому в них нет акционеров (это почтовая служба США, Американская транспортная корпорация, Корпорация долины реки Теннесси и др.).

В США сегодня насчитывается 3 млн. федеральных служащих.

Расширение полномочий исполнительной власти, особенно Президента, *оттесняет* на вторые роли *Конгресс США*. В 70-е годы XX в. реформы, проведенные в Конгрессе, позволили ему вернуть функцию контроля за исполнительной властью. Современный Конгресс США - это *парламент-*

преобразователь. Он имеет эффективную систему комитетов, которые преобразуют различные предложения и инициативы в *законы*.

Самым важным элементом структуры законодательного органа является *система комитетов*. Большая часть работы конгресса осуществляется не на сессиях, а именно в комитетах. Самые многочисленные из них *постоянные комитеты*, предназначенные для реализации специфической политической линии, позволяющие развивать экспертизу каких-либо проблем. Законодательные предложения направляются в соответствующий исполнительский комитет. Таким образом, постоянные комитеты играют роль не только в законотворчестве, но и контролируют исполнение законов. Большинство их имеют *подкомитеты*, которые специализируются в частных аспектах законопроектов. Помимо формальной роли в законотворческой деятельности Конгресса, система комитетов является важной частью его *представительской функции*. Внутривластные структуры Конгресса отражаются в его системе комитетов. Избирательный округ, представитель которого председательствует в «важном» комитете, обычно получает больше правительственных проектов (стимулируют местную экономику), нежели округа с менее сильным представительством.

Конгресс США в состоянии проводить национальную политику только в том случае, если достигнут консенсус общественного мнения. В случае, когда отсутствует мощное общественное мнение или явно выраженный национальный интерес, Конгресс реагирует на требования политических партий, заинтересованных групп, интересы лоббистов и отдельных влиятельных людей. Преследуя какие-либо *общие интересы*, конгрессмены создают неформальные группы - *каукузи*. Они не имеют в конгрессе формального статуса, следовательно, их деятельность не финансируется. Конгрессмен может одновременно принадлежать к нескольким каукузи, общее количество которых более 100. Каукузи объединяют членов различных партий, комитетов, палат. Некоторые каукузи создаются по территориальному или социальному (этнические и иные меньшинства) признакам. Наиболее известные каукузи такого рода - *неформальные группы* по вопросам женщин и черного населения. Существуют каукузи идеологического свойства, функционирующие как подгруппы политических партий. Достаточно упомянуть так называемый «*демократический форум*» и *республиканский комитет исследований*. Вполне очевидно, что коалиции в конгрессе организуются по политическому признаку, а не по партийному.

В американской системе представлены только две главные *партии*. *республиканская* и *демократическая*. Партийные лидеры оказывают влияние на те или иные назначения в комитеты и подкомитеты. К тому же ответственность за организацию и контроль повестки работы каждой палаты Конгресса несет партийное большинство. Партия большинства располагает также большинством в каждом комитете и подкомитете.

Так как в каждой *палате* существует отдельная партийная структура, партийное руководство сохраняет свое влияние. Каждая партия имеет в палатах своего лидера, известного как *лидер большинства* и *лидер меньшинства*, что

зависит от его (ее) партии в данной палате. *Вторым*, по возможности официальным, лицом в каждой партии является лицо, ответственное за организацию поддержки законодательных предложений. Существует также ряд комитетов и помощников в каждой партии. Партийная дисциплина в Конгрессе практически отсутствует. Партийные руководители не в состоянии воспрепятствовать членам партии участвовать в перевыборах, влиять на исход выборов, на расстановку постов в комитетах и даже сохранить свои руководящие позиции без поддержки со стороны партийного большинства. В целом партийные организации играют большую роль в *Палате представителей*, нежели в Сенате. Такое положение отражает не столько силу самой организации, сколько тесные связи с ними формального лидера Палаты представителей.

Руководитель Палаты представителей — *спикер* — является видным членом партии большинства. Власть спикера с годами менялась. *Реформа Конгресса* 70-х годов XX в. реставрировала многие полномочия спикера — сегодня очень сильной политической фигуры. Деятельность спикера тесно связана с руководителями партийного большинства в отношении распорядка дебатов, парламентских назначений и других вопросов. В этом смысле должность спикера является не столько партийной, сколько представительской в нижней палате - Палате представителей.

Другое дело — *Сенат*. Он компактнее по численности и менее формален в организационном плане, чем нижняя палата: Палата представителей имеет более выраженную иерархическую структуру. Ее руководители более властны, парламентские процедуры заформализованы, младшие члены находятся в большей зависимости по сравнению с Сенатом. В Палате представителей существует даже комитет по распорядку, помогающий руководителю парламентскими процедурами. Сенат аналогичным комитетом не располагает.

История взаимоотношений *Президента и Конгресса* в XX в. позволяет выявить четыре модели их взаимоотношений: 1) партнерство; 2) сопартнерство; 3) двухпартнерство; 4) перекрестное партнерство.

Партнерство налицо в том случае, когда партия Президента составляет в конгрессе большинство. В этих условиях нет необходимости в компромиссах и коалициях, поддержке оппозиционной партии, поскольку Президент может заручиться голосами тех, кто, по крайней мере, формально разделяет его политические приоритеты и ценности. К тому же, как наиболее видная и мощная фигура своей партии Президент может оказать помощь на выборах тем политикам, которые поддерживают его программы, не опасаясь при этом в их лице обрести в ближайшем будущем своего конкурента.

Сопартнерство возникает в том случае, если Конгресс контролирует одна политическая партия, а институт президентства — другая. Каждая из них, как правило, представляет собственную правительственную программу. Конгресс вырабатывает более независимые предложения. Соответственно более широкий размах получают политические дискуссии, поскольку каждая партия стремится укрепить свои позиции и дискредитировать инициативы своего оппонента. *Негативная* сторона сопартнерства - сложность

компромиссов. В этих условиях, как правило, сопартнеры пытаются блокировать усилия друг друга, загнать соперника в тупик; существенно затрудняется коммуникация двух ветвей власти, тормозится реализация новой общественной политики. Порой это приносит пользу, но во время национального кризиса становится опасным.

Двухпартнерство типично в области внешней политики. Принципиальное отличие двухпартнерства от сопартнерства в степени независимости действий и точках соприкосновений партийных линий: сопартнерство также разделяет президентство и конгресс между двумя партиями, но действия двух ветвей власти и обеих партий тщательно координируются с главными представителями обеих ветвей власти, тесно сотрудничающих в интересах общего результата. Широкомасштабное сотрудничество легче достигается во внешнеполитических вопросах, нежели в области внутренней политики. В вопросах внешней политики члены обеих партий и население избирательного округа проявляют большее единодушие.

Перекрестное партнерство представляет собой случаи сотрудничества важных фракций обеих партий. Если партия Президента составляет парламентское меньшинство, он опирается на личную поддержку значительной части партии большинства, что значительно обеспечивает его возможности сильного лидерства и политического успеха.

Наиболее сильными позициями президенты обладают в условиях партнерства, затем в убывающей степени следуют двухпартнерство, перекрестное партнерство и, наконец, сопартнерство.

Система источников американского права. Законодательство США состоит из *федеральных законов и законов штатов*. Среди федеральных законов особое место занимает *Конституция США*. Издаваемые законы не должны противоречить Конституции, в противном случае Верховный Суд США признает их недействительными. Существенный рост числа законов начинается с 30-х годов XX в. Не менее важным источником американского права остаются *судебные прецеденты* - решение вышестоящего суда, вынесенное по конкретному делу и обязательное для нижестоящих судов при разрешении аналогичных дел.

Потребность в единообразном толковании и применении правовых норм по всей стране востребовала к жизни такой источник права, как *кодексы*. Это касалось, в первую очередь, *торгового, уголовного, административного права*.

Рост числа законов в XX в. потребовал проведения крупномасштабных работ по их систематизации. Так возник еще один источник *собрания законодательства*, которые именуются также кодексами. В 1926 г. был составлен федеральный *Свод законов*, который раз в шесть лет периодически обновляется. Он включает 50 разделов, связанных с определенной сферой правового регулирования («сельское хозяйство», «промышленность и торговля», «уголовный процесс и судопроизводство»). Главная цель этих сводов и сборников *классифицировать* американские законы, оставляя в стороне общее право. Хотя американское право не знает деления на отрасли,

однако *условно* можно выделять совокупность правовых норм, направленных на регулирование однородных общественных отношений (имущественных, управленческих, семейных и т.д.).

Трудовое право США. В развитии трудовых правоотношений в США в XX в., т.е. отношений, складывающихся между работодателем и наемным работником, можно выделить два этапа. *Первый этап* (XIX в. 30-е годы XX в.) — это период антагонистического противостояния предпринимателей и рабочих, подавления прав последних. *Второй этап* (с 30-х годов XX в.) — складывание отношений социального партнерства бизнеса и профсоюзов, основанных на создании справедливых условий труда и развитой системы социальных гарантий.

В начале XX в. монополии используют силу государства для *подавления* организованного движения рабочих за свои права. Например, *Закон Шермана 1890 г.* приравнивал профсоюзы к «*монополиям*», а их деятельность - к «сговорам с целью ограничить торговлю». Широкое распространение получает практика издания *запретительных приказов* против забастовок. Постепенно государство переходит к роли *арбитра* и *посредника* в отношениях «работодатель - наемный работник».

20 марта 1932 г. было ограничено право судов вмешиваться в трудовые конфликты, т.е. фактически срывать любую стачку по своему усмотрению. Отменялся договор по которому предприниматель перед зачислением рабочего требовал от него письменного обязательства о том, что он не вступит в профсоюз. Радикальный *поворот* в отношениях бизнеса и профсоюзов произошел в период «Нового курса» Ф. Рузвельта. В области трудовых отношений он проводил политику *социального партнерства* рабочих и предпринимателей и социальной ответственности государства за благосостояние трудящихся. В 1935 г. был принят *Закон о трудовых отношениях (Закон Вагнера)* для устранения препятствий, возникающих на пути свободного развития торговли. Он распространялся только на отрасли производства, связанные с торговлей между штатами. Закон официально разрешил организацию профсоюзов, давал рабочим право на заключение коллективных договоров, санкционировал стачки, бойкоты, пикеты. Тем самым он впервые запретил властям и предпринимателям применять репрессии за принадлежность к профсоюзам и ограничил вмешательство в их внутренние дела. Судей обязали рассматривать жалобы профсоюзов на нарушение данного закона. Закон Вагнера *запретил* «нечестную трудовую практику». Предприниматели не могли игнорировать предусмотренные законом права профсоюзов на заключение коллективных договоров. Был создан *Национальный совет по трудовым отношениям* (члены которого назначались Президентом с согласия Сената), но на практике его запретительные приказы со временем все чаще издавались против профсоюзов.

В 1935 г. на федеральном уровне устанавливается разветвленная *государственная система социальной защиты*. По *Закону о социальном страховании 1935 г.* рабочие в возрасте свыше 65 лет впервые в истории США стали получать пенсию за счет отчислений из их зарплаты и взносов

предпринимателей. Выплачивались пособия по безработице в течение 10 недель. Половина американских рабочих, работающих по найму, добилась платных отпусков, увеличения заработной платы, сокращения рабочего дня, повышения платы за сверхурочные работы. Трудовое и социальное законодательство второй половины XX в. продолжало линию *социального партнерства* и создания благоприятных условий труда всем категориям наемных работников. В 1963 г. был принят *Закон о равной оплате труда мужчин и женщин*. Запрещается дискриминация при найме и оплате труда, продвижении по службе по этническому, возрастному признакам, состоянию здоровья (Закон о гражданских правах 1964 г. (титул 7), Закон о дискриминации в трудовых отношениях по возрасту 1967 г., Закон о правах инвалидов 1990 г.).

Уголовное право США, Сфера уголовно-правовых отношений находится в компетенции федерации и штатов.

Федеральное уголовное законодательство XX в. представлено *Уголовным кодексом 1909 г.*, который был переработан в 1948 г. и в виде кодифицированного акта включен в качестве части 1 раздела 18 *Свода законов США*.

В конце 60-х годов XX в. предпринимались неоднократные попытки *реформы* федерального уголовного законодательства, итогом которой должен был стать новый уголовный кодекс.

В 1984 г. при Президенте *Р. Рейгане* в период разгара борьбы с возросшей преступностью, особенно организованной, Конгресс принял *Комплексный закон о контроле над преступностью*. В нем возобладала линия сторонников жесткой уголовной репрессии. Он предусматривал усиление уголовной ответственности по отношению к рецидивистам и особо опасным видам преступности (терроризм, сбыт наркотиков и т.д.). Однако практика применения этого закона показала, что для эффективной борьбы с преступностью нужны не отдельные уголовные законы и изолированные меры, а направленная и скоординированная государственная политика, осуществляемая как штатными, так и федеральными органами.

В 1962 г. Американский институт права подготовил *Примерный уголовный кодекс*. Его задача состояла в *сближении* уголовного законодательства штатов, в выработке критериев трактовки основных институтов уголовного права. Примерный уголовный кодекс оказал большое влияние на уголовное законодательство штатов.

Под флагом антикоммунизма в 1938 г. была создана *Комиссия по расследованию антиамериканской деятельности*. преступлениям были отнесены всякие действия в устной или печатной форме, которые могут вызвать у военнослужащих неподчинение, нелояльность или отказ выполнять свои обязанности. Закон грозил карой всем, кто состоит в организации или примыкает к группе, которая проповедует или готовится силой свергнуть правительство США. Санкция тюремное заключение до 10 лет и штраф до 10 тысяч долларов. Официально закон считался *антифашистским*, направленным

против «пятой колонны». Но он ставил другую цель - давал правовую основу для разгрома компартии.

В 1950 г. был принят *Закон о внутренней безопасности* (Маккарэна—Вуда), по которому создавалось *Управление по контролю за подрывной деятельностью*. Ему предоставлялось право определять, является ли та или иная организация «коммунистически действующей организацией» или «организацией коммунистического фронта». Такие организации подлежали обязательной регистрации в министерстве юстиции, а их члены фактически ограничивались в гражданских правах. Отказ от регистрации предусматривал достаточно жесткие санкции. В случае объявления «чрезвычайного положения» Президент получал право с согласия министра юстиции отдавать распоряжение о задержании и интернировании любого лица, если имелось «...разумное основание полагать, что это лицо может потенциально представлять угрозу для национальной безопасности США». 24 августа 1954 г. был принят *Закон о контроле за подрывной деятельностью* (Хэмфри—Батлера), объявлявший вне закона компартию США, которая характеризовалась как «орудие заговора, замышляющего свержение правительства».

Американское уголовное законодательство подразделяет *преступные деяния* на две основные категории - *фелонии* и *мисдиминоры* в зависимости от: а) общественной опасности и процедуры ареста; б) условий отбывания наказания и в) юридических последствий уголовного осуждения. К *фелонии* относятся более тяжкие преступления, которые наказываются лишением свободы на срок свыше одного года. *Мисдиминоры* - это менее тяжкие преступления. Кроме того, существуют и *процессуальные* различия: так, лицо, подозреваемое в совершении *фелонии*, подлежит аресту с меньшими формальностями. Хотя для человека, подозреваемого в мисдиминоре, участие адвоката в судебном разбирательстве не обязательно. Наконец, осужденные за фелонию отбывают наказание в колониях строгого режима, а по выходу на свободу они лишаются права занимать публичные должности. На лиц, осужденных за мисдиминоры, эти правила не распространяются. Все эти особенности материального и процессуального уголовного права США являются результатом влияния английского общего права. В системе уголовных наказаний США выделяются четыре *основные* наказания (смертная казнь, лишение свободы, probation и штраф) и множество *дополнительных* (конфискация имущества, обязанность возместить ущерб, лишение какого-либо права, общественные работы и т.д.). За особо тяжкие преступления (общегосударственные и общеуголовные) в США применяется *смертная казнь*. Усиление демократических начал в конце 60-х годов XX в. привело к тому, что в 1967 г. был установлен *мораторий* на исполнение смертных приговоров, который не имел официального характера. В 1972 г. Верховный Суд признал, что смертные приговоры, вынесенные на основе действовавших тогда уголовных законов штатов в качестве «жестоких и необычных» мер наказания и *противоречащих* Конституции (*поправке VIII*), являются *противоправными*. В 1976 г. Верховный Суд признал, что в существующих условиях роста преступности смертная казнь *не является* антиконституционной, но ограничил

ее применение рядом условий. Смертные приговоры в *штатах* могут быть вынесены лишь за тяжкое убийство или же за лишение жизни, явившееся результатом другого тяжкого преступления. Возможность выбора между смертной казнью и пожизненным заключением предоставляется суду присяжных. В 1988 г. Верховный Суд ввел еще одно ограничение: смертная казнь не может применяться к несовершеннолетним в возрасте 16 лет. *Федеральное законодательство* США предусматривает смертную казнь за несколько видов особо тяжких государственных, воинских и общеуголовных преступлений. В уголовных кодексах 36 *штатов* в настоящее время смертная казнь применяется в различных формах: с помощью электрического стула, газовой камеры, расстрела, повешения, а также посредством смертной инъекции.

Согласно статистике, две трети осужденных за фелонию в США приговариваются к *лишению свободы*. Начиная с 1870 г. в США существовала практика *неопределенных приговоров*. Согласно ей, судья в рамках, предписанных законом для данной категории преступных деяний, устанавливает в приговоре лишь минимальный и максимальный срок лишения свободы. Реальный срок заключения зависит от решения *Комиссии по условно-досрочному освобождению* (т.е. административного органа, а не суда). Комплексный закон о контроле за преступностью 1984 г. *запретил* подобную практику, он предписывал федеральным судам устанавливать строго фиксированные сроки лишения свободы для осужденных за насильственные преступления и рецидивистов. Альтернативой лишению свободы мерой наказания является *пробация* (т.е. испытание). Пробация назначается за большинство преступлений, кроме тяжких: осужденного оставляют на свободе под наблюдением специальной службы. Малозначительные преступления влекут за собой *штраф*. По федеральному уголовному закону и кодексам штатов штраф применяется в качестве альтернативной санкции за весьма тяжкие преступления, включая и те, которые предусматривают лишение свободы от 10 до 20 лет. По Комплексному закону о контроле за преступностью (1984 г.) все чаще допускается *одновременное* назначение штрафа, probation и лишения свободы.

Важным направлением деятельности правоохранительных органов США в 80-е годы XX в. была борьба с *организованной преступностью и наркотрафиком*.

После террористических актов 11 сентября 2001 г. в США главным направлением уголовной политики стала борьба с *международным терроризмом*, которая потребовала перестроить правоохранительную систему. В конце 2004 г. Конгрессом США была осуществлена радикальная реформа спецслужб: был создан *Антитеррористический центр* по борьбе с международным терроризмом. Координацию деятельности всех 15 спецслужб США осуществляет *Служба национальной разведки*.

Суд и процесс. Современная судебная система США состоит из федеральных судов и судов штатов. Возглавляет *федеральную* судебную систему *Верховный Суд США*, состоящий из 9 судей, назначаемых Президентом

с согласия Сената. Его основная функция рассмотрение жалоб на решения нижестоящих федеральных судов и судов штатов, если в них затронут «федеральный вопрос». Кроме того, Верховный Суд *орган конституционного контроля*, определяющий соответствие издаваемых нормативно-правовых актов Конституции США. Основным звеном федеральной судебной системы являются *окружные суды*. Вся территория страны поделена на округа таким образом, что в каждом штате имеется от одного до четырех округов. Всего их 95, в которых заседают от 2 до 27 судей. Окружные суды заняты рассмотрением гражданских и уголовных дел. Пересмотр дела в случае апелляции возможен в *федеральном апелляционном суде*. В США насчитывается 14 федеральных апелляционных судов, каждый из которых охватывает территорию от 3 до 10 штатов. Они были созданы в качестве судов промежуточной юрисдикции между Верховным Судом США и окружными судами. Наряду с этим в США Конгресс для разрешения специфических дел вправе учреждать *специальные суды*. Разновидность специального суда - *Военный апелляционный суд* и *Претензионный суд*.

Каждый *штат* в США имеет собственную судебную систему. Большинство из них организовано по тому же принципу, что и федеральные. Основным звеном судебной системы в штатах выступают *суды общей юрисдикции*, которые чаще всего именуются *окружными судами*. Для рассмотрения жалоб на приговоры судов общей юрисдикции были учреждены *апелляционные суды штатов*. Наконец, *высшей* судебной инстанцией является *Верховный Суд штата*. Во многих штатах действуют и специальные суды.

Уголовный процесс и судопроизводство в США складывались под влиянием судебных традиций английского общего права и характеризуются сохраняющимся многообразием форм в различных штатах. Попытки унифицировать уголовно-процессуальное законодательство в первой половине XX в. с помощью Примерного уголовно-процессуального кодекса (1930 г.) и Примерного кодекса о доказательствах (1942г.) провалились. Консолидация уголовно-процессуального законодательства на федеральном уровне была осуществлена в 1948 г. Тогда многие положения, связанные с производством ареста и обыска, с разбирательством дела в суде, с обжалованием приговоров, были собраны в части 2 *раздела 18 Свода законов США*, получившей название «*Уголовный процесс*». Кроме того, важные положения процессуального права изложены в *разделе 28 («Судопроизводство и судебная практика»)* *Свода законов США* (в редакции 1948 г. с последующими изменениями и дополнениями).

Согласно этим источникам права в США функционирует *согласительная* форма процесса. Для него характерно: 1) процессуальное *равенство* сторон; 2) бремя *доказывания* вины обвиняемого лежит на обвинителе, который должен убедить в своей правоте коллегию присяжных; 3) *арбитром* в споре выступает суд, который обычно является судом присяжных, оценивающим доказательства по внутреннему убеждению; 4) большую роль играет *право* о допустимости и недопустимости доказательств, поскольку осуждение подсудимого возможно только на основе доказательств, полученных законным путем. Доказательства,

добытые с нарушением процессуальных правил, особенно в результате таких процессуальных действий, как обыск и арест, не могут быть использованы обвинением и отвергаются судьей. Как нарушение должной правовой процедуры рассматриваются, например, доказательства, добытые полицией при обыске в присутствии понятых и экспертов, но без представителей защиты.

Уголовный процесс на федеральном уровне и в штатах складывается из нескольких *стадий*. Первая стадия *предварительное расследование*, установление фактических обстоятельств дела, которое осуществляют многие органы и должностные лица: полиция, атторнатура (структура, близкая к европейскому пониманию прокуратуры), специальные следственные комиссии (постоянные и временные), коронеры (следователи по делам о скоропостижной либо ненасильственной смерти), в определенных случаях большое жюри присяжных. В основном расследование преступлений осуществляет полиция, а правом возбуждать уголовные дела обладают федеральные атторнеи.

Вторая стадия - *предварительное производство в суде*, представление обвинителем и защитником собранных ими доказательств судье. На их основании судья решает вопрос о привлечении к уголовной ответственности, мерах пресечения, возможности освобождения под залог и т.п. В зависимости от результатов предварительного производства решается вопрос о предании суду. Это компетенция атторнея, а по наиболее важным делам - Большого Жюри, состоящего из постоянных заседателей. Особенностью Большого Жюри является рассмотрение материалов следствия в состязательной форме в присутствии прокурора, обвиняемого или его защитника. Большое Жюри либо выносит вердикт о прекращении дела, либо о привлечении обвиняемого к уголовной ответственности и передаче дела в суд.

Третья стадия - *судебное разбирательство дела*. Эта стадия предусматривает: 1) объявление подсудимому обвинительного акта и выявление его отношения к нему (признание или отрицание подсудимым вины); 2) формирование жюри присяжных 12 человек, отобранных из различных слоев общества; 3) судебное следствие (показания под присягой свидетелей, экспертов, прокурора, адвоката, обвиняемого); 4) прения сторон; 5) принятие вердикта присяжными заседателями; 6) в случае признания ими виновности подсудимого установление меры наказания и вынесение приговора. Вердикт (приговор), который выносит жюри, должен быть единогласным. Если единогласия не достигнуто, то судья объявляет суд недействительным и назначает новое судебное разбирательство. Малозначительные уголовные дела рассматриваются судьей единолично в рамках *суммарного* производства, т.е. в упрощенном порядке, без соблюдения строгих формальных правил.

Контрольные вопросы

1. Что такое «великая депрессия»?
2. Почему Ф.Д. Рузвельт был вынужден принимать меры чрезвычайного характера в США?
3. Как определить понятие «новый курс» Рузвельта?

4. Перечислите основные законы, регулировавшие сферу промышленности, банковского дела, и сельского хозяйства в США в 1933 г.
5. Какой была реакция внутри страны на нововведения Рузвельта?
6. Кто был вправе поставить вопрос о неконституционности мер «нового курса»?

Лекция № 14. Новейшие тенденции развития государства и права в Великобритании.

Изменения в политической системе. Появление лейбористской партии. Усиление роли парламента. Правительство, правительственный аппарат, кабинет. Статус премьер-министра. Парламентские реформы (акты о народном правительстве 1918, 1928, 1948, 1969 гг.). Развитие делегированного законодательства (акты 1920, 1934, 1936, 1939, 1964, 1986 гг.). Судебное законодательство 1971, 1973 гг.

Государственный строй Великобритании XX в. представлял собой парламентскую монархию. 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.

Избирательные реформы. В XX в. были завершены демократизация избирательного права и превращение его во всеобщее и равное. Целью демократизации была интеграция новых социальных групп, которые возникали в процессе структурной перестройки экономики, в политическую жизнь, формирование у них лояльного, а не протестного отношения к политической системе. 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.

Становление системы «партийной» демократии. Вовлечение в политическую жизнь всего взрослого населения в результате демократизации избирательного права резко повысило роль политических партий. В новых условиях проведение избирательных кампаний стало под силу лишь мощным и дисциплинированным партиям. Политические партии в 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. На выборах происходит соревнование политических программ партий, и партия, чья программа получила поддержку у большинства избирателей, и будет наделена правом на ее осуществление. Победившая партия, обладающая большинством в парламенте, формирует правительство, которое реализует предвыборную программу. В XX в. обе партии не ставили под сомнение основы общественного строя и не стремились к его кардинальным изменениям. Они предлагали обществу различные модели политико-государственного управления, в которых соотношение механизмов государственного регулирования и свободной конкуренции было неодинаковым. Лейбористская партия настаивала на широком вмешательстве государства в социально-экономические отношения и сокращении социального неравенства. Консервативная партия, напротив, стремилась преодолеть уравнильность, ограничить государственное регулирование, поощрять частную инициативу.

Лейбористская партия проводила курс на создание и эффективное функционирование социально ориентированной рыночной экономики и социального государства. В этой модели общественного развития центральное место занимало государственное регулирование. 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. 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. Наряду с этим укрепление семьи, религии, традиций, патриотизма и уважения к государству позволяет смягчить воздействие стихии рынка на человека, придает смысл его существованию. Идеология неоконсерватизма была реализована правительством М. Тэтчер в 1979—1990 гг.

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).

Верховенство Кабинета министров. Усиление роли органов исполнительной власти, в первую очередь Кабинета и премьер-министра, противоречит фундаментальному положению неписаной английской Конституции, которая закрепила принцип верховенства парламента.

Реальная власть в XX в. полностью сосредотачивается в руках Кабинета — относительно узкого круга лиц из правительства. Правительство Великобритании имеет весьма своеобразную структуру. Из-за отсутствия закона о правительстве, который устанавливал бы его правовой статус, оно формировалось эволюционно: новые функции возлагались на руководителей старинных учреждений. В результате возникла весьма сложная должностная иерархия административной власти, в которой выделяют три институции (структуры).

1. Официальное правительство, которое в соответствии с Актом о дисквалификации Палаты общин 1975 г. по численности не может превышать 95 человек. В действительности реальное число министров короны, являющихся одновременно парламентариями, составляет примерно 120 человек. Сюда входят: 1) главы департаментов (государственные секретари: это собственно министры); 2) министры без портфеля и члены правительства, занимающие традиционные должности (например, лорд-хранитель печати, лорд-председатель Совета и т.д.); 3) государственные министры - заместители «настоящих» или старших министров, они руководят крупными правительственными ведомствами или выполняют отдельные ответственные поручения своего руководителя; 4) парламентские секретари и помощники старших министров — руководители определенного направления в министерстве, назначаемые для обеспечения связей министра с парламентом.

2. Кабинет или, собственно, правительство. Потребность в Кабинете была вызвана тем, что разраставшееся официальное правительство было малопригодным для эффективного осуществления своих административно-политических функций, поскольку в полном составе оно не собирается. Для оперативного решения неотложных вопросов возникла более узкая коллегия из членов правительства, которая осуществляет текущее управление государством, - Кабинет, который появился на основе конституционного соглашения (обычая). Первоначально Кабинет выделился из Тайного Совета еще в XVIII в. Тогда в его состав входило 5 человек. В начале XX в. произошло оформление юридического признания Кабинета. Его главная задача состоит в согласовании деятельности ведомств с целью обеспечения их солидарных действий в рамках политической программы правящей партии. Деятельность его не регулируется законом, поэтому состав не является определенным. Все члены Кабинета назначаются премьером, в их число обычно входят главы важнейших департаментов, руководители партийной фракции в парламенте. Заседания Кабинета обычно проходят раз в неделю.

3. «Внутренний кабинет». Часто премьеру приходится балансировать между административной эффективностью принимаемых решений и необходимостью представительства и учета интересов ведущих департаментов, лидеров правящей партии. В таких случаях 20 человек - членов Кабинета

достаточно много для решения оперативных вопросов. Из соображений административного удобства премьер-министр создал Внутренний кабинет из 10—12 человек. Статус Внутреннего кабинета законодательно не оформлен, что увеличивает властные полномочия премьер-министра, который может даже важные решения обсуждать не с Внутренним кабинетом, а лишь со своим ближайшим окружением.

Следует отметить, что предварительное согласование позиций происходит в ходе заседания постоянных комитетов Кабинета. Они окончательно оформились только после Второй мировой войны. Постоянные комитеты, их обычно около 20, занимаются наиболее важными направлениями правительственной деятельности: обороной и внешней политикой, экономической стратегией, законодательством, внутренней и социальной политикой и т.д. Они дают рекомендации Кабинету, который обычно с ними соглашается. Усиление роли Кабинета министров в XX в. выражалось в следующих формах.

1. Центр принятия важнейших политических решений переместился из парламента в правительство. Это стало следствием перераспределения политического влияния между парламентом и Кабинетом в пользу последнего. В значительной мере этому способствует и то обстоятельство, что в начале XX в. был легитимизирован принцип совмещения депутатского мандата с занятием должности министра. В 1926 г. «Акт о переизбрании министров» установил, что государственная служба не влечет дисквалификации членов палаты общин. Премьер-министр и члены Кабинета должны быть депутатами Палаты общин. Тем самым юридически признавалось, что кабинет является «комитетом законодательного органа». Сессии парламента посвящаются в основном обсуждению законопроектов правительства и Кабинета. Билли, внесенные «частными» членами парламента, почти не имеют шансов пройти сложную процедуру. К тому же для обсуждения таких законопроектов отводится только один день в неделю, да и тот сокращенный (пятница). Подавляющее большинство неугодных Кабинету биллей тщательно фильтруется в постоянных комитетах.

Таким образом, Кабинет министров практически монополизировал право законодательной инициативы в парламенте и формирует законодательную повестку дня.

2. Резкое увеличение функций Кабинета и существенное возрастание ответственности органов административной власти являются следствием расширения государственного вмешательства во все сферы жизни общества. Во-первых, в руках правительства сосредоточилась особая законодательная власть, делегированная ему парламентом. Если в XIX в. эти полномочия касались издания частных биллей, регламентирующих положение дел в отдельных местностях, деятельности юридических или физических лиц, то в XX в. они распространяются на публичные билли, регулирующие общезначимые, существенные вопросы. Тем самым парламента был оттеснен на второй план, а Кабинет министров узурпировал его важнейшую прерогативу.

Таким образом, правительство само решает, какие акты ему провести через парламент, а какие принять самому. С 1920 по 1937 г. парламент в среднем ежегодно принимал не свыше 70 статутов, тогда как исполнительные органы издали постановлений и приказов почти в 20 раз больше. В свою очередь, министры на основе делегации перепоручали издание актов подотчетным органам. Субделегация также приобретала все большее значение, она носила многоступенчатый характер.

Во-вторых, Кабинет министров получил в 1920 г. чрезвычайные полномочия. Акт о чрезвычайных полномочиях предоставлял правительству право издавать от имени короля указ о чрезвычайном положении. Такой указ может быть издан в случае «непосредственной угрозы со стороны лица или группы лиц» снабжению общества средствами жизнеобеспечения (продовольствие, транспорт, энергия и т.п.), и предусматривает возможность применения чрезвычайных мер для поддержания «нормальной жизни общества», обеспечения страны важными ресурсами и предметами первой необходимости. Парламент должен был одобрить указ о введении чрезвычайных полномочий в 7-дневный срок, не рассматривая конкретные способы их осуществления правительством. Акт 1920 г. был направлен главным образом против забастовок. В новой редакции закона 1964 г. снята прежняя классовая направленность, теперь он предусматривает предоставление правительству исключительных полномочий в любых чрезвычайных условиях.

В-третьих, расширение государственного вмешательства в различные сферы жизни общества сопровождалось бюрократизацией госаппарата. Если в 1914 г. имелось 21 министерство, то в 1924 г. их стало 35. В 1917—1919 гг. была учреждена должность госсекретаря по делам авиации, созданы: департамент научных и промышленных исследований; министерства здравоохранения, транспорта, сельского хозяйства и рыболовства; в 1925 г. ведомство по делам доминионов. Во время Второй мировой войны были созданы министерства: информации, национальной службы, экономической войны, топливной и энергетической промышленности, государственного страхования, гражданской авиации и, кроме того, сотни комитетов при Кабинете и министерствах. К середине 60-х годов XX в. существовало более 100 министерств, соответственно резко выросло число госслужащих. В 1914 г. их было 281 тыс., в 1939 г. — почти 400 тыс., а расходы на их содержание выросли почти в пять раз. Им запрещалось состоять в политических партиях и профсоюзах.

В-четвертых, усиливалась централизация местного управления, его зависимость от Кабинета. В соответствии с Актом о местном управлении 1929 г. контроль над местными органами перешел от Совета местного управления к министерству здравоохранения, а позднее к учрежденному министерству коммунального управления и планирования. В 1930 г. органы местного самоуправления были лишены почти всех самостоятельных источников доходов. Сводный акт о составе и полномочиях органов местного самоуправления 1933 г. предписывал, что все их расходы должны покрываться за счет ассигнований из фондов казначейства. В 1936 г. из ведения местных властей было изъято содержание дорожных магистралей, а с 1940 г. - пожарное

дело. Акт о местном самоуправлении подробно определил порядок возникновения, структуру, аппарат, а также другие административные и финансовые стороны деятельности местных органов. Любое действие местного органа, выходящее за предписанные Актом права, признается превышением полномочий, т.е. недействительным. Контроль за местным управлением осуществляет министерство охраны окружающей среды, а по отдельным вопросам (образование, здравоохранение, финансы и т.п.) - и другие министерства. Утверждению вышестоящих властей подлежат акты муниципалитетов, содержащие императивные предписания, акты о застройке населенных пунктов, о местных налогах. Закон 1972 г. внес изменения в архаичную систему местных органов, установив две ступени местных органов - в графствах и городах.

В-пятых, управление военно-полицейским аппаратом сосредоточивается в руках министра внутренних дел. Автономия полиции, провозглашенная в Законе о полиции 1919г., на практике оказалась фикцией. Формально полиция подчинялась специальным комитетам при Совете графств и мировых судей, но в оперативном отношении она полностью стала зависимой от министерства внутренних дел. Констебль начальник полиции графства и городских поселений стал назначаться с одобрения министра внутренних дел. Юридически это положение было зафиксировано в Законе о полиции 1964 г., по которому министр внутренних дел наделялся правом проводить слияние полицейских формирований, определять размер субсидий местным выборным органам для содержания местной полиции. 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 1986г. предоставил полиции почти неограниченное право произвольных арестов «заинтересованных в терроризме» и «подозрительных» лиц. 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. увеличались штаты отделов политического розыска, расширялись функции органов безопасности, разведки. В обязанности 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.

Реформа парламента. Снижение роли парламента как представительного органа в системе органов государственной власти не только подрывала краеугольный камень неписаной британской Конституции о верховенстве парламента. Обесценивалась первая и самая главная черта законодательного

органа представительство интересов общества, его непосредственная связь с народом, выражение его воли. Однако в развитом гражданском обществе в поддержке населения была более всего заинтересована английская буржуазия, поскольку земельная аристократия и высшее духовенство и так всегда были представлены в верхней палате - Палате лордов. В условиях динамично развивающегося британского гражданского общества XX в. возникал закономерный вопрос о справедливости сохранения старого порядка представительства интересов различных групп населения, который был характерен для традиционного общества. Несмотря на демократизацию избирательной системы Палата лордов по-прежнему оставалась органом представительства имущих классов. В 1931 г. в ней заседало 165 рантье, 152 торговца и банкира, 327 фабрикантов и землевладельцев, 42 высших чиновника, 134 юриста. В составе парламента в 1935—1945 гг. около двухсот депутатов занимали директорские посты в различных компаниях.

Акт о парламенте 1911 г., дополненный Актом о парламенте 1949г., радикально ограничил законодательные полномочия верхней палаты и превратил ее не в законодательный, а фактически консультативный орган. Финансовые билли не требовали одобрения Палаты лордов. В отношении нефинансовых биллей отлагательное вето Палаты лордов действовало в течение двух лет (1911 — 1912 гг.), а затем одного года (1949 г.). В результате этих реформ реальная роль Палаты лордов свелась, во-первых, к редактированию законопроектов, принятых Палатой общин; во-вторых, к рассмотрению второстепенных биллей, с тем, чтобы разгрузить от них нижнюю палату, поскольку лорды сохранили право законодательной инициативы; в-третьих, к преимущественному рассмотрению актов консолидированного законодательства. Однако британская буржуазия не собиралась упразднить Палату лордов, хорошо понимая, что она может выступать в качестве свободного и компетентного политического клуба, который не связан партийной дисциплиной. Более реальный характер носят различные судебные полномочия лордов. Во время процедуры импичмента верхняя палата осуществляет суд на основании обвинения, выдвинутого общинами. Палата продолжает исполнять также роль Верховного Суда Великобритании через свой апелляционный комитет.

Особенностью современного британского парламента, в отличие от Конгресса США, является то, что он выступает как парламент - арена, на которой сталкиваются основные политические силы общества, обнародуются и отрабатываются различные политические решения. В течение многих лет британский парламент не использует своих властных полномочий непосредственно. Он представляет собой форум, на котором правительство демонстрирует свою власть. Опасность возникновения «нового деспотизма» Кабинета министров заставила английскую политическую элиту обеспечить баланс между представительством интересов (парламент) и эффективностью принимаемых и реализуемых решений (Кабинет). Поэтому прилагаются усилия к тому, чтобы укрепить позиции парламента перед лицом администрации,

оппозиции перед правительственным большинством. С этой целью было проведено несколько реформ.

1. Наряду с финансовым контролем за деятельностью правительства парламент стремится законодательно регламентировать различные стороны деятельности правительственных учреждений в условиях отсутствия закона о правительстве. Принимаются Акты о министрах короны в 1937, 1964, 1975 гг. Так, Актом о министрах короны 1937 г., определявшим размеры жалования высших должностных лиц государства, впервые законодательно признаны государственные статусы премьер-министра и лидера оппозиции.

2. Парламент предпринимает усилия с целью вернуть контроль за нормотворчеством правительства, т.е. контроль за актами делегированного законодательства. В 1924г. Палата лордов для контроля над делегированным законодательством создала комитет по специальным приказам. В 1944 г. в Палате общин учреждается комитет по статутным документам. Наконец, в 1946 г. парламент принял Акт о делегированном законодательстве. Он определял процедуру разработки, публикации и представления парламенту подобных актов, объединенных понятием *statutory instruments*. Акты правительственных учреждений должны были публиковаться в серийном сборнике и представляться в специально созданные комитеты парламента. Парламентские комитеты, в случае выявления нарушений процедуры принятия или превышения правительством своих полномочий, т.е. нарушения принципа против прав, обращают на них внимание палат. Кроме этого, контроль над актами делегированного законодательства осуществляется и судами, которые наделены правом требовать подтверждения действительности закона в ходе разбирательства конкретного дела.

3. Актом о парламентском комиссионере 1967г. была введена должность специального парламентского уполномоченного (омбудсмена). 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 докладов (т.е. по конкретным случаям), обращенных к парламенту и правительственным учреждениям. Главный из них - ежегодный доклад специальному парламентскому комитету.

4. В 1979 г. была проведена крупная реформа парламентских комитетов. До этого времени в парламенте существовали два вида комитетов: а) комитет всей палаты, работавший только тогда, когда возникала потребность обсуждения политических вопросов по мере их возникновения и без соблюдения процессуальных формальностей, однако он не мог принимать окончательного решения; б) постоянные комитеты, призванные предварительно обсуждать отдельные законопроекты, одобряемые в общих чертах парламентом, но лишь некоторые из них действительно функционировали на постоянной основе. При этом в английском парламенте не было никаких постоянных специализированных комитетов, которые занимались бы конкретными направлениями, например обороной, бюджетом, внешней

политикой, образованием и т.д. Отчасти это обстоятельство объяснялось опасением, что сильные специализированные комитеты подорвут роль партий.

В 1979 г. была введена новая система комитетов: создан ряд специальных комитетов, соотносящихся с различными правительственными департаментами. В обязанности комитетов входят сбор информации, проведение слушаний и отчет перед палатой (по аналогии с комитетами Конгресса США). После этого система комитетов английского парламента приобрела законченный вид: 1) комитет всей палаты представляет собой весь ее состав и созывается для обсуждения конституционных и финансовых законопроектов, предложений о национализации и денационализации; 2) специализированные комитеты в составе 9—14 человек, которые создаются по отраслям и сферам управления. Их основная задача контроль за деятельностью основных министерств, сбор сведений о них для парламента и проведение расследования; 3) постоянные неспециализированные комитеты которые предварительно обсуждают вносимые законопроекты.

В годы первой мировой войны в Англии была впервые создана постоянная армия и введена всеобщая воинская повинность, позднее отмененная.

Хотя полиция по-прежнему состоит из отдельных местных формирований, находящихся в ведении местных выборных органов, фактическое руководство полицейскими силами осуществляет министр внутренних дел. Такое положение было зафиксировано в Законе о полиции 1964 г., по которому министр внутренних дел наделялся правом проводить слияния полицейских формирований, определял размер субсидий местным выборным органам для содержания местной полиции.

Особое положение военно-полицейского аппарата характерно для Северной Ирландии, где длительное время происходил вооруженный конфликт между двумя религиозными общинами. В 1969 г. в провинцию были введены британские войска, а в 1972 г. установлен режим прямого управления из Лондона.

Параллельно с централизацией управления полицией неуклонно возрастали полномочия полицейских служб. Закон о возбуждении недовольства 1934 г. и Закон о правопорядке 1936 г., формально направленные против фашистского движения, значительно расширили возможности полиции в плане проведения обысков, применения силы и запрещения манифестаций. Большое количество чрезвычайных законов было принято в 70—80-х гг. после обострения ситуации в Северной Ирландии. Так, серия актов о предотвращении терроризма (1974, 1975, 1979 гг. и др.), а также, о полиции 1986 г. предоставили полиции почти неограниченное право произвольных арестов заинтересованных в терроризме и подозрительных лиц. 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. Это аргументируется необходимостью предупреждения серьезных правонарушений или насилия.

Важнейшие реформы судоустройства были проведены в 70—90-х гг., когда в Англии была принята целая серия актов, посвященных институту присяжных, судам магистратов, судам графств, Верховному суду, полиции, доказательствам по уголовным делам, государственным обвинителям и т. п.

Еще в период между двумя мировыми войнами предпринимались отдельные попытки реформировать систему правосудия (отмена обвинительного большого жюри в 1933 г.), однако долгое время в Великобритании сохранялась старая полуфеодальная система местных (низших) судов. Прежние реформы не унифицировали судебную организацию, не ликвидировали разобщенности в системе правосудия.

Закон о судах 1971 г. ликвидировал суды ассизов и четвертных сессий, передав их полномочия новому уголовному Суду короны и частично Высокому суду. Система высших судов Англии (Верховный суд) стала включать Высокий суд (гражданские дела), Суд короны (уголовные дела и гражданских дел) и Апелляционный суд (гражданское уголовное отделение). Их структура и юрисдикция регулируются Законом 1981 г. о Верховном суде.

Исключительное положение занимают по-прежнему палата лордов и судебный комитет Тайного совета. Палата лордов в своем судебном составе (лорд-канцлер и 11 лордов-юристов) является высшей апелляционной инстанцией по гражданским делам, а также по уголовным делам (кроме Шотландии). Судебный комитет Тайного совета является апелляционной инстанцией для заморских территорий, церковных судов и некоторых специальных судов по отделенным делам. Помимо этого, все чаще первым в системе судов именуется Европейский суд, что отражает официальное признание его наднациональной юрисдикции.

Весь судебный аппарат организационно подчиняется лорду-канцлеру, который, в частности, организует работу высших судов на местах. Для этого территория Англии и Уэльса была разделена на 6 округов, в каждом из которых должны проходить заседания Суда короны по уголовным делам и Высокого суда по гражданским делам, и создан многочисленный штат постоянных судей, именуемых окружными.

Низшими судами Англии являются суды графств и магистратские суды. Суды графств являются местными судами гражданской юрисдикции, организованными по традиционному "разъездному" принципу (судьи объезжают округа в графствах). По закону 1984 г. о судах графств их юрисдикция была значительно расширена, ограничиваясь лишь ценой иска. В настоящее время 90% всех гражданских дел рассматривается в судах графств.

Магистратские суды обслуживаются мировыми судьями, которые не являются профессиональными юристами и не получают жалованья, хотя в Лондоне и крупных городах обязанности магистратов выполняют оплачиваемые юристы. Магистратские суды в основном заняты рассмотрением мелких уголовных дел в суммарном порядке, без участия присяжных.

Специальными судами в Англии и Уэльсе являются суд коронера (расследование "загадочных" смертей и самоубийств), военные суды, церковные суды, административные трибуналы (для разрешения трудовых конфликтов, земельных, налоговых и т. п.).

Значительную роль в отправлении правосудия играют также генеральный атторней и генеральный солиситор. Генеральный атторней и его заместитель, генеральный солиситор считаются представителями интересов короны могут возбуждать уголовное преследование (давать на согласие, прекращать его) по отдельным делам. В ведомство генерального атторнея входят также директор публичных преследований, который возглавляет созданную в 1986 г. службу государственных обвинителей (участие в уголовных процессах, начатых полицией, возбуждение преследования, поддержание обвинения) и директор управления по борьбе серьезными мошенничествами, обладающий правом возбуждать преследование и вести расследование по таким делам.

Законом 1990 г. о судах и правовом обслуживании в Англии был создан новый для страны институт — адвокатура, в которую принимаются юристы, удовлетворяющие определенным требованиям и получившие соответствующий сертификат. Что же касается традиционного института присяжных, то здесь исследователи единодушно отмечают снижение его роли и упрощение классической жесткой модели. Законы 1960 — 1970-х гг. отменили для присяжных имущественный ценз и снизили возрастную до 18 лет, отменен также принцип единогласия (в меньшинстве могут, однако, остаться не более 2 присяжных), установлена возможность участия, как в уголовном, так и гражданском процессе менее 12 человек. Одновременно законодательство 70 — 80-х гг. расширило перечень дел, рассмотрение которых возможно в суммарном порядке, без участия присяжных. В Шотландии никогда не существовало требования единогласного вердикта присяжных, а с 1980 г. для присяжных установлены те же требования и условия, что и в Англии.

Контрольные вопросы

1. Что такое британская неписаная конституция?
2. Как определить «конституционное соглашение»?
3. Когда впервые в истории Великобритании женщины были допущены к участию в выборах?
4. Что такое «делегированное законодательство»?
5. Существует ли легальное определение преступления в английском уголовном праве?

Лекция № 15. Новейшие тенденции развития государства и права в Германии.

Революция 1918 г. и образование Веймарской республики. Веймарская конституция 1919 г. Развитие и кризис Веймарской демократии.

Приход к власти нацистов. Установление гитлеровского тоталитарного режима. Закон о Верховном главе Германской империи. Нацистское законодательство и его роль в создании рейха. Государственный строй рейха. Нацистская философия и «немецкое народное право».

Поражение нацистской Германии во второй мировой войне. Потсдамские решения антигитлеровской коалиции. Оккупация Германии. Создание ГДР и ФРГ. Боннская конституция 1949 г. Процесс германского единства в период «холодной войны». Объединение Германии в 1990 г. Государственный строй и политическая система единой Германии. Статус «сверхдержавы».

Веймарская республика и Веймарская конституция (1919 г.)

История Германии XIX-XX вв. распадается на ряд периодов:

- 1) *период Веймарской республики (1919—1933 гг.);*
- 2) *период фашистского государства (1933—1945 гг.);*
- 3) *период существования двух «вторых республик» ФРГ и ГДР (1949-1990 гг.);*
- 4) *период Объединенного немецкого государства (с 1990 г.).*

В начале XX в. Германская империя представляла собой промышленную и военную державу. Препятствием на пути превращения Германии в экономического гиганта и ликвидации отставания от более развитых стран Европы было *отсутствие* колоний, источников сырья и рынков сбыта. Первая мировая война обострила *противоречия* в германском обществе, ускорила созревание революционной ситуации. Страна была на пороге *буржуазно-демократической революции*.

Ноябрьская революция 1918 г. в Германии носила буржуазно-демократический характер. Юнкерству, буржуазии и военщине противостояли широкие народные массы, которые требовали прекращения войны, уничтожения монархии, создания демократической парламентской республики, устранения политического господства милитаристских сил юнкерства и воинствующих кругов крупной буржуазии, ликвидации полуфеодального юнкере помещичьего землевладения, закрепления социальных прав трудящихся (8-часовой рабочий день, право на организацию профсоюзов, коллективный договор) и политических свобод (слова, собраний, всеобщего избирательного права).

19 января 1919 г. в Германии были проведены выборы в *Учредительное Национальное собрание*, которое должно было разработать конституцию и определить будущее государственное устройство. 6 февраля 1919 г. в Веймаре

открылось Учредительное собрание. И февраля 1919 г. оно избрало первым *Президентом* германской республики руководителя фракции социал-демократов в рейхстаге *Фридриха Эберта*. 13 февраля 1919 г. было сформировано *коалиционное правительство*, состоящее из представителей Социал-демократической партии, Немецкой демократической партии и Христианско-демократической народной партии (Центр) во главе с социал-демократом *Ф. Шейдеманом*.

В июле 1919 г. Учредительное собрание в Веймаре 262 голосами «за» и 75 «против» приняло *Веймарскую конституцию* Германии. Ее автором был видный деятель Национально-либеральной партии *Гуго Прейс*, профессор публичного права Берлинской торговой школы.

Веймарская конституция вступила в силу 11 августа 1919 г. В Конституции был зафиксирован довольно широкий перечень демократических прав и свобод граждан: свобода слова, собраний, съездов, равенство всех перед законом, прямое, тайное и равное избирательное право, ответственность правительства перед народом и т.д. Германская империя провозглашалась *республикой*. В статье 1 было записано, что государственная власть исходит от народа.

По форме государственного устройства Германия оставалась *федерацией*, состоявшей из 18 земель: 15 республик и 3 вольных городов. Каждая земля имела свою *конституцию*, свой законодательный орган - *ландтаг* и свое собственное *правительство*.

В ведении *имперских* властей находились: внешняя политика, вооруженные силы, связь, финансы и налоги, транспорт, гражданство и т.д.

По Веймарской конституции учреждался *государственный строй* в форме *парламентской республики* во главе с Президентом. Высшим *представительным* и *законодательным* органом Германии стал *двухпалатный парламент*. Нижняя палата, *Рейхстаг*, избиралась сроком на 4 года. Верхняя палат *Рейхсрат* (имперский совет) - считалась органом представительства земель, в нее обычно входили *члены правительства* этих земель из расчета 1 голос на каждые 70 тыс. избирателей.

Особое место в конституционном механизме парламентской республики отводилось *Президенту*. Он был главой государства и гарантом политической стабильности в стране, поскольку не опирался на какую-либо партию. Президент избирался всем населением на 7 лет и был призван *противостоять* «парламентскому абсолютизму». У него сосредоточивалась *высшая исполнительная власть* верховное командование армией, назначение чиновников, представительство во внешних сношениях, право помилования и т.д. Он мог досрочно распускать Рейхстаг и назначать новые выборы, но не более «одного раза по одному поводу» (ст. 25). От него зависело персональное назначение главы правительства - *канцлера*, который должен был пользоваться поддержкой Рейхстага (ст. 54), так же как, имея поддержку Президента, канцлер зачастую полностью контролировал Рейхстаг. Ст. 48 Конституции разрешала Президенту в любой момент вводить чрезвычайное положение, урезать права и ограничивать свободу граждан и даже применять вооруженную

силу для восстановления общественного порядка. По предложению Рейхстага Президент мог быть смещен со своего поста народным голосованием (ст. 43). Рейхстаг до окончательного решения референдума должен был вынести постановление 2/3 голосов своих членов об отстранении Президента от должности. Отклонение на референдуме постановления рейхстага считалось переизбранием Президента и влекло за собой роспуск Рейхстага.

Во втором разделе Конституции (*«Основные права и обязанности немцев»*) законодатель закрепил не только личные и политические, но и экономические и социальные права.

Парламентский режим Веймарской республики просуществовал немногим более 10 лет. *Падение* парламентского режима Веймарской республики было обусловлено экономическими, социальными и политическими проблемами, вызванными поражением Германии в Первой мировой войне и последствиями мирового экономического кризиса 1929—1933 гг.

Фашистская диктатура.

Фашизм в Германии возник после окончания Первой мировой войны.

Не меньшую роль в развитии нового политического движения в Германии сыграла экономическая и политическая *нестабильность* после окончания Первой мировой войны. В 1929 г. на Германию обрушился мировой экономический кризис, вызвавший *массовую безработицу, острые социальные противоречия, гиперинфляцию*, в результате которой пострадали мелкие вкладчики, ремесленники, торговцы.

Социальную базу немецкого фашизма составили *средние слои* населения, главным образом мелкие и средние предприниматели. *Крестьяне*, поверив нацистской пропаганде о необходимости защиты интересов села оказало поддержку фашистам. Антииндустриальные и антиурбанистические лозунги привлекли часть *интеллигенции и студенчества*.

Кризис 1929—1933 гг. *парализовал* сложившийся механизм политического управления страной. Выход из экономического кризиса видели в отмене социально-экономических прав пролетариата, установлении *фашистской диктатуры*, отказе от соблюдения Версальского мира и подготовке к войне. В 1919 г. возникла Национал-социалистической немецкой рабочей партией (НСДАП), которую возглавлял *Адольф Гитлер*.

30 января 1933 г. Президент Гинденбург назначил Гитлера *рейхсканцлером*, и вскоре тот получил чрезвычайные полномочия. 30 января 1933 г. в Германии был установлен режим террористической диктатуры наиболее реакционных, шовинистических групп монополистического капитала, опирающийся на политический террор, методы прямого подавления и насилия. С нескрываемым энтузиазмом встретила приход к власти нацистов военщина.

Механизм власти фашистской диктатуры имеет следующие особенности.

Во-первых, установление тоталитарного режима произошло в Германии *конституционным* путем, легитимно, а не путем узурпации власти.

Во-вторых, продолжала действовать Конституция 1919 г. и существовать республиканская форма правления. Однако сущность фашистского государства определяла не форма правления, а *политический режим* диктатура, который опирался на принцип: «запрещено все, что не разрешено». Фашизм трансформировал существовавшую парламентскую систему власти в террористическую диктатуру. Были ликвидированы гражданские права и свободы, а сохранившиеся институты Веймарской республики были встроены в механизм диктатуры.

В-третьих, ликвидация парламентских институтов Веймарской республики, ее демократического устройства осуществлялась с помощью *пересмотра* положений Конституции и издания чрезвычайного законодательства.

В воззвании к народу 1 февраля 1933 г. Гитлер обещал избавить Германию от постыдного прошлого и привести ее к «национальному возрождению». Главный путь в достижении этой цели он видел в *уничтожении* коммунизма и *сплочении* немцев. Чтобы реализовать этот план и не зависеть от прихоти рейхспрезидента Гинденбурга, Гитлеру необходимо было иметь парламентское большинство, которое наделит его чрезвычайными полномочиями. Нацисты *ликвидировали* гражданские права и свободы, а также *запретили* все чуждые национал-социализму политические партии, общественные организации и средства массовой информации. 28 февраля 1933 г. были изданы два президентских декрета.

1. «О защите народа и государства», которым отменялись все статьи Веймарской конституции, гарантировавшие права и свободы (свободу личности, слова, печати, собраний).

2. «В защиту германского народа», который наделял полицию неограниченными правами и согласно которому «измена» каралась смертной казнью, а «происки» - каторжными работами.

По закону 23 марта 1933 г. Коммунистическая партия была объявлена *вне закона*, закрыта ее пресса, мандаты ее депутатов в рейхстаге аннулированы, а сами депутаты арестованы. 2—3 мая 1933 г. были разгромлены профсоюзы, арестованы их руководители. Вместо разогнанных профсоюзов 10 мая был сформирован «*Немецкий рабочий союз*». Членство в нем считалось фактически обязательным для рабочих. В июне 1933 г. *вне закона* была объявлена Социал-демократическая партия. Другие действовавшие до прихода к власти Гитлера партии «самораспустились». В июле 1933 г. было запрещено существование всех политических партий, кроме фашистской. Попытки «поддержать организационные структуры какой-либо другой политической партии» наказывались тюремных заключением до трех лет. Борьба против *инакомыслия* предполагала изгнание из общества либеральных, республиканских настроений. Жестокой цензуре были подвергнуты средства массовой информации. Органы печати, кроме нацистских, либо ликвидировались, либо включались в систему фашистской пропаганды. Законом от 24 марта 1933 г. «О защите правительства национального возрождения от коварных посягательств» уголовной ответственности в виде

тюремного заключения до двух лет подлежали все лица, которые допускали «грубое искажение действительности, высказывали суждения, могущие причинить тяжелый ущерб благополучию империи или отдельным германским землям, или авторитету правительства империи или отдельных земель и правительственных партий». Каторга грозила тому, кто своим деянием наносил «тяжелый ущерб империи». Из науки и высшей школы изгонялись евреи и либерально настроенная профессура. Студентов высших учебных заведений воспитывали в духе зоологического антикоммунизма, расизма, шовинизма, антисемитизма и милитаризма. На службу фашистам перешла реакционно настроенная верхушка интеллигенции. 4 марта 1933 г. 300 профессоров обратились с предвыборным обращением в пользу фашистов с прославлением Гитлера как спасителя немецкого народа. 11 ноября 1933 г. большая группа ученых, в том числе активный нацист Ф. Гримм профессор международного права, обратилась «ко всем образованным людям» с призывом проявить понимание «борьбы Гитлера за равноправие Германии». Фашистская диктатура начиналась с установления *единомыслия*, подчинения всего населения одной идее возрождения национального единства и общности немецкого народа в соответствии с формулой: «Один народ, одно государство, один фюрер». Фашистская диктатура как *режим* государственного правления предполагает создание системы политического господства, основанной на *тотальном контроле* за индивидом, его частной жизнью, мыслями, желаниями с помощью террора, обещаний, демагогии (популизма), мелких подачек.

Государственному вмешательству подверглось *сельское хозяйство*. Политика правительства в области сельского хозяйства была направлена на создание *социальной базы* диктатуры в деревне. Для привлечения на свою сторону крестьянства гитлеровское правительство законом от 1 июня 1933 г. несколько облегчило выплату банковской задолженности. 29 сентября был издан закон о наследственных дворах. К категории таких дворов относились хозяйства с земельными участками от 7,5 до 125 га. Владельцем участка мог быть германский гражданин, который должен был доказать, что в поколениях его семейства с 1 января (800 г. не произошло смешения с «неарийской кровью», и тогда ему присваивался титул *крестьянина (бауэра)* в отличие от остальных землевладельцев, именовавшихся «сельскими хозяевами» (*ландвирте*). Категорию бауэров составили кулаки и основная масса середняков, т.е. привилегированная прослойка деревни. Бауэр мог передать двор по наследству лишь одному человеку, преимущественно старшему сыну. Остальные дети могли жить за счет доходов с двора лишь до совершеннолетия. Продажа наследственного двора или его части разрешалась только по решению специального суда. Бауэрам давались льготы по налогам, при списании задолженности по долгам; из них вербовалась местная администрация.

С 1935 г. началась массированная *милитаризация* немецкой экономики, что выражалось не только в росте производства вооружения, но и в подчинении многих промышленных отраслей, прежде всего химической, авиационной, металлургической задачам подготовки к войне. На основании секретного Закона «Об имперской обороне» (1935 г.) был учрежден Совет имперской

обороны и особое ведомство *Управление генерального уполномоченного по военной экономике*. В 1936 г. было создано ведомство во главе с Герингом по выполнению 4-летнего плана перевода всей экономики Германии на военные рельсы. Централизованное планирование затрагивало распределение ресурсов, ограничивало предпринимательскую свободу и образование новых предприятий, устраняло конкуренцию. В феврале 1942 г. нацисты ввели в действие «Новую организацию хозяйственного управления», и вся крупная немецкая промышленность перешла под начало государства. Руководил ею министр вооружений и боеприпасов *Альберт Шпеер*. Были созданы региональные и отраслевые промышленные объединения. В связи с этим претерпела известные изменения и сама структура госаппарата. Из имперского министерства хозяйства выделилось министерство вооружения и военной продукции, которое контролировало работу промышленности, транспорта, наблюдало за сооружением объектов военно-стратегического назначения и т.д. Были учреждены министерства продовольствия и сельского хозяйства, транспорта, финансов, труда, лесного управления. Военные заказы распределяло *Верховное командование сухопутных сил*.

Однако, несмотря на милитаризацию экономики, она в соответствии с принципами фюрерства опиралась на модель «контролируемого рынка», согласно которой государство только направляет экономику, но самой хозяйственной деятельностью занимается частный капитал. Его интересы государство гарантировало в первую очередь. Прибыли концернов неуклонно росли. Так, доходы Стального треста в 1935 г. составили 8,6 млн. марок, а в 1941 г. - 27 млн. марок.

Более жесткой регламентации подверглись *социальные отношения*, где государство осуществляло *прямое* вмешательство и контроль. *Во-первых*, фашистское государство *закрепило* правовую регламентацию отношений между трудом и капиталом в Законах о регулировании национального труда от 20 января и 1 октября 1934 г. Трудовые конфликты между рабочими и предпринимателями могли рассматриваться на месте, без привлечения профсоюзов. На основании этих актов наемные работники лишились права на забастовку, а фабрично-заводские комитеты были упразднены. Вместо них появился институт доверенных, где решающее слово принадлежало хозяину, одновременно и фюреру. Каждое предприятие, где насчитывалось свыше 20 рабочих и служащих, должно было иметь производственный устав. Он определял условия труда, оплаты, порядок увольнения и т.д. *Во-вторых*, для разбора фактов нарушения «социальных обязанностей» учреждались «суды чести», действовавшие в интересах капиталистов. *В-третьих*, ухудшились материальные и социальные условия труда. Средняя продолжительность рабочего дня возросла с 8 до 12 часов, тогда как реальная заработная плата составила уже в 1935 г. 70% от зарплаты 1933 г. В начале войны была введена карточная система, установлены ограничения для передвижения рабочих. 26 февраля 1935 г. ввели трудовую книжку, без которой нельзя было поступить на работу. В июне 1935 г. была введена трудовая повинность, в декабре 1938 г. ее распространили на женщин. По февральскому декрету 1939 г. правительство

могло мобилизовать любого рабочего на неопределенный срок и направить его в любое место.

Период сосуществования двух «вторых республик» — ФРГ и ГДР (1949—1990 гг.)

Создание единого немецкого государства. Образование «вторых республик» — ФРГ и ГДР

Особенность государственно-правового развития Германии после ее военного поражения в мае 1945 г. состояла в том, что будущая форма политической самоорганизации немецкого народа определялась не им самим, а *странами-победительницами*. На основании четырехстороннего соглашения (СССР, США, Великобритания, Франция) от 5 июля 1945 г. из командующих четырьмя оккупационными зонами создавался *Контрольный Совет*, который осуществлял *управление* оккупированными территориями. С 17 июля по 2 августа 1945 г. в г. Потсдам близ Берлина состоялась конференция глав правительств (от СССР - Сталин, США - Трумэн, Великобритании Черчилль), которая выработала *программу* послевоенного устройства Германии. В основу программы политической модернизации Германии были положены *принципы* демилитаризации, декартелизации, денацификации и демократизации. Союзники предполагали создание на территории Германии единого государства.

Устанавливался временный *оккупационный режим*. Вся территория Германии была разделена на *четыре* зоны: Советскую на востоке. Американскую, Английскую и Французскую на западе. Для уничтожения остатков фашизма в «кратчайший срок» было решено: распустить немецкие вооруженные силы и ликвидировать генштаб германской армии (демилитаризация); 2) арестовать и предать суду военных преступников; 3) уничтожить монополистические союзы капиталистов (декартелизация); 4) провести чистку немецкого госаппарата от военных преступников (денацификация); 5) ликвидировать военно-промышленный потенциал Германии с тем, чтобы она больше никогда не могла производить оружие. *Управление* оккупированной территорией возлагалось на *Союзный Контрольный Совет* (СКС), состоящий из *глав военных администраций*. Он принимал свои решения на основе консенсуса, где каждый член СКС имел право вето. Наряду с администрацией оккупационных войск ему принадлежала вся полнота власти в период 1945—1949 гг. Подготовительную работу для СКС осуществлял *Совет министров иностранных дел* (СМИД). Потсдамские соглашения *восстанавливали* действие органов местного самоуправления. Осенью 1946 г. в обстановке политического плюрализма были проведены первые *выборы* местных органов и ландтагов земель, в которых приняли участие Социалистическая единая партия Германии, Христианско-демократический союз, Либерально-демократическая и Социал-демократическая партия Германии.

Однако процесс создания единого немецкого государства был нарушен начавшейся в 1946 г. «холодной войной», которая привела к возникновению двух германских государств в 1949 г. - на западе — *Федеративной Республики*

Германии, на востоке — *Германской Демократической Республики*. В западной зоне (зоне ответственности США, Великобритании, Франции) без учета мнения СССР 14 августа 1949 г. были проведены парламентские выборы, на которых победила партия *Христианско-демократический союз* во главе с *К. Аденауэром*, провозгласившая курс на создание «социального государства и социального рыночного хозяйства». В 1948 г. вступил в действие «План Маршалла» западные страны (США прежде всего) инвестировали в экономику будущей ФРГ миллиарды долларов. В восточной зоне управление осуществляла советская военная администрация. Затем к процессу управления была привлечена *Социалистическая единая партия Германии*, возникшая в результате слияния коммунистических и социалистических организаций. В сентябре-октябре 1946 г. по всей Восточной Германии были проведены выборы в органы местного самоуправления и в земельные парламенты - ландтаги. СЕПГ получила более 50% голосов на общинных выборах и 47% — на выборах в ландтаги. Были проведены реформы (конфисковано имущество монополий, проведена аграрная реформа и т.д.) с социалистической ориентацией на преобразование промышленности и коллективизацию сельского хозяйства.

Развитие государства и права на территории оккупированной Германии имеет свои *особенности*.

Во-первых, первостепенную роль в установлении двух «вторых республик» в 1949 г. играли *иностранные державы*. Еще в 1966 г. известный немецкий философ Карл Ясперс писал: «В 1945 г. перед нами стояла нравственно-политическая задача основать новое государство. Эта задача до сих пор не выполнена. Федеративная Республика Германия создана хотя и немцами, но по заданию «союзников», «подобно тому как ГДР - по воле России. Оба государства возникли не по своей воле, а по воле других». Основной проблемой государственно-правового развития, стоящей перед немцами, по мнению К. Ясперса, была необходимость «*освободиться от своего происхождения*».

Во-вторых, сам факт произвольного раскола Германии после Второй мировой войны и образования двух самостоятельных государств, возникновение которых ни в коей мере не вытекало естественным образом из немецкой государственной традиции, создало у многих немцев ощущение искусственности и неполноценности этих образований, созданных при самом непосредственном участии оккупационных властей. Если у западногерманской ФРГ был хоть какой-то, далеко не самый лучший прототип Веймарская республика, то политическая пропаганда в ГДР насаждала представление об абсолютной уникальности «первого государства рабочих и крестьян на немецкой земле». Она сосредоточивала внимание восточных немцев именно на отличиях восточногерманского режима от всего того, что было в предыдущей немецкой истории, а не на какой-либо преемственности.

В-третьих, оба немецких государства создавались как временные: ФРГ в расчете на скорый «аншлюс» Восточной Германии, ГДР - с надеждой на социалистические преобразования в западной части страны. И если в ГДР довольно быстро убедились в невозможности «экспорта революции» на запад,

то в ФРГ вплоть до конца 60-х годов XX в. не желали признавать наличие самостоятельного восточногерманского государства.

ФРГ и Боннская конституция. Правовое закрепление раскола Германии на две части было осуществлено в *Оккупационном статуте* 1949г. В нем были сформулированы *принципы* взаимоотношений оккупационных властей (США, Англии и Франции) с местными органами управления в западной зоне. Статут сохранил полный политический и экономический контроль в Западной Германии за оккупационными властями. 8 мая 1949 г. Парламентским советом в составе 65 депутатов от земель и политических партий была принята *Конституция ФРГ*; получившая название - *Основной закон* и утвержденная военными губернаторами США, Англии, Франции. В 1951 г. Оккупационный статут был *пересмотрен* в сторону расширения полномочий государственных органов - парламента, президента, канцлера ФРГ, сформированных в сентябре 1949 г.

Боннская конституция вступила в действие 23 мая 1949 г. В ее содержании заметно влияние конституционного опыта США, Великобритании и Франции. Основной закон базируется на принципах либерального конституционализма: демократизме, парламентаризме, разделении властей, плюрализме, верховенстве прав человека и т.д. *Раздел первый* Конституции 1949 г. закрепляет приоритет прав человека над интересами государства. Провозглашается широкий перечень демократических прав: неприкосновенность и неотчуждаемость прав; право на жизнь и личную неприкосновенность; равенство перед законом; свобода вероисповедания и совести; свобода выражения мнений, собраний, союзов и обществ; тайна переписки и т.д. *Второй раздел* определяет ФРГ как *государство* демократическое, социальное и федеративное.

По форме государственного устройства ФРГ *федерация*, состоящая из 10 земель. *Суверенитетом* обладает только федерация, земли имеют *равный* правовой статус, свои конституции, соответствующие «основным принципам республиканского, демократического и социально-правового государства» (ст. 28, 1). Каждая из земель имеет свой Ландтаг (парламент) и свое правительство. Конституция разграничивает *три сферы компетенции*: 1) *исключительные* предметы ведения федерации - их 11 (внешние отношения, оборона, гражданство, валюта, таможенное и торговое право (ст. 73); 2) *совместного* ведения федерации и земель - их 25 (гражданское и уголовное право, судоустройство и судопроизводство, право союзов и собраний и т.д. (ст. 74); 3) *предметы* ведения земель. Компетенция земель носит *остаточный* характер и в Основном законе не оговорена. По статье 70 земли законодательствуют там, где Конституция не предоставила такие полномочия федерации. Основной закон допускает возможность применения федерального *принуждения* в тех случаях, когда земля не выполняет возложенных на нее законодательством обязанностей. Правительство с согласия Бундесрата может принять меры, чтобы побудить земли к выполнению своих обязанностей (ст. 37).

По форме правления ФРГ - *парламентская республика*. Законодательная власть принадлежит *парламенту*, который состоит из двух палат: *Бундесрат* - верхняя палата представляет интересы территорий, состоит из *уполномоченных* земель, которые назначаются их правительствами пропорционально количеству населения, но не менее трех. *Бундестаг* - нижняя палата, избираемая населением на 4 года. По Конституции 1949 г. именно Бундестаг является высшим органом законодательной власти. Он избирается на основе *смешанной* избирательной системы: половина депутатов на основе мажоритарной избирательной системы, а половина на основе пропорциональной. Причем во втором случае голосование осуществляется по партийным спискам. Партии, не набравшие 5%, лишаются какого-либо представительства в парламенте. Однако следует отметить, что по определенному кругу вопросов (изменение конституции, передел территории, компетенция земельных властей, финансы) Бундесрат наделялся правом абсолютного *вето*, с чем не могла не считаться нижняя палата. Для других случаев верхней палате предоставляется право отлагательного вето. Таким образом, утверждался не фиктивный, но реальный федерализм Западной Германии.

Главой государства в ФРГ является *федеральный Президент*, избираемый на 5 лет. Он избирается Федеральным собранием, состоящим из членов Бундестага и такого же числа выборных представителей земель. Он представляет страну на международной арене, предлагает на утверждение парламента кандидатуру главы правительства, назначает и увольняет чиновников, судей, офицеров, осуществляет право помилования, право командования вооруженными силами. Важнейшую роль в системе высших органов власти играют федеральное правительство и его глава — *канцлер*. Федеральный канцлер избирается Бундестагом по предложению Президента. Им становится лидер партии большинства в парламенте. Канцлер направляет всю внешнюю и внутреннюю политику страны и несет за нее ответственность только перед парламентом (ст. 68), формирует Кабинет без одобрения Бундестага. Состав правительства зависит от победившей на выборах партии. *Партийная система* в ФРГ именуется как «двух с половиная». Основные конкурирующие партии - «правая» - *Христианско-демократический союз* и «левая» - *Социал-демократическая партия*, которые могут обеспечить парламентское большинство лишь в коалиции с «третьей» партией - либо *Свободно-демократической партией*, либо *Партией зеленых*, либо с *Христианско-социальным союзом* (Бавария). Основным гарантом Конституции, прав и свобод человека является *Федеральный конституционный суд*, состоящий из двух палат по 8 судей. В его полномочия входит толкование Конституции, рассмотрение споров о соответствии законов Конституции, о компетенции между федерацией и землями, вынесение решений об антиконституционности политических партий.

ГДР — социалистическое государство народной демократии. В ответ на политическое самоопределение западных земель и образование на них ФРГ *Народный конгресс* Восточной Германии в марте 1949 г. избрал *Немецкий народный совет* и поручил ему выработать конституцию будущей ГДР. 7

октября 1949 г. Народный совет объявил о создании самостоятельного государства *Германской Демократической Республики*. Это было *унитарное* государство, территория которого включала 5 земель. Народный совет преобразовался во *Временную народную палату ГДР*. В связи с этим правительство СССР предоставило правительству ГДР функции управления от советской военной администрации. Первые общенародные выборы в законодательную палату ГДР состоялись в 1949 г. Легализованные к тому времени партии выступили с единой программой и единым списком кандидатов в депутаты. Квота, приходящаяся на каждую партию, была определена заранее. В развитии ГДР как нового типа государства — *государства народной демократии* можно выделить два этапа:

1) *демократический* (1949—1952 гг.), когда государство не носило классового характера, народная власть опиралась на широкую коалицию тех политических сил, которые были заинтересованы в освобождении от наследия фашистского тоталитаризма и восстановлении народного хозяйства;

2) *социалистический* (1952—1990 гг.), когда государство проводило социалистические преобразования в экономической, социальной, культурной сферах.

Отличие государства народной демократии в ГДР состояло в создании общедемократических объединений подобно Национальному фронту, куда входили все патриотические силы независимо от идеологических различий. Именно на него опиралась и правящая Коммунистическая партия. Политическая система государства народной демократии *отрицает* принцип парламентаризма, «свободную игру» политических сил и основывается на руководящей роли Компартии в союзе с другими демократическими организациями. В 1949 г. Президентом республики был избран *В. Пик*. Был создан *Национальный фронт*, руководимый СЕПГ (*Социалистической Единой партией Германии*) и принята первая конституция. В 1952 г. СЕПГ приняла решение о строительстве социализма в ГДР. В 1968 г. была принята вторая конституция, закрепившая победу социалистических общественных отношений.

Объединение Германии. Однако, несмотря на то что ГДР представлялась как «витрина» социализма, его достижений, в 80-е годы XX в. стало нарастать отставание ГДР от ФРГ. Стремление немцев создать единое германское государство было неудержимым. «Бархатная» революция в ноябре 1989 г., в которой приняло участие более 1 млн. человек, открыла границы двух «вторых республик», Началось мирное объединение двух государств. В августе 1990 г. был подписан договор между ГДР и ФРГ, на основе которого создавалось «единая избирательная территория», на которую распространяются избирательные законы ФРГ. 22 августа 1990 г. Народная палата (парламент) ГДР приняла решение о *присоединении* к ФРГ. 3 октября 1990 г. ГДР оказалась в сфере действия Основного закона ФРГ, т.е. 5 земель ГДР вошли в состав ФРГ. Это событие стало рождением *единого* немецкого государства. ФРГ *федерация, состоящая из 16 земель, равноправных субъектов*. 2 декабря 1990 г. состоялись первые в истории объединенной Германии выборы в Бундестаг, принесшие

победу ХДС/ХСС и СВДП во главе с канцлером *Г. Колем*. Однако государственное единство не смогло уравнивать уровень жизни восточных и западных немцев. Восточные земли заметно отстали в своем развитии, и восточные немцы после объединения не без основания считают себя гражданами «второго сорта».

Право современной Германии

Особенности развития правовой системы. Современное германское право в значительной мере образуют нормативно-правовые акты, принятые в предшествующие периоды существования *общегерманского* государства, правопреемником которого объявила себя ФРГ. Так, например, важнейшим актом действующего законодательства является *Германское гражданское уложение* 1896 г. Абстрактный характер его установлений позволил всякий раз наполнять их конкретным содержанием. А действующее уголовное законодательство ФРГ во многом базируется на *Германском уголовном кодексе* 1871 г., который принято называть *Германским уголовным уложением 1871 г.* Среди источников права возрастает удельный вес *регионального* законодательства - актов земель. В качестве источника права признаются решения Федерального конституционного суда, но не судебная практика. Растущий объем нормативно-правовых актов обусловил потребность в их *кодификации*. В 1963 г. было издано «Собрание федерального права» - свод действующего законодательства ФРГ, систематизирующий нормативные акты по девяти главным отраслям права: 1) государственное и конституционное право; 2) управление; 3) правосудие; 4) гражданское и уголовное право; 5) оборона; 6) финансы; 7) хозяйственное право; 8) трудовое право, социальное обеспечение; 9) связь, пути сообщения, водный транспорт. Ядром правовой системы объединенной Германии является *Конституция* 1949 г., в соответствие с которой приведено все законодательство. После объединения с ГДР 3 октября 1990 г. все законы ФРГ, ее правовая и судебная системы были перенесены на восточные земли.

Гражданское право. Оно не подверглось существенным изменениям в XX в. Действующее *Германское гражданское уложение* 1896 г. дополнялось как поправками в самом тексте, так и изданием новых нормативных актов, судебной практикой, которые отвечали новым историческим реалиям. В 1978 г. был принят *Закон об общих условиях договоров*. Он привел договорное право в соответствие с *Конституцией* 1949г., закрепил гарантии собственности от произвольного принудительного отчуждения, равноправие имущественных прав мужчин и женщин, внебрачных детей. В практику *имущественных* правоотношений вводится новый институт частного права - «*фактических договорных отношений*», используемый для признания незаключенного договора ничтожным или действительным. Согласно ему, договор считается *действительным* и без его заключения, но при существовании длительных договорных отношений, которые не прекращаются. Кроме того, подразумеваемый, а незаключенный договор возникает и в случае наступления ответственности кого-либо из «обязанности общественной заботливости». В области вещного права был трансформирован *институт собственности*: он

стал социализированным. Конституция 1949г. провозглашает принцип свободы собственности, однако подчеркивает: «осуществление права собственности должно служить в то же время общему благу» (ст. 14).

Наиболее значительные изменения в XX в. произошли в *семейном праве*. В соответствии с Конституцией 1949 г. *Закон о равноправии мужа и жены в области гражданского права* (1957 г.) вводил отдельный режим владения имуществом. Имущество, нажитое в браке, считалось общей собственностью и подлежало при разводе разделу на равные доли. Первый *Закон о реформе брачного и семейного права* 1976 г. касался статуса внебрачных детей и условий действительности брака и развода. Был установлен общий возраст брачного совершеннолетия мужчин и женщин 18 лет, который исключал право родителей давать согласие на брак детей. Внебрачные дети получили право на алименты от отца и долю наследства на основании признания кровного родства с родителем. Провозглашался принцип *свободы разводов*. Развод возможен в случаях, если: 1) брак не состоялся. «Брак считается несостоявшимся, если совместная жизнь супругов больше не продолжается и нет оснований предполагать, что супруги ее восстановят» (§1565 п. 1); 2) очевидна несомненность «краха семьи» при условии: а) если супруги менее года живут раздельно, то такой брак расторгается, если продолжение брака невозможно для супруга, возбуждившего иск о расторжении брака по причине жестокого обращения другого супруга; б) если супруги свыше одного года живут раздельно и оба просят о разводе или если супруги свыше 3-х лет живут раздельно, даже при возражении одного из них против развода.

Торговое право. Германское частное право характеризуется дуализмом, наряду с гражданским правом существует самостоятельная отрасль - *торговое право*. Продолжает действовать *Торговый кодекс 1897г.* В XX в. в него были внесены *изменения*, которые касались отдельных торгово-правовых институтов, в первую очередь акционерного общества. *Закон об акционерных обществах* (1965г.), состоящий из пяти книг, жестко регламентирует вопросы, связанные с учреждением, внутренней структурой, деятельностью и ликвидацией акционерных компаний с ответственностью их учредителей и должностных лиц. Определенные изменения в Торговый кодекс 1897 г. были внесены *Законом о недобросовестной конкуренции* (1909 г.), *Законом о содействии стабильности и росту экономики* (1967 г.), *Законом об общих условиях купли-продажи* (1976 г.) и др.

Трудовое и социальное законодательство. Ориентация на создание *социального* государства отразилась и на законодательстве. В сфере трудовых правоотношений действует *Закон о содействии осуществлению права на труд* (1969 г.), конкретизирующий положения статьи 9 Конституции 1949 г. о праве граждан на создание объединений «для охраны и улучшения условий труда и экономических условий». Со временем были приняты: *Закон о равенстве мужчин и женщин на рабочих местах* (1980 г.), *Закон о поощрении занятости* (1985 г.) и т.д. Трудовое законодательство ФРГ предусматривает участие работников в *управлении* производством путем представительства в производственных советах. В Германии провозглашен принцип «свободы

коллективных договоров», позволяющий профсоюзам заключать соглашения о ставках заработной платы. Критерии законности забастовок в ФРГ сложились, главным образом, благодаря решениям Федерального суда по трудовым спорам. Социальное государство современной Германии, гарантирует *благоприятные* условия для жизнедеятельности каждого. Широко развитая система *социального страхования и обеспечения*, фонды которой образуются частично из государственного бюджета, частично из взносов предпринимателей и, главным образом, из удержаний из *зарплаты* работников. Центральное место в социальном законодательстве занимает *Социальный кодекс 1975—1982 гг.*, состоящий из 10 книг.

Уголовное право. Наибольшие *трансформации* претерпело уголовное право, отражающее в большей мере потребности правящих элит. В период *Веймарской республики* хотя и продолжало действовать *Уголовное уложение Германской империи 1871 г.*, однако уже отредактированное в *республиканском* духе. Оно состояло из трех книг. *Первые две книги* посвящены общим вопросам уголовного права: принципам разграничения правонарушений и назначения уголовного наказания, а также институтам покушения, соучастия и др. *Третья книга* представляет собой *Особенную часть*, закрепив конкретные виды преступлений и наказаний. В Уложение 1871 г. были внесены либерально-демократические принципы уголовного права, однако установление *фашистской диктатуры* привело к их *упразднению*. С помощью *чрезвычайного* законодательства, в частности, серии законов: «Об осуждении к смертной казни и о порядке приведения ее в исполнение» (1933 г.), «О конфискации имущества, предназначенного для целей, враждебных народу и государству» (1938 г.), «Против коварных посягательств на государство и партию...» (1934г.), «О защите немецкой крови и немецкой чести» (1935 г.) и других, уголовная политика претерпела серьезные изменения в сторону ужесточения наказания не только за действия, но и помыслы. После поражения Германии во Второй мировой войне было *восстановлено* действие Уложения 1871 г. в республиканской редакции. С принятием Конституции 1949г. начинается *демократизация* уголовного права. В 1954 г. была осуществлена *реформа* уголовного права ФРГ в части, касающейся классификации преступных деяний, и введена *двухчленная* классификация: 1) *преступления*, наказанием за которые предусматривалось лишение свободы на срок свыше года, и 2) *проступки*, которые наказывались лишением свободы до года или штрафом. Остальные менее тяжкие деяния попадали под определение «*административное правонарушение*».

С 1969 по 1975 г. в ФРГ была проведена *реформа уголовного права*, и с 1975 г. стал действовать *новый Уголовный кодекс*. *Общую часть* его составили нормы, которые были установлены в 1954г., *Особенную часть* нормы Уголовный кодекс 1871 г., реформированные в духе принципов гуманности и демократизации уголовного права. Исключены религиозные преступления, особое внимание уделяется экономическим и экологическим преступлениям, преступным деяниям должностных лиц, семейным преступлениям. Система *уголовных наказаний* предусматривает наряду с основными (лишение свободы и

штраф) и дополнительные наказания (например, лишение специального права управлять машиной) или дисквалификацию. Согласно статье 102 Конституции 1949 г., смертная казнь *запрещена*. Уголовный *процесс* после Второй мировой войны регламентировался нормами *уголовно-процессуального кодекса* (УПК) 1924г. и *Закона о судоустройстве* 1877г. Принятие Конституции 1949 г. *демократизировало* принципы процессуального законодательства. *Закон о малой реформе уголовного процесса* 1964 г. расширил права обвиняемого на защиту. Правда, были внесены изменения в целях борьбы с терроризмом, наркомафией, что привело к ограничению прав обвиняемых. Наконец, в 1987 г. была принята *новая редакция* УПК, в основе которого лежали нормы УПК 1877 г.

Контрольные вопросы

1. Каково сходство и различие между нацистским режимом в Германии и фашистским режимом в Италии?
2. Как изменялся государственный аппарат в нацистской Германии?
3. Что такое «СА», «СС», гестапо в нацистской Германии?
4. Какую политику в отношении Германии проводили державы-победительницы?

Лекция № 16. Новейшие тенденции развития государства и права во Франции.

Кризис и падение третьей республики. Оккупация страны и потеря суверенитета. Движение Сопротивления. Установление Четвертой республики. Конституция 1946 г. Алжирский кризис, падение Четвертой республики, создание Пятой республики. Конституция 1958 года. Основные направления развития Пятой республики в 60-90-х годах. Право Пятой республики: Уголовно-процессуальный кодекс 1958 г., Уголовный кодекс 1994 г.

Кризис и падение третьей республики. Оккупация страны и потеря суверенитета. Движение Сопротивления. Установление Четвертой республики. Конституция 1946 г.

Режим Третьей республики, закрепленный в конституционных законах 1875 г., представлял собой парламентскую республику. Он не претерпел коренных изменений. Основная проблема, с которой сталкивался режим парламентской республики - это частные правительственные кризисы и политическая нестабильность. В условиях многопартийности невозможно было сформировать правительство из представителей одной политической партии. Так как в парламенте было много партийных фракций, правительства имели коалиционный состав и очень часто менялись. Если за 70 лет существования Третьей республики сменилось 109 правительств, то за 20 предвоенных лет - 42.

В условиях открытого противостояния правых и левых сил особое значение приобретала борьба вокруг реформы избирательной системы. Правые пытались с помощью совершенствования мажоритарной системы добиться установления сильной власти. Напротив, левые стремились увеличить свое представительство в парламенте путем перехода от мажоритарной избирательной системы к пропорциональной.

Избирательный закон от 12 июня 1919 г. частично удовлетворял требования левых сил о введении пропорциональной системы, предусматривал сочетание принципов мажоритарной и пропорциональной систем. Согласно ему, каждый департамент должен был выбирать одного депутата от 75 тысяч 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. Нераспределенные мандаты в виде «премий» получали те партии, которые набрали наибольшее количество голосов в данном избирательном округе. 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. Так, сельский департамент Нижние Альпы, где проживало 90 тысяч населения и числилось 32 тысячи избирателей, имел право избирать 5 депутатов, т.е. по одному депутату от каждых 6 тысяч избирателей и 18 тысяч жителей. В то же время промышленный департамент Нор имел от 1788 тысяч жителей и 522 тысячи избирателей всего 23 депутатских мандата, т.е. по одному депутату от каждых 22 тысяч избирателей и 77 тысяч жителей.

Избирательная реформа 1927 г. полностью восстановила мажоритарную систему. В соответствии с избирательным законом 1927 г. Франция и ее заморские владения делились на 612 избирательных округов, от каждого из которых выбирался в парламент один депутат, причем от колоний избирались только французские граждане, а проживающие там коренные жители колоний по-прежнему избирательных прав не получали. Выборы проводились в два тура. В первом туре для избрания необходимо было получить абсолютное большинство голосов 50% + 1 голос. Если этого не происходило, то во втором туре кандидату от какой-либо партии было достаточно получить относительное большинство голосов, т.е. больше, чем у каждого из соперников. Однако восстановление мажоритарной системы не привело к политической стабильности.

Политические и экономические проблемы, умноженные мировым кризисом 30-х годов XX в., требовали оперативного принятия политических решений. Парламентские институты и процедуры препятствовали быстрому их

принятию. Критическое внутриполитическое положение привело к перераспределению властных полномочий внутри государственного механизма Третьей республики: происходит умаление роли парламента и усиление властных функций правительства. Заметно возросла в системе центральных органов власть председателя Совета министров. Правительство оказывало большое влияние на законодательную деятельность парламента. Увеличилось число декретов правительства, изданных в порядке делегированного законодательства. Декреты из средства уточнения актов парламента превращались в основной источник права.

Роль парламента в формировании Кабинета была еще значительной. Выгодная правящему классу политика осуществлялась через исполнительные органы путем сговора лидеров партий с Кабинетом. 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 ни оправдывалось внешнеполитическими условиями, но в соответствии со ст. 9 конституционного закона от 16 июля 1875 года объявление войны возможно было лишь с согласия обеих палат. Президенту не рекомендовалось вмешиваться в политические распри. Сенат тормозил принятие прогрессивных законов. Его несогласие с политикой Кабинета влекло немедленную отставку правительства.

В начале 30-х гг., по мере углубления экономического кризиса и обострения социальных противоречий, во Франции возросла активность крайне правых организаций фашистского толка ("Огненные кресты", "Аксьон франсэз" и др.). В феврале 1934 г. был предпринят фашистский путч, который провалился благодаря солидарности демократических сил страны, организовавших массовые антифашистские выступления. Воспользовавшись обстановкой, правительства правых сил, сменявшие друг друга у власти, издали ряд чрезвычайных декретов, ущемлявших демократические свободы.

Усиление реакционных тенденций в политической жизни страны привело к объединению антифашистских сил, получившему название Народного фронта. В него вошли партии коммунистов, социалистов и радикалов, подписавшие соглашение о единстве действий, а также более сорока различных демократических организаций. В январе 1936 г. была опубликована программа Народного фронта. В политической области основными требованиями фронта был роспуск и разоружение фашистских организаций, отмена репрессивного законодательства, создание системы коллективной безопасности в Европе. В экономической сфере планировались меры по повышению жизненного уровня населения, по борьбе с безработицей, реорганизация Французского банка и введение контроля над крупнейшими банками, национализация военной промышленности.

На выборах в 1936 г. Народный фронт одержал победу. Было сформировано правительство из социалистов и радикалов. До 1937 г. была выполнена часть программы левых сил: повышена заработная плата рабочим, введена 40-часовая рабочая неделя, проведена реформа Французского банка, отменены чрезвычайные декреты, частично национализирована военная

промышленность. К фашистским организациям был применен закон о роспуске военизированных группировок.

Народный фронт сыграл большую роль в предотвращении попыток французских правых установить режим авторитарного типа. Однако внутренние разногласия в антифашистском блоке привели к расколу этого союза. В результате последовательной смены правительств в 1938 г. у власти утвердилось правое крыло радикалов которое пошло на ликвидацию основных мероприятий левого блока и окончательный разрыв с Народным фронтом.

Падение Третьей республики стало закономерным результатом поражения Франции в войне с гитлеровской Германией летом 1940 г.

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 капитуляции территория Франции была поделена на две неравные части. Север и северо-восток, развитый в промышленном отношении, оккупировала Германия. На юге и юго-востоке установлен военно-авторитарный «режим Виши» (по названию курортного городка) во главе с маршалом Петэном. В 1940 г. Третья республика прекратила свое существование, хотя формально Конституция 1875 г. не была отменена. Видимая самостоятельность «правительства Виши» была ликвидирована в ноябре 1942 г., когда и в южную зону были введены немецкие войска. Организатором движения Сопротивления была компартия. Большой вклад в освобождение внесло движение «Сражающаяся Франция» во главе с генералом Шарлем де Голлем. Эти силы весной объединились во Французский Национальный комитет. Осенью 1944г. Франция была очищена от оккупантов.

После окончания войны сразу же началась острая политическая борьба вокруг вопроса о характере будущей конституции. Центральным стал вопрос о новом государственном строе. Все политические силы были едины в одном - не воссоздавать режим Третьей республики, на котором лежит ответственность за катастрофу 1940 г. Однако относительно будущего государственного устройства они существенно расходились. «Новые консерваторы», и прежде всего сторонники генерала де Голля, склонялись к учреждению республики президентского типа с сильной исполнительной властью, способной противостоять «режиму Собраний», «абсолютному парламентаризму» Третьей республики. Причем правительство должно наделяться полномочиями от главы государства, избранного нацией. Напротив, левые партии и центристы, среди которых выделялась крупная католическая партия «Народно-республиканское движение», явно опасаясь установления авторитарного режима «личной власти» генерала де Голля, выступали за сохранение парламента и его контроля над правительством.

Временное правительство Франции в августе 1946 г. утвердило положения, согласно которым одновременно с проведением выборов в Учредительное собрание будет проведен референдум с вопросом о возобновлении или отклонении Конституции Третьей республики. В ходе

референдума 96,4% избирателей высказались за принятие новой конституции, 66,3% за последующее утверждение конституции народным голосованием. На выборах в Учредительное собрание 1946 г. компартия получила 152 мандата, социалисты — 139, Народно-республиканское движение 145. По итогам выборов было сформировано трехпартийное Временное правительство, которое добилось выработки проекта конституции на основе своей программы. Первый проект Конституции 1946 г. предусматривал однопалатный парламент и ограничение власти Президента, он был лишен традиционных прерогатив: права отлагательного вето, права роспуска парламента, права помилования и т.д. Конституционно закреплялась национализация отдельных отраслей промышленности. В ходе референдума первый проект был отклонен: против - 106 тыс. избирателей, за - 9 300 тыс. Второй проект был разработан новым составом Учредительного собрания. Он был утвержден на референдуме 13 октября 1946 г.

Конституция 1946 г. была конституционным актом принятым в условиях демократизации, которая существенно расширила перечень неотъемлемых и неотчуждаемых прав человека и изменила тип государства. В Конституцию были включены статьи об экономических, социальных и культурных правах человека и гражданина, закрепленных в преамбуле Конституции. С одной стороны, она подтверждала права и свободы человека и гражданина, провозглашенные в Декларации 1789 г. С другой был включен новый блок экономических, социальных и культурных прав: право на труд, отдых и материальное обеспечение в случае нетрудоспособности; право рабочих на объединение в профсоюзы, на забастовки; коллективное определение условий труда и на участие в управлении предприятиями; право на всеобщее бесплатное светское образование и т.д. Декларировалась социальная помощь детям, матерям, «престарелым труженикам», инвалидам. Причем всеми этими правами наделялись граждане независимо от пола. Расширялся перечень политических прав: право политического убежища для лиц, борющихся за свободу; право на получение должности вне зависимости от происхождения, взглядов, вероисповедания. Государство обязалось не вести завоевательных войн: «не употреблять силы против свободы какого-либо народа». Конституционно закреплялось право на национализацию.

Конституция 1946 г. закрепила переход от либерального государства к «социальной Республике», способной гарантировать столь широкий перечень прав путем проведения активной социально-экономической и культурной политики. Провозглашение в качестве конституционного принципа «социального государства» означало, что государство берет на себя ответственность за социальное обеспечение и благосостояние своих граждан.

Государственный строй Четвертой Республики, закрепленный в Конституции 1946 г., можно охарактеризовать как парламентскую республику в ее классической, законченной форме. В основу организации государственного строя Франции была положена идея верховенства парламента, парламентского правления. Парламент состоял из двух неравноправных палат: нижней палаты - Национального собрания и верхней Совета Республики. Причем нижняя палата

сосредоточила в своих руках главные властные функции, поскольку именно Национальное собрание считалось воплощением национального суверенитета. Конституция 1946г. наделяла нижнюю палату Национальное собрание достаточно широкими полномочиями в законодательной и судебной сферах (провозглашая его единственным законодательным органом), в области контроля за деятельностью правительства. Национальное собрание избиралось на пять лет на основе всеобщего и прямого избирательного права. Оно являлось верховным законодательным органом. Кабинет не мог быть сформирован, пока нижняя палата абсолютным большинством голосов не одобрит кандидатуру премьера и его программу. Правительство обязано было уйти в отставку, если абсолютное большинство депутатов Национального собрания голосовало за резолюцию недоверия. При собрании находился Верховный суд, который должен был разбирать судебные дела политического характера. В тех случаях, когда между верхней и нижней палатами парламента возникали разногласия, окончательное решение принадлежало Национальному собранию. Если Президент в установленный срок не обнародовал закон, то это мог сделать председатель Национального собрания.

Верхняя палата Совет Республики являлась законосовещательным органом. Он избирался на основе косвенного избирательного права выборными должностными лицами местных органов.

Он имел право законодательной инициативы, в двухмесячный срок он мог делать поправки к актам, принятым нижней палатой, или передавать их на рассмотрение в Конституционный комитет. Совет участвовал в избрании Президента. Фактически он осуществлял конституционный контроль. Однако его полномочия по сравнению с полномочиями прежнего Сената были урезаны.

Главой государства был Президент. Он избирался парламентом сроком на 7 лет, мог один раз переизбираться. Президент имел право просить парламент пересмотреть принятый закон. Однако повторное решение парламента было окончательным. Всякий акт Президента нуждался в подписи соответствующего министра (контрассигнатура). Президент исполнял функции главы государства, но его полномочия были ограничены: он был лишен права роспуска нижней палаты, назначения по своему усмотрению высших должностных лиц и т.д. Исполнительная власть вручалась Совету министров, чья деятельность была под контролем Национального собрания. Конституцией впервые определялся статус председателя Совета министров: он обеспечивал исполнение законов, непосредственно руководил всем госаппаратом, а также вооруженными силами. По существу к нему перешла вся правительственная власть. Если же нижняя палата свергала Кабинет два раза в течение 18 месяцев, то Конституция разрешала распустить парламент и назначить новые выборы. Конституция фактически сохранила прежнюю систему местного управления, равно как и прежний порядок контроля правительства за деятельностью органов местного самоуправления. Существенным недостатком парламентского режима Четвертой республики были частые правительственные кризисы. Множество партийных фракций, существовавших в Национальном собрании, обусловило коалиционный характер формирующихся правительств, которые менялись

достаточно часто. Так, с 1946 по 1958 г. во Франции сменилось 20 правительств, таким образом, Кабинет действовал в среднем чуть более полугода.

Экономическая модернизация и структурная перестройка экономики, повышение роли обрабатывающей промышленности и сектора услуг, распад колониальной системы и колониальные войны, обострение социальных противоречий в период существования Четвертой республики требовали оперативного вмешательства сильного государства, способного эффективно решать возникающие проблемы. Однако режим классической парламентской республики, основанный на много партийном соперничестве, был не в состоянии адекватно реагировать на возникающие проблемы. Нарастало недовольство режимом Четвертой республики и, как следствие, требование проведения конституционных реформ. Первым шагом в этом направлении стало сокращение представительства в парламенте мелких партий путем изменения избирательной системы. В 1948—1951 гг. вводится мажоритарная система выборов для Совета республики и Национального собрания, которая отменяла пропорциональную систему 1946 г. В соответствии с законом от 8 мая 1951 г. партия или блок партий, собравший в каком-либо округе более 50% всех голосов, получал все депутатские мандаты от этого округа. В соответствии с этим положением партии приобрели возможность блокирования. Только в случае, если ни одна партия или блок партий, выступающих на выборах единым списком, не получали абсолютного большинства, предусматривалось пропорциональное представительство. По конституционной реформе 7 декабря 1954 г. изменялись статусы правительства и Совета республики. Премьер-министр был наделен дополнительными полномочиями по роспуску Национального собрания, упрощался порядок получения вотума доверия правительством (простым большинством голосов), усложнялась процедура его отставки, отменялись положения Конституции о коалиционном правительстве. Совет республики превращался в полноправного участника законодательного процесса. Ему постепенно были предоставлены почти все права и полномочия довоенного Сената. Кроме того, путем конституционной практики произошло фактическое усиление роли и влияния Президента. Несмотря на эти реформы, режим Четвертой республики не смог ответить на новые вызовы и угрозы и в мае 1958 г. был заменен режимом Пятой республики.

Алжирский кризис, падение Четвертой республики, создание Пятой республики. Конституция 1958 года. Основные направления развития Пятой республики в 60-90-х годах.

Переход к Пятой республике был вызван необходимостью оперативного реагирования политической системы на возникающие внутренние и внешние проблемы. В стране происходила структурная модернизация, связанная с созданием основ информационной экономики. Она приводила к сокращению занятости в первом и втором секторах экономики, т.е. в сельском хозяйстве, добывающей и обрабатывающей промышленности, и росту сферы услуг. Все эти преобразования требовали средств, которые поступали от грабежа колоний. Однако французская колониальная империя распадалась. Большинство

французов болезненно переживало крушение бывшего могущества. Непосредственной причиной падения режима Четвертой республики стал алжирский кризис.

В апреле 1958 г. в Алжире вспыхнул мятеж расквартированных там французских военных, недовольных нерешительными действиями правительства в подавлении национально-освободительного движения. Военный мятеж грозился перерасти в гражданскую войну в самой Франции, где было много сочувствующих мятежникам. Правые и центристские партии в парламенте добились передачи всей полноты государственной власти генералу де Голлю, поручив ему возглавить Совет министров. Парламент самоустранился от разработки конституции и принял закон от 1 июня 1958г., согласно которому наделял правительство чрезвычайными полномочиями по выработке конституции. В законе были указаны несколько обязательных требований, которые должны быть соблюдены при составлении нового основного закона: всеобщее избирательное право, на основе которого формируются законодательная и исполнительная ветви власти; независимая судебная власть; принцип разделения властей; ответственность правительства перед парламентом; формирование новых, цивилизованных отношений с колониями.

Проект Конституции 1958г. был одобрен на референдуме 28 октября 1958 г. и вступил в законную силу. Принятие Конституции положило начало периоду Пятой республики, ставшей 22-м по счету политическим режимом во Франции после Великой революции. Конституция 1958 г. не является консолидированной, т.е. не представляет собой единого акта, а состоит из трех актов: а) преамбулы Конституции 1946 г.; б) Декларации прав и свобод человека и гражданина 1789г., в) собственно текста Пятой Конституции. Конституция 1958 г. закрепляет государственный строй в форме президентско-парламентской республики. Это форма смешанной республики, основанная на сочетании достоинств парламентской и президентской республик. В режиме Пятой республики найден баланс между эффективностью и представительностью, авторитарной и демократической тенденциями в организации и деятельности системы государственной власти. Конституционная система власти президентско-парламентской республики основана на принципе одиночества.

В иерархии государственных органов Президент находится на вершине и выведен за три ветви власти. Он образует самостоятельную ветвь власти, доминирующую над всеми остальными. Президент как глава государства избирается выборщиками на 7 лет. Он наделен прерогативами, осуществляемыми им лично, и полномочиями, требующими контрассигнации премьер-министра или ответственного министра. В политической системе Пятой республики ему отведена роль «высшего арбитра» (ст. 5), призванного обеспечить нормальное функционирование государственных органов, а также преемственность государства. Это достигается благодаря тому, что Президент наделен широкими полномочиями в различных сферах законодательной, исполнительной и судебной власти. В области исполнительной власти он

назначает главу правительства, а по его предложению - остальных членов Кабинета, а также принимает их отставку. Он председательствует на заседаниях правительства, в Совете и Комитете национальной обороны, в Высшем совете магистратуры. Ему предоставлены полномочия главы вооруженных сил, право назначения на высшие гражданские и военные должности. В сфере законодательной власти Президент наделен правом законодательной инициативы: он подписывает и обнародует законы, может потребовать от парламента нового обсуждения закона или его частей; созывает парламент на чрезвычайные сессии; может передать принятый парламентом закон в Конституционный совет для выяснения степени его соответствия конституции; наделен правом принимать ордонансы, имеющие силу закона, правом роспуска нижней палаты парламента (ст. 12), В судебной области Президент как глава государства обладает правом помилования и, находясь на вершине судебной власти, является гарантом ее независимости (ст. 64). В сфере внешней политики Президент представляет страну в международных отношениях, заключает и ратифицирует международные договоры.

Особое значение в определении статуса Президента имеет статья 16. В соответствии с ней он получает диктаторские полномочия: право принимать чрезвычайные меры по своему усмотрению в условиях, когда «установление Республики, независимость Нации, целостность ее территории или выполнение ее международных обязательств оказываются под серьезной или непосредственной угрозой, а нормальное функционирование органов государственной власти, созданных в соответствии с Конституцией, нарушено». Известными гарантиями против установления единоличной диктатуры являются автоматический созыв парламента, консультации с премьер-министром, запрос мнения Конституционного совета. Кроме того, в период чрезвычайного положения парламента не может быть распущен и все институты государственной власти функционируют в обычном режиме.

Второе место занимает правительство коллегиальный орган, состоящий из премьер-министра и министров. В соответствии с Конституцией различаются: Совет министров - собрание министров под председательством Президента республики и Кабинет министров - собрание министров под председательством премьер-министра. Правительство должно определять и осуществлять «политику нации», распоряжаться администрацией и вооруженными силами. Руководит деятельностью правительства премьер-министр, который должен нести ответственность за оборону страны, обеспечивать исполнение законов, издавать нормативные акты в порядке регламентарной власти, назначать на военные и гражданские должности. Он скрепляет своей подписью акты Президента и несет за них политическую ответственность перед парламентом. Следует заметить, что в механизме Пятой республики недостаточно четко разграничены полномочия Президента и премьер-министра в сфере исполнительной власти. Конкретные формы взаимодействия - сотрудничество или сосуществование Президента и премьера зависят от их партийной принадлежности. Если премьер принадлежит к партии, лидером которой является Президент, то последний превращается в

исключительно влиятельную политическую фигуру, совмещающую функции главы государства и фактического главы исполнительной власти. Если Президент не является лидером парламентского большинства, то его полномочия резко сокращаются. Премьер, принадлежащий к другой партии и контролирующий парламент, может пресечь попытки Президента активно участвовать в правительственных делах через правило контрассигнации.

На последнем месте находится парламент, состоящий из двух палат: нижней - Национального собрания, избираемого на 5 лет прямым голосованием граждан, и верхней Сената, избираемого на 9 лет косвенным голосованием выборщиков, в качестве которых выступают руководители муниципалитетов, департаментов и депутаты. Сенат наделен теми же полномочиями, что и Национальное собрание. Это создавало систему внутрипарламентских противовесов.

Судебная власть провозглашалась «хранительницей личной свободы». Среди новых органов особое место принадлежало Конституционному совету органу конституционного контроля. Он включает две категории членов: по праву и по назначению. По праву в состав Совета пожизненно входят бывшие президенты. Назначаемых членов 9, полномочия их длятся 9 лет и не подлежат возобновлению. Они назначаются поровну председателями палат и Президентом, причем председатель Конституционного совета назначается Президентом и его голос является решающим в случае, если голоса разделились поровну. Конституционный совет решает вопросы правильности выборов Президента, депутатов и сенаторов, проведения референдумов, а также соответствия Конституции нормативных актов, принятых парламентом. Систему административных судов во Франции возглавляет Государственный совет, который осуществляет функцию административного контроля за актами регламентами (исполнительной) власти.

По форме государственного устройства Франция была унитарным государством, основанным на сочетании прямого государственного управления на местах и местного самоуправления. На местах было два вида административно-территориальных образований: «естественные» (город, село и т.д.) и искусственные, созданные актами центральной власти (регион, кантон). По Конституции 1958 г. «естественными образованиями» республики являются коммуны (их 36 тысяч), департаменты (их 100), заморские территории, которые свободно управляются выборными советами (ст. 71). Низовой единицей стала коммуна (село или город), жители которой избирают свой орган самоуправления муниципальный совет. В департаментах избираются генеральные советы. «Искусственным образованием», не имеющим представительных органов, стал регион (их 26). Функции местной администрации в департаментах и регионах были возложены на префектов и супрефектов, которые являются представителями центра на местах.

В последующее время в развитии режима Пятой республики можно выделить несколько тенденций.

1. Дальнейшее усиление президентской власти. Президент стал главой правительства. Этому способствовала конституционная реформа 1962г.,

изменившая порядок выборов Президента. Отныне он стал избираться не выборщиками, а непосредственно избирателями. Кроме того, в 60—70-е годы XX в. усиление президентской власти происходило за счет доминирования в партийной системе Франции голлистской партии «Объединение французского народа» (1947 г.), на которую опирались президенты, и она составляла парламентское большинство. С 1976 г. голлистская партия стала именоваться Объединением в поддержку республики.

2. В 70—90-е годы XX в, обострилась проблема разграничения полномочий Президента и премьера в случае, если они принадлежат к разным политическим партиям. Поскольку Конституция не содержит механизма разрешения конфликта между Президентом и правительством, то был создан прецедент, согласно которому Президент позволяет «правительству править», не упуская возможности активно участвовать в его деятельности.

3. Возросла роль парламента, особенно после конституционной реформы 1995 г. Суть: 1) в повышении качества законотворческой и контрольной деятельности путем внесения изменений в регламент: вместо двух сессий, которые суммарно длятся 6 месяцев, была введена одна продолжительностью 9 месяцев, что позволило разгрузить парламент от текучки, позволило более тщательно рассматривать законопроекты, обращать больше внимания на деятельность правительства; 2) теперь как минимум одно из еженедельных заседаний парламента специально отводится для ответов правительства на вопросы депутатов; 3) палаты получили право одно заседание в месяц проводить по собственной, а не правительственной повестке дня; 4) депутаты нижней палаты получили право подписывать в ходе ординарной сессии не одну, а три резолюции порицания.

Право Пятой республики: Уголовно-процессуальный кодекс 1958 г., Уголовный кодекс 1994 г.

Правовая система Франции относится к континентальной ветви права. Для нее характерно деление на отрасли публичного и частного. В качестве основного источника права выступают законы и акты правительственной власти. На протяжении XX в. правовая система Франции была подвержена 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.). Главной тенденцией в развитии современного французского права стала 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.

Модернизация современного французского законодательства осуществлялось поэтапно. На этапе корпоративного (монополистического) капитализма (конец XIX - первая половина XX в.) обновление наполеоновской правовой системы, состоящей из пяти кодексов Гражданского (1804 год), Гражданско - процессуального (1806 г.), Торгового (1807 г.), Уголовно - процессуального (1808 г.) и Уголовного (1810 г.), осуществлялось путем

внесения отдельных поправок в те или иные разделы кодексов. Ограниченность классической наполеоновской кодификации права, ее отставание от требования времени преодолевались законотворческой деятельностью парламента. Парламент, принимая конституционные и обычные законы, вносил, таким образом, поправки в действующее законодательство. Однако растянутая по времени парламентская процедура не позволяла оперативно реагировать на новые глобальные и локальные вызовы.

По этой причине на втором этапе (начиная со второй половины XX в.) — этапе перехода к постиндустриальному обществу и к

сервисной экономике возросло значение актов делегированного законодательства: декретов-законов и ордонансов. Их принимали правительственные органы по вопросам, отнесенным к ведению регламентарной (исполнительной) власти. Декреты правительства, регламентирующие однородные общественные отношения, систематизировались и объединялись в консолидированные акты (кодексы). Так, в период 1951—1956 гг. было принято 19 кодексов: о труде, налоговый, таможенный, дорожный, сельскохозяйственный, о семье и социальной помощи, кодекс публичного здравоохранения и т.д. Акты регламентарной власти восполняют пробелы в законодательстве, однако выступать в качестве его устойчивого фундамента не могут. По этой причине в Конституции Пятой республики 1958 г. учрежден принцип единства законодательного и регламентарного регулирования, лежащий в основе современного французского законодательства. Согласно статье 34 Конституции, определялся исчерпывающий перечень предметов законодательной регламентации, которые находятся в исключительной компетенции парламента, а все прочие вопросы отнесены к регламентарному регулированию актами правительственной власти.

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.

Уголовно-процессуальное законодательство Франции в XX в. также претерпело большие изменения. В 1958 г. был принят новый УПК, который положил начало ревизии всей наполеоновской кодификации. УПК 1958 г., а также ряд законов 1970 и 1972 гг. значительно демократизировали процесс, усилили гарантии индивидуальных прав граждан, упростили судопроизводство, упорядочили деятельность следственных органов, суда и присяжных.

Ряд законов, принятых закрепил в уголовно-процессуальном законодательстве прогрессивные изменения. Так, законы 1981--1983 гг. укрепили безопасность и гарантии личных прав и свобод, в частности

предусмотрели процедуру, применяемую к допустившему грубую профессиональную ошибку адвокату.

Возбуждение уголовного дела по УПК 1958 г. осуществляется прокуратурой, которая обычно опирается на данные полицейского дознания. Полицейские собирают улики, закрепляют доказательства, разыскивают лиц, виновных в нарушении закона.

Сам же уголовный процесс включает в себя три стадии: предварительное следствие, судебное разбирательство, исполнительное производство.

Особую стадию составляет процедура обжалования в апелляционном или кассационном порядке.

Значение предварительного следствия во французском уголовном процессе чрезвычайно велико. Но оно является обязательным лишь по делам о преступлениях. Оно также может проводиться по делам о проступках и только в некоторых случаях (по требованию прокурора) — по делам о правонарушениях.

Обычно же в делах о правонарушениях проходит только полицейское дознание. Предварительное следствие проводится негласно следственными судьями в состязательной и письменной форме. Прокурор выполняет функцию контроля над следствием.

По окончании следствия и сбора необходимых доказательств следственный судья передает материалы дела прокурору Республики. Последний, в случае согласия с выводами следственного судьи, возвращает ему дело. Затем следственный судья или выносит постановление о прекращении дела, или направляет его в соответствующую судебную инстанцию.

Если судья находит в деле состав преступления, то он направляет дело на рассмотрение обвинительной камеры. Обвинительная камера состоит при апелляционном суде и является своеобразным следственным органом второй инстанции. Она может вынести постановление о дополнительном расследовании или об окончании следствия.

Решения могут быть двух видов: прекращение уголовного преследования или предание обвиняемого суду. В качестве суда могут выступать: полицейский трибунал, исправительный трибунал, суд присяжных.

Обвиняемый переводится в арестный дом по месту заседания при судебной инстанции. Если обвиняемый не задержан, дело рассматривается заочно. Обвиняемый изучает материалы дела, имеет право выбрать защитника.

В судебном разбирательстве принимают участие обе стороны. Процесс в суде устный, гласный, состязательный.

После объявления обвинительного приговора осужденный под конвоем доставляется в арестный дом, где он находится до вынесения решения по апелляции или кассационной жалобе.

Приговор может быть оправдательным, о снятии обвинения или об освобождении от уголовной ответственности, и об осуждении. При осуждении исполнение приговора может быть отсрочено с предоставлением или без предоставления испытательного срока.

Приговор вступает в законную силу по истечении срока, установленного для обжалования. Он подлежит исполнению всеми государственными органами и может быть пересмотрен только в том случае, если в нем обнаружится фактическая ошибка или появятся вновь открывшиеся обстоятельства.

Доминирующей тенденцией в развитии современного уголовного права Франции была тенденция его дальнейшей либерализации. На протяжении XX в. во Франции действовал Уголовный кодекс 1810 г., который неоднократно подвергался реформам либерального характера. В 1958—1960 гг. было пересмотрено содержание более 100 статей Кодекса, относящихся к классификации преступлений. В 1975 г. судам было разрешено выносить в качестве основного и единственного наказания по многим преступлениям санкции, прежде являвшиеся дополнительными: лишение специальных прав, запрещение заниматься определенной деятельностью, конфискация автомобиля и т.д. Радикальная демократизация уголовного права во Франции связана с Законом от 9 октября 1981 г., который отменил смертную казнь. Одновременно произошла либерализация режима исполнения наказания. Закон от 10 июня 1983 г. предусматривал возможность замены тюремного заключения выполнением «работ в общественных интересах» продолжительностью от 20 до 240 часов. С 1974 г. разрабатывался новый Уголовный кодекс. В июле 1992 г. он был принят, а вступил в законную силу в 1994 г. Он состоит из 4 книг.

Новый Уголовный кодекс 1994 г. сохранил многие черты традиционного французского законодательства, но обогатил его современными достижениями мировой уголовно-правовой политики. Во-первых, в УК 1994 г. уголовно-правовая репрессия была перенаправлена с защиты интересов государства на гарантии прав личности. Уголовная политика была приведена в соответствие с общечеловеческими и гуманистическими принципами защиты прав личности, закрепленными в Декларации прав человека и гражданина 1789 г., Всеобщей Декларации прав 1948 г., Европейской Конвенцией о защите прав и основных свобод 1950 г. Во-вторых, УК ориентирован на усиление уголовной ответственности за особо опасные преступления. По многим из них назначается пожизненное заключение, на них не распространяются сроки давности: терроризм, геноцид, депортация, производство и распространение наркотиков, захват транспортных средств, вымогательство, различные виды мошенничества и т.д. В-третьих, УК характеризуется известной гуманизацией наказаний: смертная казнь заменяется пожизненным заключением, по менее тяжким преступлениям предусматривается возможность замены тюремного заключения выполнением «общественно полезных работ», конфискации имущества.

В Общей части УК (книга I) сохранена традиционная классификация преступных деяний на тяжкие преступления, уголовные деликты и проступки. В УК устанавливается ответственность только за тяжкие преступления и уголовные деликты, а санкции за проступки содержатся в декретах (актах регламентарной власти). Впервые в УК предусмотрена ответственность юридических лиц. К тяжким преступлениям отнесены деяния, которые наказываются лишением свободы сроком не менее 10 лет. Уголовные деликты предусматривают исправительные наказания: лишение свободы на срок от 6

месяцев до 10 лет, а также штраф, общественные работы, лишение специальных прав, конфискация оружия и т.д. К проступкам отнесены деяния, которые наказываются арестом на срок до 2 месяцев или только штрафом на сумму до 10 тысяч франков. Демократическая ориентация современной уголовной политики во Франции обнаруживается в том, что УК защищает интересы личности, а не государства, как прежде.

Особенная часть УК (книга II) посвящена преступлениям против человечества: геноцид, а также обращение в рабство, депортация, похищение людей, пытки и т.д.; преступлениям против личности: умышленное убийство; убийство несовершеннолетних, родственников; посягательство на физическую или психическую неприкосновенность личности (проведение биомедицинских опытов без согласия человека; сексуальная агрессия (изнасилование) и т.д. Самостоятельный раздел (книга III) занимают преступления против собственности (кража, грабеж, вымогательство, мошенничество, шантаж и т.д.). Наконец, в IV книге говорится о преступлениях против нации, государства и публичного порядка. К посягательствам на интересы нации отнесены: независимость нации и неприкосновенность ее территории, ее безопасность, республиканская форма правления. Преступления против государства включают шпионаж, государственную измену, посягательства на институты Пятой республики, терроризм, коррупцию. Специально оговариваются преступления, совершенные криминальными сообществами.

Контрольные вопросы

1. Какова продолжительность Третьей республики во Франции?
2. Что такое «режим Виши»?
3. Почему оказалась недолговечной Конституция 1946 г.?
4. Как определить доктрину «жесткого голлизма»?
5. Какой политико-правовой орган осуществляет во Франции функции конституционного надзора?
6. Можно ли считать источником уголовного и гражданского права Франции в новейшее время Декларацию прав человека и гражданина 1789 г.?

Лекция № 17 Новейшие тенденции развития государства и права в Китае

Разрушение империи и становление народно-демократического строя. Образование КНР, победа коммунистического строя. Конституция КНР 1954 г. «Культурная революция» 1966-1976 гг. Конституция 1978, 1982 гг. Преобразования Китайского государства и общества в 80-90-х годах. Статус великой державы.

Современная история государственных и правовых учреждений Китая XX в. включает три этапа.

1. Этап абсолютной монархии (начало XX в. 1911г.).

2. Этап Китайской республики (1912--1949 гг.).

3. Этап социалистического государства и права Китайской Народной Республики (с 1 октября 1949 г.).

Первый этап в развитии Китайской республики (1912--1916 гг.) постреволюционный. Он не решил задачи создания единого государства. Правящая элита слишком зависела от помощи западных держав. Президентом республики стал главнокомандующий сил Севера генерал Юань Шикай (1912--1916 гг.). Опираясь на монархически ориентированных военных и помещиков и финансовую помощь Японии, он проводил реакционную политику: были запрещены все революционные и демократические партии. В 1914 г. был распущен парламент и установлено единоличное правление Юань Шикая, которое распространялось на северные территории. На остальной территории господствовали могущественные землевладельцы, военные правители.

Второй этап в развитии Китайской республики гоминьдановский связан с влиянием Октябрьской революции в России (1917 г.) и последствиями Первой мировой войны.

Китай после Синьхайской революции по-прежнему оставался традиционным обществом и политически раздробленным на Север и Юг. На Севере власть была сосредоточена в руках милитаристских клик, между которыми постоянно велась борьба за зоны влияния. Правительство Южного Китая в Кантоне, во главе которого встал возвратившийся из эмиграции Сунь Ятсен, также зависело от военных правителей Юга, которые неоднократно свергали его. В действительности страной правили военные клики, могущественные землевладельцы, хозяева крупных поместий и особое сословие ученых чиновников-мандаринов, считавшихся знатоками конфуцианского учения. Более 2/3 земли находилось во владении крупных помещиков, и почти 90% населения составляли безземельные батраки и арендаторы. Большая часть китайцев жила в крайнем нужде, ведя изнурительную борьбу со стихией, с местными землевладельцами и госчиновниками.

Центральным правительством Китая считалось правительство в Пекине, с которым поддерживали дипломатические отношения иностранные государства. Однако правительство в Пекине было бессильно противодействовать местным правителям в военных провинциях. Пекинское правительство также находилось под влиянием северных милитаристов. Время от времени оно отдельно от Юга созывало парламент и принимало временные конституции. Наконец, в 1923 г. была принята первая Постоянная Конституция Китайской республики, которая просуществовала всего лишь год. Центральное правительство не могло противодействовать зависимости страны от иностранного капитала, японской и западной экспансии. Иностранные компании главенствовали и в промышленности, и в горнодобывающей отрасли, и в судоходстве. Все еще сохранялся порядок разделения на «зоны интересов», где чужеземные

властители обладали экономическими привилегиями и устанавливали свои законы. Мирные договоры, заключенные после Первой мировой войны, разочаровали китайских националистов, которые, в частности, надеялись получить обратно территории, находившиеся под немецким контролем.

В Китае к 20-м годам XX в. сложились три группы противоречий, которые влияли на расстановку политических сил и возможные варианты достижения государственного единства: 1) противоречия, обусловленные сохранением феодального строя, эксплуатацией крестьян со стороны землевладельцев (помещиков). Крестьяне в дополнение к госналогам и работе на помещика были еще вынуждены платить подати местным правителям из военных; 2) противоречия, связанные с развитием национального капитализма в Китае. Развитие национальной промышленности порождало антагонизм между национальной буржуазией и иностранными монополиями. К тому же, зародившийся китайский пролетариат превращался в самостоятельную политическую силу; 3) противоречие между национальными интересами Китая и иностранным империализмом было наиболее значимым противоречием, объединявшим вместе разные группы патриархального китайского общества.

Длительное время выразителем общенациональных интересов была Национальная партия (Гоминьдан), созданная Сунь Ятсеном в апреле 1912 г. Она ставила перед собой двуединую задачу: добиться создания единого Китая, одолев местных феодалов-военачальников, и вести борьбу против иностранного империализма. К движению Гоминьдан присоединялось все больше людей в деревнях и в большинстве промышленных городов. В 1927 г. в партии состояли 600 тыс. членов. Советская Россия поставляла Гоминьдану оружие и оказывала экономическую помощь.

Однако в 1921 г. в Китае была создана Коммунистическая партия (КПК), ставшая конкурентом Гоминьдана в процессе объединения страны. Непосредственной предпосылкой ее создания стало «Движение 4 мая» (1919 г.). Тогда несколько тысяч студентов собрались на демонстрацию на Площади Небесного Спокойствия в Пекине, выражая протест против решения Парижской мирной конференции, которое санкционировало захват Японией китайской провинции Шандунь. Надеждам китайского народа, что с окончанием Первой мировой войны они обретут независимость от иностранного господства, не суждено было сбыться. По стране прокатилась волна забастовок и восстаний в поддержку выступлений студентов, которые означали начало нового этапа освободительного движения и перехода к буржуазно-демократической революции. В этих событиях впервые в качестве самостоятельной силы выступил китайский рабочий класс. Численность КПК росла крайне медленно, в 1927г. она едва насчитывала 1 тыс. членов.

Вся политико-правовая история Китая, начиная с 1921 и по 1949 г. пронизана противостоянием КПК и Гоминьдана в борьбе за создание единого национального государства в Китае. Сложные взаимоотношения КПК и Гоминьдана были обусловлены тем, что они ориентировались на разные модели государства (соответственно социалистическое «народная республика Советов» и буржуазная республика) и опирались на разные социальные классы (КПК на

пролетариат, беднейшее крестьянство и Гоминьдан буржуазия, либеральные помещики, зажиточные крестьяне, интеллигенция). Однако объективно их интересы совпадали в одном в борьбе против иностранного капитала, экспансии японского и западного империализма. Эта угроза толкала КПК и Гоминьдан к созданию единого фронта «против империалистов и китайской реакции». С целью объединения всех антиимпериалистических сил страны в июне 1923 г. на III съезде КПК приняла решение создать совместно с Гоминьданом Фронт Национального Единства и признать в нем руководящую роль Гоминьдана. В январе 1924 г. на I съезде возрожденного после запрета в 1913 г. Гоминьдана этот союз был оформлен организационно. На нем была принята Политическая программа партии, в основе которой лежала доктрина «трех народных принципов» Сунь Ятсена. В отличие от западных концепций социального прогресса, которые основывались на принципе борьбы за существование и праве сильного. Сунь Ятсен связывал прогресс с движением к обществу социального единства, равенства, справедливости, солидарности. Свою прежнюю концепцию «трех народных принципов» он пересмотрел в сторону усиления ее антиимпериалистической направленности: 1) «принцип национализма» стал выражать идею борьбы за свержение гнета империализма в Китае и за равноправие всех национальностей страны; 2) «принцип народовластия» в новой трактовке содержал критику буржуазной демократии, провозглашал «народовластие всего народа, а не только меньшинства»; 3) «принцип народного благосостояния кроме уравнивания прав на землю, требовал государственной помощи безработным, улучшения условий труда, защиты рабочих организаций и ограничения власти капитала.

Понимая незрелость, отсталость китайского общества, сохранявшего преимущественно черты патриархальности. Сунь Ятсен в апреле 1924 г. предложил программу строительства национального государства в Китае с учетом особенностей традиционного китайского сознания и политической культуры в докладе «Общая программа строительства государства», где определил конкретные этапы госстроительства («три периода») и структуру высших органов власти («пять властей»). Это была попытка адаптировать западные идеи конституционного строя, выборности властей и прав человека к социокультурным и экономическим условиям Китая. В соответствии с этим планом в последующем Гоминьдан стал создавать единое государство.

Процесс создания национального государства Сунь Ятсен разделил на три периода: 1) в период военного правления, по мысли Сунь Ятсена, все госучреждения должны будут контролироваться военной администрацией; одновременно военную силу намечалось использовать для объединения страны; 2) в период политической опеки население под руководством правительства организует самоуправление; 3) период конституционного правления наступит с организацией самоуправления во всех уездах страны и созданием правительства «пяти властей», после чего последует созыв Национального Собрания. Организация высших органов власти в будущем республике будет сочетать принцип выборности с системой конкурсного отбора посредством экзаменов. Западный либеральный конституционализм с

принципом разделения государственной власти на три ветви: законодательную, исполнительную, судебную Сунь Ятсен дополняет китайской традицией, предполагающей еще две ветви - экзаменационную (для занятия должности необходимо сдать экзамен) и контрольную (институт цензората). Он полагал, что конституционная система власти, основанная на принципах выборности, и экзаменационная система, будут органично дополнять друг друга, поскольку экзаменационная система «восполняет пробелы, свойственные избирательной системе» для отбора наиболее достойных кандидатов.

Гоминьдан контролировал только ряд провинций Южного Китая со столицей в Гуанчжоу. Северные провинции были под властью военных правителей. В соответствии с доктриной Сунь Ятсена необходимо было первоначально военным путем объединить Китай и установить военное правление. 1 июля 1925 г. в Гуанчжоу был принят «Органический закон национального правительства. Было учреждено Национальное правительство Китая, которое опекала партия Гоминьдан, и провозглашена «вторая революция» после Синьханской, целью которой стаю присоединение северных провинции Была создана народно-революционная армия во главе с Чан Кайши. Она насчитывала 150 тыс. солдат. Однако 12 марта 1925 г. на переговорах о национальном примирении с КПК Сунь Ятсен умер. В соответствии с его планом в 1926 г. начался поход Гоминьлама против северных милитаристов. закончившийся победой южных армий и взятием Пекина, переименованного в Бэйпин («умиротворение севера»). Одновременно по всей стране развернулось широкое крестьянское движение, все более успешно выступал китайский пролетариат. Революция шла на подъем.

Но с согласия западных держав Чан Кайши организовал 12 апреля 1927 г. контрреволюционный переворот в Нанкине, Шанхае, а затем и в Кантоне. В Нанкине было создано правогоминьдановское правительство, представлявшее крупную буржуазию Китая. Одновременно с правогоминьлановским нанкинским правительством образовалось левогоминьдановское правительство в Ухани, сохранявшее союз с коммунистами и включавшее в свой состав министров-коммунистов. Уханьское правительство просуществовало до июля 1927 г. и перешло на сторону реакции. Это означало измену революции со стороны средней и мелкой буржуазии.

27 апреля 1927 г. в Пекине были схвачены и казнены Ли Дачжао и другие лидеры КПК. В июле 1927 г. КПК официально была объявлена вне закона. В июне 1928 г. войска Чан Кайши вошли в Пекин и тем самым Чан Кайши объединил под своей властью большую часть Китая. Однако оставались освобожденные районы, которые контролировали коммунисты. Чан Кайши опирался на богатую буржуазию Юга и на союз Великобритании и США, направленный против Японии самого опасного врага Китая. За год после переворота жертвами террора стали 300 тыс. коммунистов и их сторонников. «Вторая революция» (1924-1927 гг.) потерпела поражение. Китай по-прежнему оставался политически раздробленным. Гоминьдан объявил 1928 гол годом завершения первого периода строительства государства, т.е. периода военного правления. Необходимо было переходить ко второму этапу политической

опеке. На IV пленуме ЦИК Гоминьдана был принят закон об организации Национального правительства и формально провозглашалась структура высших органов власти, соответствующая периоду политической опеки. В 1928 г. были приняты законы об организации палат (юаней) правительства в соответствии с доктриной «пяти властей» Сунь Ятсена: 1) законодательной; 2) исполнительной; 3) судебной; 4) контрольной; 5) экзаменационной.

С 1929 г. начинается, по классификации Сунь Ятсена, второй период строительства общекитайского государства период политической опеки. В марте 1929 г. на III съезде Гоминьдана были политически оформлены опекунские функции партии. Согласно решениям съезда, высшим органом государственной власти в течение всего периода политической опеки объявлялся Национальный съезд Гоминьдана, а в период между его созывами Центральный исполнительный комитет Гоминьдана. Национальное правительство ставилось под контроль Политического бюро Гоминьдана. Через Политическое бюро (сонет) ЦИК Гоминьдана определял политический кризис правительства, направления деятельности.

Юридическое закрепление структуры высших органов государственной власти периода политической опеки было осуществлено во Временной Конституции 1931 г. основном законе периода политической опеки. В соответствии с этой конституцией Национальному съезду Гоминьдана предоставлялось осуществлять власть от имени Национального Собрания. Все высшие органы государства были поставлены под контроль Центрального комитета Гоминьдан, которому было предоставлено право назначения Национального правительства. Чан Кайши не удалось добиться учреждения для себя поста президента республики, он стал Председателем Национального правительств. Диктаторские полномочия Чан Кайши присвоил себе внеконституционным путем, с помощью текущего законодательства. Временная Конституция периода политической опеки 1931 г. содержала некоторые декларации и обещания в отношении гражданских прав и «народного благосостояния». Но за весь период гоминьдановского правления ничего не было сделано для выполнения этих деклараций и обещаний. В результате происходило размывание широкой социальной базы, на которую опирался Чан Кайши, и режим превращался в инструмент реализации интересов крупной компрадорской буржуазии и помещиков. Прежде всего, ряды сторонников покинула средняя буржуазия. Фактическую конституцию страны составляли принятые в 1931 г. новые законы об организации центральных правительственных учреждений. В соответствии с ними вся полнота власти сосредоточивалась в руках Председателя Национального правительства. Ему подчинялись Военный комитет и все вооруженные силы. Одновременно были приняты негласные установления о праве военной командования на вмешательство в дела административного управления и партийные дела в так называемых районах «борьбы с бандитами», вплоть до назначения, смещения и наказания чиновников всех рангов. Кроме того, постановления о полицейской системе круговой поруки населения (баоцзя) и

другие подобные акты позволяли выстраивать вертикаль государственной власти, подчиненной исключительно Председателю правительства.

Функционирование Гоминьдановского государства в условиях военного противостояния с одним сифоны, с коммунистами (Гражданская война), а с другой с японскими империалистами (Освободительная война), которые в 1932 г. создали на северо-востоке «независимое» марионеточное государство Маньчжоу-го во главе с последним цинским императором Пу И. не позволяло решать какие-либо социально-экономические проблемы. Это приводило к дальнейшему падению доверия к Чан Кайши со стороны средних слоев и мелкой буржуазии. К тому же правительство Гоминьдана не было патриотичным. 31 мая 1933 г. Чан Кайши заключил договор с Японией, по которому признавал за японцами право контроля всех занятых ими китайских земель. Перед лицом нового японского вторжения с территории Манчжурии Чан Кайши и Председатель КПК Мао Цзэдун в 1936 г. заключили соглашение о внутреннем мире и сотрудничестве.

1936 год был объявлен началом нового третьего этапа государственного строительства (по классификации Сунь Ятсена) периода конституционного правления. В 1936 г. было опубликовано Положение о выборах в Национальное собрание». Согласно этому закону, списки кандидатов для избрания составлялись чинами местной администрации, организации трудящихся от всякого участия в выборах отстранялись. В результате было сформировано Национальное собрание. Введение конституционного правления являлось в период антияпонской войны одним из важнейших демократических требований народных масс. Неоднократно с этим требованием выступала КПК. Более того, коммунисты выступили за создание «народной республики всех демократических классов», что завоевало большую популярность в массах. Начиная с 1934 г. правительство Гоминьдана разрабатывало проекты постоянной конституции на основе идеологии «трех народных принципов». Однако все опубликованные проекты конституций (1934 и 1936 гг.) сводились к введению президентского правления и ограничению полномочий представительных институтов власти.

Фактическое введение конституционного правления произошло только после окончания войны с Японией. 25 декабря 1946 г. Национальное собрание, избранное еще в 1936 г., приняло Конституцию Китайской Республики, вступившую в законную силу в 1947 г. Согласно ей вводился пост Президента страны и одновременно упразднялся пост Председателя правительства. Высшим органом представительной власти было Национальное собрание, избираемое на 6 лет. Прямыми выборами формировалась Законодательная палата, а косвенными Палата контроля. Предусматривалось создание органов местного самоуправления. В 1947 г. в контролируемых Гоминьданом районах страны проводились выборы депутатов Национального собрания, членов Законодательной и Контрольной палат, тогда же были назначены Экзаменационная палата и Палата юстиции. Первая сессия Национального собрания, открывшаяся в марте 1948 г., еще до избрания главы государства приняла «Временные правила на период национальной мобилизации для

подавления мятежа», которыми отменялись некоторые важнейшие положения Конституции, а Президенту предоставлялись чрезвычайные диктаторские полномочия. Президентом был избран Чан Кайши. Однако дни режима уже были сочтены. В 1948 г. Народно-освободительная армия под руководством КПК нанесла несколько сокрушительных поражений войскам Гоминьдана. В руках КПК оказался весь Северный Китай, а в январе 1949 г. они заняли Пекин. Гоминьдановский режим пал. Правительство Чан Кайши спешно эвакуировалось на остров Тайвань, представлявший самостоятельную провинцию.

Следует заметить, что гоминьдановское правительство никогда не распространяло свою власть на всю территорию Китая. Параллельно с правительством Чан Кайши существовали неподконтрольные ему территории освобожденные районы (первоначально отдаленные сельские местности Южного Китая), которые начали создаваться с осени 1927 г., т.е. после разрыва отношений КПК и Гоминьдана в результате узурпации власти Чан Кайши. В этих районах власть опиралась на руководимые коммунистами вооруженные силы. Сами районы стали называть Советскими (Сувэйайцзюй), поскольку власть в них формировалась по аналогии и под влиянием Советской России. В освобожденных районах складывалась альтернативная Гоминьдану модель власти советская, однако первоначально она не была диктатурой рабочего класса. Освобожденные районы в сельских местностях страны в течение первых лет своего существования находились под единым руководством КПК, но не имели общих органов власти, управления и суда. Единые органы власти и управления были созданы на состоявшемся в ноябре 1931 г. 1 Всекитайском съезде Советов. Съезд образовал Центральный Исполнительный Комитет Китайской Советской Республики и Совет Народных Комиссаров. Оба эти органа имели право издавать законы. Верховный суд был включен в Совет Народных Комиссаров на правах народного комиссариата.

Власть на местах сосредоточивалась в руках Советов депутатов рабочих, крестьян, красноармейцев и всех трудящихся. Советы образовывали исполнительные комитеты, в новоосвобожденных и прифронтовых районах создавались ревкомы. Местными судебными органами в советских районах Китая являлись судебные отделы местных советских правительств, как обычно именовались исполнительные комитеты местных Советов депутатов. На I Всекитайском съезде Советов был утвержден проект Конституции Китайской Советской Республики и приняты важнейшие законы о труде и земле. Земли милитаристов, феодальных помещиков, чиновников, ростовщиков и кулаков, а также храмовые земли подлежали безвозмездной конфискации и распределению среди трудящихся, крестьян-бедняков и середняков. Батраки и красноармейцы обеспечивались землей наравне со всеми. Кулакам вместо конфискованной предоставлялась земля худшего качества. У всех указанных категорий эксплуататоров, кроме кулаков, конфисковалось все имущество; у кулаков только лишний скот и сельскохозяйственные орудия. Законом подтверждалось право крестьян на куплю-продажу и сдачу в аренду земли. Закон о труде устанавливал на предприятиях 8-часовой рабочий день для

взрослых рабочих и 4—6-часовой для подростков, еженедельный оплачиваемый день отдыха, ежегодные отпуска для всех лиц наемного труда, равную плату за равный труд и предусматривал осуществление специальных мероприятий по охране труда женщин и подростков, введение системы коллективных договоров и социального страхования, а также свободу деятельности профсоюзов.

Конституция Китайской Советской Республики была принята на II съезде Советов, состоявшемся в 1934 г. Съезд определил главные задачи, стоящие перед демократической диктатурой рабочих и крестьян: 1) уничтожение всех феодальных пережитков; 2) уничтожение власти империалистических держав в Китае, объединение все страны; 3) систематическое ограничение развития капитализма строительство советского хозяйства; 4) поднятие организованности и самосознания пролетариата, объединение широких масс крестьянской бедноты и укрепление союза с середняком для перехода к диктатуре пролетариата. Конституция 1934 г. провозгласила демократические свободы для трудящихся, национальное равноправие, равноправие мужчин и женщин. В соответствии с Конституцией и принятым в 1933 г. Временным законом о выборах в Советы активным и пассивным избирательным правом пользовались только трудящиеся. Все эксплуататорские и контрреволюционные элементы лишались политических прав. Рабочим на выборах в Советы предоставлялись особые преимущества. Выборы депутатов производились открытым голосованием на специальных выборных собраниях по производственно-территориальному принципу: рабочими на предприятиях, а крестьянами, ремесленниками и другими трудящимися по месту жительства.

Принципы работы Советов устанавливались положением о советском строительстве, принятым I съездом Советов, и резолюцией о советском строительстве II съезда. Первым законом, принятым ЦИК Китайской Советской Республики в 1931 г., было Положение о браке. В соответствии с ним ликвидировалось заключение брака по воле родителей, запрещались купля, продажа невест и многоженство, воспитание невест в семье будущих мужей, провозглашалась свобода брака и развода. Важными актами Китайской Советской Республики в области гражданского права были Временные правила о вложении капиталов в торговые и промышленные предприятия и Временные правила о ссудах. Первый Акт предоставлял свобод) деятельности предпринимателям, соблюдающим законы и постановления правительства Китайской Советской Республики. Второй Акт в соответствии с программными документами Советской власти объявлял недействительными всякие мимы, носившие ростовщический характер. Он устанавливал наивысший размер процента по краткосрочным и долгосрочным займам. Многие законы, принятые центральными органами советских районов Китая, не могли быть проведены в жизнь в условиях Гражданской войны, однако все они имели большое политическое значение в формировании правовой системы КНР.

Под давлением войск Гоминьдана КПК пришлось перебазироваться с Юга в Северо-Западный Китай во время Великого похода (1934-1936 гг.), когда частям Красной Армии пришлось пройти с боями 12,5 тыс. км. На границе

провинций Шэньси, Ганьсу и Нин-ся в освобожденном прежде районе, где народная власть установилась еще до прихода основных сил Красной Армии, была создана главная база развития последующего государственного строительства пограничный район Шэньси-Ганьсу-Нинся. Здесь на основе центральных учреждений Китайской Советской Республики организовалась Северо-Западная канцелярия Центрального Советского правительства. В соответствии с условиями соглашения о внутреннем мире между КПК и Гоминьданом Северо-Западная канцелярия Центрального Советского правительства была преобразована в правительство Особого района Китайской Республики (Пограничный район Шэньси-Ганьсу-Нинся), а Красная Армия в Народно-революционную армию (вскоре получила наименование 8-й армии). На территории освобожденных районов устанавливался демократический режим, основанный на всеобщем избирательном праве. На время войны в освобожденных районах была прекращена конфискация земель у помещиков. Но это не означало возвращения конфискованных земель помещикам, всякие попытки в этом направлении со стороны реакционных элементов строго пресекались. Вместе с тем проводилась политика снижения арендной платы и ссудного процента.

Органами власти в Пограничном районе Шэньси-Ганьсу-Нинся, а также в других освобожденных районах, где военные условия позволяли проводить всеобщие выборы, создавались представительные органы Народно-политические советы. В перерывах между сессиями Советов действовали постоянные комитеты. Их исполнительными органами были правительства (правительственные советы). При правительстве Пограничного района работал административный аппарат, состоявший из секретариата, нескольких департаментов и отделов (гражданской администрации, финансов, просвещения, строительства, безопасности, контрольно-ревизионного), штаба войск безопасности. Административный аппарат, построенный по принципу жесткой экономии кадров, создавался и в нижестоящих единицах освобожденных районов (округах или подрайонах, уездах, сельских районах). Судебная система Пограничного района Шэньси-Ганьсу-Нинся возглавлялась Высшим судом, в подрайонах функционировали отделения Высшего суда, в уездах судебные отделы, причем должности начальника уезда (председателя уездного правительственного совета) и начальника судебного отдела совмещались. По аналогичным принципам строились органы власти, управления и суда в других освобожденных районах. Правовая система в освобожденных районах была социально ориентирована и включала различные по форме правовые акты. Характер конституционных законов имели акты, именуемые «административно-политическими программами». Дело в том, что в Китае не было четкой границы между правовым актом и политической директивой. Программы предусматривали меры по укреплению единого антияпонского фронта и улучшению жизни народа, по охране народных прав, развитию сельскохозяйственного и промышленного производства. Они провозглашали равноправие национальностей и полов, проведение политики ликвидации неграмотности, реформирование судебной системы и всего

госаппарата. Кроме того, в системе законодательства в освобожденных районах в период антияпонской войны важную роль играли нормативные положения и правила, которые предусматривали проведение демократических преобразований, возможных в условиях войны и рамках соглашения с Гоминьданом. Такими актами в Пограничном районе Шэньси-Ганьсу-Нинся были Положение о браке (1943 г.). Правила об охране труда. Проема о земельной собственности и земельной аренде (1944 г.) и др. Опираясь на свои законы, народная власть боролась против национальных предателей, бандитов и других преступных элементов.

В сентябре 1945 г. завершилась победой восьмилетняя война китайского народа с японскими захватчиками. Решающую помощь китайскому народу в разгроме Квантунской армии оказал Советский Союз. Во Второй мировой войне Китай понес громадные потери. По разным оценкам, погибло от 10 до 35 млн. человек, экономика была разрушена, населению постоянно угрожал голод. Китай так и остался расцененным. Южные и центральные провинции подчинялись правительству Чан Кайши. Обширные районы на севере и в центре контролировались коммунистами. В октябре 1945 г. коммунисты и гоминьдановцы договорились в Чунцине о прекращении военных действий. Однако уже в июне 1945 г. начались столкновения, переросшие в Гражданскую войну (1946--1949 гг.).

В 1948—1949 гг. власть КПК была установлена в важнейших центрах страны. Главной формой революционной власти в этих центрах и в некоторых других городах были военно-контрольные комитеты Народно-освободительной армии, которые назначались непосредственно военными и политическими органами. Они действовали в течение всего периода военного контроля в качестве главных органов власти на местах, им были подчинены все другие местные органы (административные, хозяйственные и т.д.). Эти комитеты ликвидировали гоминьдановскую администрацию и создавали народную власть: местные народные правительства и массовые представительные организации конференции представителей всех слоев народа. От народно-политических советов периода антияпонской войны они отличались по социальному составу: делегатами конференций не могли быть помещики и капиталисты. В первый период функции конференций носили совещательный характер, они были в большей степени органами единого фронта, чем органами власти.

Весной-летом 1949 г. представители единого народно-демократического фронта страны вошли в состав Народного политического консультативного Совета Китая. К осени этого года в руках Гоминьдана оставался только один крупный город Гуанчжоу (Кантон). Наступило время объединения всех освобожденных районов в единое народно-демократическое государство.

Китайская Народная Республика — «государство новой демократии»

Китайская Народная Республика была провозглашена 1 октября 1949 г. на первой сессии Народного политического консультативного Совета Китая, в работе, которой приняли участие представители всех демократических партий и движений. Народный политический консультативный Совет Китая (НПКСК)

принял на себя функции Учредительного собрания республики. Создание единого национального государства в Китае после Второй мировой войны осуществлялось на основе перенесения советской модели, выступавшей матрицей государственного строительства. Сессия приняла ряд важных актов, определяющих устройство и организацию власти на период народно-демократической революции 1949--1953 гг. и восстановления народного хозяйства. В частности, она приняла временную революционную Конституцию страны (Общую программу НПКСК); Организационный статут НПКСК; Закон об организации Центрального Народного правительств; постановления о государственном флаге, государственном гимне; новом летосчислении и о перенесении столицы государства в Пекин с возвращением ему прежнего названия. Сессия избрала Центральный народный правительственный Совет. Временной Конституцией страны стала Общая программа Народного политического консультативного Совета Китая, которая должна выполнять роль основного закона КНР до принятия постоянной Конституции. Общая программа провозгласила КНР «государством новой демократии», которое «ведет борьбу против империализма, феодализма, бюрократического капитала, за независимость, демократию, мир, единство и создание процветающего и сильного Китая».

Общая программа определяла новую государственную власть в Китае как «демократическую диктатуру народа», основанную на союзе рабочих и крестьян, в котором руководство принадлежит рабочему классу. При этом подразумевалось, что руководящая роль рабочего класса в народном государстве осуществляется через КПК, ставшую правящей партией. В качестве политической основы народного государства Общая программа закрепила систему собраний народных представителей. До созыва этих собраний их функции взяли на себя конференции представителей всех слоев народа. В качестве основы экономического развития страны программа провозглашала государственный сектор хозяйства и определяла пути и перспективы развития кооперативного, мелкотоварного, государственно-капиталистического и частно-капиталистического секторов.

Основными принципами организации и деятельности государственных органов утверждались демократический централизм и участие в управлении делами государства широких народных масс, представляющих все национальности страны. По форме государственного устройства КНР была унитарным государством, основанным на территориальной автономии. Общая программа устанавливала принципы военной системы, политики в области культуры, просвещения и внешней политики. Кроме того. Общая программа явилась основной базой законодательства КНР в восстановительный период. Законодательство Гоминьдана было упразднено. Все иконы того времени, как правило, издавались со ссылкой на общую программу НПКСК.

Высшим органом государственной власти в КНР был Центральный народный правительственный Совет (ЦНПС коллегиальный орган государства, представлявший страну на международной арене, он решал вопросы войны и мира, назначал высших должностных лиц, принимал законы, ратифицировал

международные договоры. Он формировал остальные центральные государственные органы: Государственный административный Совет (высший исполнительный орган). Народно-революционный военный Совет (руководивший вооруженными силами КНР), Верховный народный суд и Верховную народную прокуратуру. Вместе с ЦНПС эти органы составили Центральное народное правительство КНР, председателем, которого стал Мао Цзэдун, являвшийся одновременно главой Центрального народного правительственного Совета и Народно-революционного военного Совета, Председателем ЦК КПК. Совмещение функций партийного, административного и военного руководителя было вызвано отчасти «холодной войной», как и традициями патерналистского государства в Китае. Первоначально Центральное народное правительство было правительством Единого народно-демократического фронта. В высших государственных органах, наряду с КПК, игравшей руководящую роль, были представлены численно небольшие буржуазные и мелкобуржуазные партии, поддерживавшие программу КПК и признававшие ее руководство. Органы местного самоуправления основывались на практике строительства органов власти в освобожденных районах. Местное управление включало: местные народные правительства и собрания народных представителей. Практически власть концентрировалась в руках местных правительств, которые назначались сверху, поскольку конференции народных представителей собирались очень редко. Во многих регионах продолжали действовать военно-контрольные комитеты Народно-освободительной армии Китая.

Судебная система восстановительного периода включала большое количество чрезвычайных судов: военные трибуналы военно-контрольных комитетов; народные трибуналы в городах и районах проведения аграрной реформы в 1950—1952 гг. С февраля 1951 г. стали действовать новые Правша о наказании контрреволюционеров. Согласно им все серьезные преступления считались контрреволюционными и карались смертной казнью. За годы аграрной реформы было казнено 2 млн. человек. В марте 1952 г. были утверждены народные трибуналы на период массовой кампании борьбы «против трех зол» коррупции, расточительства и бюрократизма.

В 1952 г. восстановительный период был завершен. В 1953 г. КПК провозгласила курс на строительство социализма. Был разработан первый пятилетний план: намечалось в короткие сроки превратить Китай в великое социалистическое государство. В 1953—1954 гг. состоялись первые и истории страны всеобщие выборы в демократические органы власти Собрания народных представителей и Всекитайское собрание народных представителей (ВСНП), которые должны были принять новую конституцию. Юридическое закрепление курса КПК на строительство социалистического государства было осуществлено в Конституции 1954г. Она была принята в Пекине 20 сентября 1954 г. на первой сессии ВСНП (парламента страны). Вслед за ней были приняты пять органических законов, определявших принципы организации и функционирования высших и местных органов государственной власти — ВСНП, Государственного Совета, местных собраний народных представителей,

судов и прокуратур. Конституция 1954 г. в качестве главной цели государства провозглашала построение социализма. Создания социалистического общества предполагалось достичь посредством плановой экономики, индустриализации и коллективизации сельского хозяйства. С 1952 по 1957 г. (за первый пятилетний план) в КНР промышленное производство выросло на 141%, построено 500 крупных промышленных предприятий. Конституция 1954г. определяла КНР как социалистическое государство народной демократии, власть в котором «принадлежит народу в лице Всекитайского собрания народных представителей и местных собраний народных представителей» (ст. 2). Конституция содержала широкий перечень гражданских прав и свобод: провозглашались равенство граждан перед законом и национальное равноправие, гарантии социально-экономических прав и политических свобод, а также предусматривались обязанности. Специально провозглашались принципы осуществления правосудия только судами, полноправного участия в судебных процессах народных заседателей, независимости судей и подчинения их только закону, главного суда и обеспечения обвиняемому права на защиту.

Согласно Конституции 1954 г. была сформирована новая структура высших органов государственной власти. Высшим органом власти стаю Всекитайское собрание народных представителей (ВСНП), осуществлявшее законодательную функцию, а в период между его сессиями Постоянный комитет ВСНП. Главой государства стал Председатель КНР, в компетенцию которого входили представительские функции в отношениях с иностранными государствами, руководство вооруженными силами и Государственным комитетом обороны. Центральным правительственным органом стал Государственный Совет, ведающий управлением различными сферами жизни общества.

Особенностью политико-правового развития коммунистического Китая является то явная, то скрытая борьба внутри КПК двух направлений ортодоксального, революционного, и умеренного, технократического. В зависимости от того, какая линия доминировала в КПК, происходили изменения и в конституционной системе власти, политическом курсе и практической политике, которая осуществлялась в форме часто меняющихся политических кампаний. Существенное влияние на процессы госстроительства и формирования правовой системы оказывал тезис Мао Цзэдуна «о перманентной классовой борьбе». С точки зрения КПК, строительство социализма и диктатура пролетариата должны продолжаться в течение довольно длительного исторического периода, чтобы избежать опасности реставрации капитализма. До тех пор, пока не осуществлен переход к высшей стадии коммунистического общества, нужно остерегаться скороспелых инициатив. Классы и классовая борьба существуют во всех странах социализма. В социалистическом обществе имеются элементы прежних эксплуататорских классов. Кроме того, появляются новые буржуазные элементы. К тому же социалистическое общество имеет две формы собственности и производственных отношений: государственную собственность (народную) и коллективную собственность (кооперативную). Между рабочими и крестьяна-

ми существуют классовые различия, которые не могут исчезнуть до перехода к коммунизму. В силу этих причин КПК считала, что диктатура пролетариата имеет право на существование.

По мнению Мао Цзэдуна, государство всегда является классовым, сохраняет классовый характер до исчезновения классов. По этой причине тезис КПСС об «общенародном государстве», по словам Мао, напоминает классическую теорию буржуазии, утверждающей, что власть принадлежит всему народу, всей нации. Это стало причиной отхода КПК от советской модели с 1957 г. и разрыва с СССР в 1960 г. КНР стала строить социализм «с китайской спецификой».

Во-первых, приоритет в построении социализма был отдан не экономическому росту, а перестройке социальных отношений. Главный акцент был сделан на создание нового типа общественных отношений, исключающих всякую возможность и даже желание эксплуатации. Наиболее важным было признано не развитие важных секторов экономики, например тяжелой индустрии, а осознание народными массами, что произошел коренной перелом, суть которого состояла в том, что никто не может быть объектом эксплуатации. Интеллектуальная элита (инженеры, администраторы, люди свободных профессий) не будут отныне стоять над пролетариатом. Рабочие должны участвовать в управлении производством, а директора и инженеры в производственном процессе, с тем, чтобы преодолеть разрыв между работниками умственного и физического труда.

Во-вторых, допускался плюрализм мнений внутри КПК в отличие от запрета фракций в КПСС.

В мае 1958 г. на VIII съезде КПК было принято решение о новой генеральной линии партии «большом скачке». Мао выдвинул лозунг: «Десять лет упорного труда десять тысяч лет счастья». За пятилетие предполагалось увеличить выпуск промышленной продукции в 6,5 раза, а выплавку стали с 5 млн. до 100 млн. тонн. Крупные металлургические заводы остановились, а их работники отправлялись в деревню учить крестьян выплавлять сталь в земляных печах. Одновременно второй целью «большого скачка» было укрупнение ранее созданных народных коммун (их было 740 тыс.) до 26 тыс., тем самым проведение обобществления их имущества. «Большой скачок» провалился, и Мао был отстранен от власти, которая перешла к технократам во главе с Председателем КНР Лю Шаоци. Политика «большого скачка» была пересмотрена, произведены разукрупнение коммун и введение принципов хозрасчета и материального заинтересованности на производстве. Однако в 1966 г. Мао, оперевшись на революционную молодежь и армию, вернул себе власть. В 1966 г. состоялась широкая дискуссия в Пекинском университете, положившая начало культурной революции, прокатившейся по всей стране. Она была направлена против нового бюрократического класса технократов. Их обвинили в ревизионизме и сановничестве. По мнению Мао Цзэдуна, чтобы избежать, риска реставрации капитализма, следует избавляться от элементов старого общества (буржуазии, мелкой буржуазии, земельных собственников), а наиболее устойчивы элементы старого общества в сфере образования и

культуры. Буржуазия, лишенная собственности на средства производства, может вынашивать планы их захвата и стимулировать контрреволюционные настроения. Изменить моральный облик всего общества может культурная революция. Ее цель — установить контроль над пролетариатом в таких важных сферах, как образование, культура, искусство, печать. Одновременно культурная революция - революция политическая, укрепляющая диктатуру пролетариата посредством восстановления подлинно революционной партии, очищения от руководителей, «вступивших на капиталистический путь».

Законодательное закрепление политика «культурной революции», приведшая к слому существующей системы власти, произошло в Конституции 1975 г, которая заменила Конституцию 1954 г. Она состоит всего из 30 статей и представляет собой больше политическую декларацию, чем нормативный акт. В преамбуле говорилось о том, что социалистическое общество будет существовать в условиях классовой борьбы и противоречий, опасности реставрации капитализма. Исходя из этого ст. I гласит: КНР «есть социалистическое государство диктатуры пролетариата, руководимое рабочим классом и основанное на союзе рабочих и крестьян». КПК провозглашалась руководящим ядром всего китайского народа (ст. 2). Пролетариат должен осуществлять полную диктатуру над буржуазией в сфере надстройки (ст. 12). Были упразднены посты Председателя КНР, ликвидирован Государственный Комитет обороны, ограничены полномочия Всекитайского собрания народных представителей, учрежден принцип назначения депутатов вместо выборов.

Концепция социалистической модернизации и механизм ее реализации После смерти Мао Цзэдуна в 1976 г. начинает реализовываться новая политика - политика модернизации тоталитарно-бюрократического общества в Китае. Политика реформ была связана с именем прагматичного руководителя Дэн Сяопина. Эта политика выражена в его формуле: «Неважно, какая кошка белая или черная, если она ловит мышей». Политика модернизации была признана трансформировать государство, чтобы оно было способно адекватно ответить на вызовы и угрозы современности, должна была встроить Китай в современную систему международных отношений. Были сохранены социалистические принципы, руководящая роль КПК, плановое хозяйство, государственная централизация. Однако были осуществлены реформы, смысл которых состоял в том, чтобы интегрировать в социалистическое государство элементы рыночной экономики. В декабре 1979 г. на XII съезде КПК был провозглашен курс на модернизацию сельского хозяйства, промышленности, науки и технологии, обороны. В сельском хозяйстве крестьянам была предоставлена большая свобода: им стали больше платить за обязательные поставки сельхозпродукции государству, что повысило их жизненный уровень. Крестьянам также было разрешено продавать часть продукции на свободном рынке. Схожие преобразования были осуществлены в промышленности. Тяжелая индустрия осталась в рамках централизованного плана, но легкая промышленность и сфера услуг в результате децентрализации получили самостоятельность. Некоторые маленькие предприятия сферы услуг (рестораны, мастерские) функционировали как частные, с использованием на-

емных рабочих. Для развития экономики были приняты меры по привлечению иностранных инвестиций. В 1979 г. издан закон о совместных предприятиях, образованы четыре свободные экономические зоны. Государство страховало экономические риски.

4 декабря 1982 г. была принята новая Конституция КНР. Произошел возврат к КОНСТИТУЦИИ 1954 г. в определении характера государства - демократическая диктатура народа. В Конституции и предусматривается два типа социалистической собственности: государственная и коллективная собственность трудящихся масс, санкционируется создание смешанных предприятий, основанных на китайском и иностранном капитале. В этой четвертой по счету Конституции Китая были юридически закреплены основные идеи реформы, предпринятой Дэн Сяопином. В качестве задач она определяет в преамбуле необходимость осуществления модернизации промышленности, сельского хозяйства, национальной обороны, науки и технологий. Для этого статья 18 содержит разрешение иностранным предприятиям или частным зарубежным инвесторам сотрудничать в разных формах с китайскими предприятиями и другими экономическими органами в рамках китайского законодательства. В статьях 6-12 закреплён приоритет госэкономики, а также коллективных форм собственности. Земля принадлежит государству или коллективным органам, но производителям (членам коллективных хозяйств) разрешено обрабатывать землю для личного использования в пределах, установленных законом. Конституция также предусматривает возможность деятельности небольших частных предприятий в городах и в сельской местности, в пределах закона, как дополнение к господствующей социалистической экономике.

Статьи 35—56 закрепляют свободу слова, печати, собраний, митингов и демонстраций. Первостепенное внимание уделяется экономическим, социальным и культурным правам: каждый гражданин имеет право на труд, отдых, образование и др. Статьи 57-135 детально очерчивают структуру органов государственной власти. В частности, устанавливается, что судьи должны осуществлять судебную власть в соответствии с законом, но на основе независимости, они должны быть свободны от воздействия административных и политических органов.

На XIII съезде КПК в 1987г. современный этап развития китайского общества рассматривался как «начальная стадия социализма», которая займет 100 лет (от середины 50-х годов XXI в.). В 2050 г. начнется вторая стадия в развитии общества «полная победа социализма», которая также продлится 100 лет. К этому времени КНР станет промышленно развитой державой, мировым лидером. Основное противоречие в процессе конвергенции (совмещения) достижений рыночной экономики с принципами социализма связано с тем, что рыночная экономика требует трансформации политической системы и, в частности отказа от руководящей роли КПК и создания плюралистической демократии, конкуренции политических сил; ликвидации монопольного положения идеологии марксизма-ленинизма-маоизма и перехода к

идеологическому плюрализму. Все это потребует создания новой конституционной системы власти.

Контрольные вопросы

1. Как долго действовала первая Конституция Китая 1912 г.?
2. Когда возникла компартия Китая?
3. С какими событиями связано возрастание популярности КПК?
4. Когда была провозглашена КНР?
5. Сколько конституций было принято в китайской новейшей истории?

Список использованной литературы:

1. История государства и права зарубежных стран: Учебник / Ред.К.И.Батыр. - 4-е изд., перераб. и доп. - М. : ТК Велби: Проспект, 2004. - 496 с. 2.
2. История государства и права зарубежных стран: Курс лекций / И.В.Абдурахманова. - М.; Ростов на Дону : МарТ, 2004. - 288 с.
3. История государства и права зарубежных стран: Пособие для сдачи экзамена / А.В.Попова. - М. : Юрайт-Издат, 2005. - 192 с. История государства и права зарубежных стран: Учебник для вузов: В 2-х т. Т.1 : Древний мир и средние века / Ред.: Н.А.Крашенинников, О.А.Жидков. - 3-е изд., перераб. и доп. - М. : Норма, 2006-., 2006. - 720 с.
4. История государства и права зарубежных стран: Учебник для вузов: В 2-х т. Т.2 : Современная эпоха / Московский государственный университет им. М.В.Ломоносова; Ред.: Н.А.Крашенинников. - 3-е изд., перераб. и доп. - М. : Норма, 2005-., 2005. - 816 с.
5. История государства и права зарубежных стран: Учебник / Ред.К.И.Батыр. - 4-е изд., перераб. и доп. - М. : ТК Велби: Проспект, 2007. - 496 с.
6. История государства и права зарубежных стран: Учебник / А.И.Косарев. - 2-е изд. - М. : Юриспруденция, 2007. - 376 с. История государства и права зарубежных стран: Учебник / М.Н.Прудников. - 3-е изд., перераб. и доп. - М. : ЮНИТИ-ДАНА, 2009. - 543 с.
7. История государства и права зарубежных стран: Учебник: В 2 т. Т.1 : Древний мир и Средние века / Кол. авт.: О.А.Жидков, Н.А.Крашенинникова, О.Л.Лысенко, С.В.Чиркин [и др.]; Отв. ред.: Н.А.Крашенинникова, О.А.Жидков. - 2009. - 720 с.
8. История государства и права зарубежных стран: Учебник: В 2 т. Т.2 : Современная эпоха / Кол. авт.: Л.М.Гудошников, О.А.Жидков, Н.А.Крашенинникова, О.Л.Лысенко [и др.]; Отв. ред.: Н.А.Крашенинникова. - 2009. - 816 с.
9. История государства и права зарубежных стран: Учеб. пособие / В.Е.Рубаник. - М. : Юрлитинформ, 2009. - 504 с.
10. История государства и права зарубежных стран: Учебник для бакалавров / Мин-во образ. и науки РФ, Москов. гос. юрид. акад. им. О.Е.Кутафина; Отв. ред. И.А.Исаев, Т.П.Филиппова. - М. : Проспект, 2013. - 560 с.
11. История государства и права зарубежных стран: Учебник для бакалавров / Под ред. К.И.Батыра. - 5-е изд., перераб. и доп. - М. : Проспект, 2013. - 576 с.
12. История государства и права зарубежных стран: Учеб. пособие / И.В.Абдурахманова. - М. : ИНФРА-М : Академцентр, 2013. - 480 с. 9.2.

Дополнительная литература:

1. Абдурахманова, И. В. История государства и права зарубежных стран. учеб. пособие. - М.: Дашков и К, 2008. - 480 с.
2. Арбузкин, А.М. Конституционное право зарубежных стран. учеб. пособие. - М.: Юрист, 2004. - 666 с.

3. Борисевич, М. М. История государства и права зарубежных стран: краткий учебный курс. - М.: Юриспруденция, 2001. - 352 с.
4. Ежов, В. А. Учебно-методическое пособие для самостоятельной работы студентов по курсу «История государства и права зарубежных стран» - Оренбург: ОГУ, 1998. - 23 с.
5. Данилов, С. Ю. Правовые демократические государства: очерки истории /С. Ю. Данилов. - М.: Дашков и К, 2009. - 292 с.
6. История государства и права зарубежных стран: учебник /под ред. О. А. Жидкова, Н. А. Крашенинниковой. - М.: Норма, 1998. - Ч. 2. - 1998. - 712 с.
7. История государства и права зарубежных стран: учебник /под ред. О. А. Жидкова, Н. А. Крашенинниковой. - М.: Норма, 1998. - Ч. 1. - 1998. - 480 с.
8. История государства и права зарубежных стран: учебник /под ред. К.И. Батыра. - М.: Проспект, 2003. - 496 с.
9. История государства и права зарубежных стран: учебник /под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. - М.: НОРМА, 1996. Ч. 1. - 480 с.
10. История государства и права зарубежных стран. учеб. для вузов / под ред. К. И. Батыра. - М.: Проспект, 2011. - 574 с.
11. История государства и права зарубежных стран. учебник /отв. ред. Н. А. Крашенинникова. Т. 2. Современная эпоха. - 2008. - 816 с.
12. История государства и права зарубежных стран: учебник. - Т. 2: Современная эпоха. - 2007. - 816 с.
13. История государства и права зарубежных стран / под ред. О. А. Жидкова, Н. А. Крашенинниковой. Ч. 1. - М.: Норма, - 2002. - 610 с.
14. История государства и права зарубежных стран. учебник /под ред. О. А. Жидкова, Н. А. Крашенинниковой. Ч. 2. - М.: Норма ИНФРА-М, - 2000. - 704 с.
15. История государства и права зарубежных стран. учеб. пособие / сост. Н. А. Крашенинникова. - М.: Юрид. колледж МГУ, 1994. Попова, А. В. История государства и права зарубежных стран: конспект лекций - М.: Юрайт, 2007. - 192 с.
16. Прудников, М. Н. История государства и права зарубежных стран. учебник - М.: Юнити, 2008. - 544 с. Руденко, Т. А. Шпаргалка по истории государства и права зарубежных стран. ответы на экзаменационные билеты - М.: Аллель-2000, 2005. - 64 с.
17. Томсинов, В. А. История государства и права зарубежных стран (Древность и Средние века). учеб.-метод. пособие для семинарских занятий. - М.: Зерцало, 2000. - 128 с.
18. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран: Новое и Новейшее время /сост. Н. А. Крашенинникова.- М.: Зерцало, 2000. - 496 с.
19. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. Древность и Средние века /сост. В. А. Томсинов.- М.: Зерцало-М, 2001. - 560 с.
20. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. Древность и Средние века /сост. В. А. Томсинов. - М.: Зерцало, 2000. - 448 с.
21. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран /отв. ред. Н. А. Крашенинникова. Т. 2: Современное государство и право. - 2008. - 672 с.
22. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. Т.1.

Древний мир и Средние века /отв. ред. Н. А. Крашенинникова. - М.: Норма, 2007. - 808 с.

23. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран /под ред. З. М. Черниловского. - М. : Юрид. лит., 1984. - 472 с.

24.Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран / отв. ред. Н. А. Крашенинников. Т. 2 : Современное государство и право. - М.: Норма, 2003. - 669 с.

25.Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. учеб. пособие / сост. В. Н. Садиков.- М.: Проспект, 2006. - 768 с.

26.Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран / отв. ред. Н. А. Крашенинникова. Т. 2: Современное государство и право. - М.: Норма, 2006. - 672 с.