



Негосударственное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«ИНСТИТУТ ГОСУДАРСТВЕННОГО АДМИНИСТРИРОВАНИЯ»
Кафедра государственно-правовых дисциплин

Направление 030900.62 Юриспруденция

ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН

Лекционный материал

Составитель: Моисеева С.С.

Москва
2013

Содержание

РАЗДЕЛ I. ВВЕДЕНИЕ В ДИСЦИПЛИНУ	3
Тема №1. «Общая характеристика истории права и государства как науки и учебного курса»	3
Тема №2. «Исторические условия возникновения государства и права»	6
РАЗДЕЛ II. ГОСУДАРСТВО И ПРАВО ДРЕВНЕГО МИРА	9
Тема №3. «Общая характеристика государства и права Древнего мира» - 2 ч.	9
Тема №4. «Государство и право стран Древнего Востока»	12
Тема №5. «Государство и право Древней Греции»	21
Тема №6. «Государство и право Древнего Рима»	25
РАЗДЕЛ III. ГОСУДАРСТВО И ПРАВО СРЕДНИХ ВЕКОВ	27
Тема №7. «Общая характеристика государства и права средних веков»	27
Тема №8. «Государство и право франков»	31
Тема №9. «Франция»	33
Тема №10. «Англия»	35
Тема №11. «Германия»	37
Тема №12. «Византия»	39
РАЗДЕЛ IV. ГОСУДАРСТВО И ПРАВО НОВОГО ВРЕМЕНИ	40
Тема №13. «Общая характеристика государства и права нового времени»	40
Тема №14. «Англия»	43
Тема №15. «Соединенные Штаты Америки»	45
Тема №16. «Франция»	47
Тема №17. «Германия»	52
Тема №18. «Япония»	54
РАЗДЕЛ V. ГОСУДАРСТВО И ПРАВО НОВЕЙШЕГО ВРЕМЕНИ	55
Тема №19. «Возникновение и развитие буржуазного права в XIX - начале XX вв.»	55
Тема №20. «Соединенные Штаты Америки»	625
Тема №21. «Великобритания»	65
Тема №22. «Германия»	67
Тема №23. «Франция (1918-1940 гг.)»	63
Тема №24. «Конституционное развитие Франции, Италии, ФРГ и Японии после Второй мировой войны»	74
Тема №25. «Основные направления развития в праве ведущих стран Запада в XX в.»	77
Тема №26. «Возникновение мировой системы, ее государственно-правовое развитие и распад»	83
Тема №27. «Образование и развитие независимых государств в Азии и Африке»	90

РАЗДЕЛ I. ВВЕДЕНИЕ В ДИСЦИПЛИНУ

Тема №1. «Общая характеристика истории права и государства как науки и учебного курса»

План:

1. История государства и права как наука: историческое и юридическое содержание.
2. Методика и методология истории государства и права.
3. Периодизация истории государства и права зарубежных стран.

1. История государства и права как наука: историческое и юридическое содержание.

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. В самом общем определении, история государства и права изучает историческое развитие государства и права. 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. Вторая часть объекта изучения – право – едва ли не более сложна в ее определении.

Исторически государственная организация и право развиваются параллельно, каждая под воздействием своих социальных факторов (хотя некоторые из них, например идеология, и совпадают). Однако в общественной деятельности государство и право самым тесным образом переплетены и обуславливают одно другое.

Конкретное сочетание государственных институтов и правовых форм в исторический период образует особую структуру, которую можно обозначить как право-государственный уклад.

История государства и права, представляется общественной научной дисциплиной.

Главенствующая задача истории государства и права: осмыслить историческое, т.е. минувшее, изменение – делает ее преимущественно теоретической научной дисциплиной. Вместе с тем особые свойства ее объектов изучения – государства и права – предопределяют значение истории и как неотъемлемой части общей, практической юриспруденции.

Историческое в праве. Историческое начало, неразрывная связь с прошедшим своим состоянием, заключено в основном свойстве права и юридических установлений. Задача права в обществе – обеспечить стабильное его существование согласно однажды принятым правилам, поэтому право консервативно по своей сущности. Но та же общественная задача заставляет право меняться, приспосабливаться к новым условиям жизни, приобретать новые черты, порой мало похожие на прежние его качества, иначе функционировать, даже сохраняя свои неизменные формы. Понять закономерности и случайности такого изменения и приспособления, уяснить все богатство содержания того или другого юридического правила или института (например, собственности, преступления, наказания), иногда вообще установить наличие в праве, создававшегося не один год, а десятилетиями или столетиями, этого правила или института может только история права. Она – естественное продолжение общих приемов изучения такого сложного, самостоятельного и в значительной степени независимого от других сторон общественной жизни, органически (т.е. по

собственным правилам и, может быть, даже законам) развивающегося явления как государство и право.

Становясь неотъемлемой частью практической юриспруденции, история государства и права принимает на себя дополнительные теоретические задачи. Они состоят в том, чтобы (1) понять истоки и юридические предпосылки современного состояния государственной организации и права, (2) увидеть историческую преемственность развития и степень этой преемственности, (3) понять, какие социальные причины и факторы и в каком соотношении определяли развитие права и юридических институтов, (4) выяснить, собственно, формы и приемы, которыми государство и право организуют сами себя и, через их посредство, влияют на жизнь общества.

2. Методика и методология истории государства и права.

Методология истории права. Как общественная наука, история государства и права описывает, исследует и осмысляет исторический процесс развития права и юридических институтов, следуя общим методологическим правилам, установившимся на данный период в социологической, юридической и исторической науке. Сущность этих правил обусловлена общефилософским подходом науки к познанию и объяснению явлений истории и общественной жизни. Принадлежит области исторической науки, история государства и права в качестве одного из главных своих методов изучения прошедшего состояния политико-правового сообщества и юридических явлений следует принципам историзма. Изучение сходства развития государства и права различных стран стало содержанием другого главного метода истории права – сравнительно-исторического.

Сравнительно-исторический метод позволил открыть в том числе некоторые устойчивые внутренние взаимосвязи юридических институтов разных народов, характеризующихся общностью цивилизационного и культурного развития. В этом состоял важный вклад истории в общую юридическую науку.

Обобщая и поневоле упрощая безграничный материал всеобщей истории права, правоведение как наука стало выделять наиболее типические правовые системы, существующие в современности, но своей обособленностью и собственными внутренними качествами столько же обязанными вековой истории права, как и специфической законодательной политике властей. Эти системы объединяют в крупные правовые «семьи», которых относительно немного и которые уже более резко различаются в своих принципах и юридических институтах. Современное правоведение выделяет 7–8 таких «семей», сформировавшихся исторически:

1. Романо-германская семья, выросшая из традиции древнего римского права, ставшего общей основой для права подавляющего большинства народов Европы, а также Латинской Америки;
2. Англосаксонская семья «общего права», основанная на традиции средневекового права Англии, оказавшего определяющее влияние на право Соединенных Штатов Америки, Канады, Австралии и других стран;
3. Мусульманское право, развившееся из особой религиозной традиции народов, принявших в свое время ислам, охватившее большую часть Азии и Африки;
4. Дальневосточная семья, объединяющая право Китая и Японии, характеризующихся крайним своеобразием исторического развития и содержания традиционных принципов;
5. Индусско-арийская семья, представленная главным образом именно историческими системами права Индии, только в преломленном виде существующими ныне;
6. Еврейское право, основанное на Библии и особой традиции юридической практики, по которому в древности и средневековье жили приверженцы религии иудаизма и ныне действующему в Израиле;
7. Социалистическое право, охватившее целый ряд народов Восточной Европы, России, Азии в XX в., под влиянием особой идеологии и особой политики государственной власти.

Изучение правового развития правовых «семей» и традиций составляет еще одну специфическую задачу для истории государства и права. Внимание к правовым «семьям» вносит системную упорядоченность в историю права, позволяя ей выделять главное в изменениях юридических институтов. Хронологическую упорядоченность дает единая периодизация истории государства и права.

3. Периодизация истории государства и права зарубежных стран.

Периодизация истории государства и права. Важный элемент любой исторической дисциплины, периодизация по-особому значительна в истории права. История государства и права менее всего событийна, это история принципов и установлений, т.е. по преимуществу институциональная история.

Историческая и юридическая взаимосвязь государственных и правовых институтов позволяет выделить то или другое время в истории государства и права народа в законченный период.

Согласно принципам марксистской методологии 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.

Следуя цивилизационному и историко-культурному критерию можно выделить 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 (ему будут посвящены специальные юридические дисциплины), которое формируется у них не одновременно, и потому хронология завершения истории будет до некоторой степени различаться.

Тема №2. «Исторические условия возникновения государства и права»

План:

- 1. Происхождение государства и права в обществе.**
- 2. Эволюция этнической общности.**
- 3. Раннее государство.**

1. Происхождение государства и права в обществе.

Происхождение государства и права в обществе – вопрос более философский, чем исторический. Научные ответы на него зависят от того, какое в целом социальное значение приписывают праву и государственной организации, от того, какое из явлений считают определяющим – государство или право. Первенство философского подхода определяется и двумя объективными (закрывающимися в самой природе явления и путей его познания) обстоятельствами. Во-первых, формирование государства и права исторически пришлось на время самой ранней культурной жизни человечества.

Развитие государственной организации реально проявляется в возникновении или исчезновении каких-то учреждений, в деятельности определенных лиц, в усилении или умалении их прав или обязанностей – т.е. в политическом по своей исторической форме процессе. Политическая история не может не быть событийной. Кроме того, процесс формирования государственной организации и, в особенности, права – это процесс, исторически неуловимый, растянутый на длительное время. Ни об одном известном обществе прошлого нельзя сказать, что вот, до такого-то года или числа государства у народа не было, а с такого-то числа оно существует. В еще большей мере это относится к праву.

Формирование политико-правового сообщества. Упрощенно исходной основой формирования государства и права следует считать человеческий коллектив с устоявшимися социально-культурными связями в нем; коллектив этот должен быть исторически длительным, т.е. история его в данной среде обитания и в сложившемся культурном облике должна насчитывать более десятка поколений, а также самовоспроизводящимся, не вымирающим, и в этом смысле прогрессирующим. Из того, что известно о первобытных коллективах, развивавшихся в направлении государственной их организации, следует, что такой коллектив должен составлять этническую общность и в этом отношении быть в значительной степени обособленным от других соседских коллективов. Этническая общность создавалась кровнородственными связями безусловно всех ее членов и выражалась – к началу эпохи неолита (VIII – V тыс. до н. э.) – в том, что у членов коллектива был общий язык, единый религиозный культ и связанные с ним обряды, единые приемы культурного обихода. Это был род – основная ячейка первобытного человеческого общества.

2. Эволюция этнической общности.

Под влиянием неолитической революции (перехода к обработке металлов, гончарному производству, выделке тканей и в целом к совершенно новому уровню материальной, а затем и духовной культуры) род меняется в своей внутренней организации значительно более быстрыми темпами, чем это было предусмотрено его социально-биологической природой.

1-я стадия эволюции этнической общности (с которой и начинается род как социальный коллектив) – это оформление социально-биологической иерархии.

Закрепление в коллективной жизни этой иерархии и ролевых функций лидеров (что бесповоротно происходит через два-три десятка поколений) характерно для 2-й стадии развития этнической общности – формирования социально-культурной иерархии. И первая, и вторая стадии полностью проходят в условиях неолита – примерно VIII – IV тыс. до н. э. у разных народов Востока (или до I тыс. до н. э. у северных народов).

3-я стадия развития этнической общности – формирование экономически-социальной иерархии.

При благоприятных условиях переход общности в 4-ю стадию – становления надобщинных властных структур – осуществляется довольно быстро. Общественная власть институализировалась (превратилась в постоянно существующее, не зависящее в принципе от воли отдельных членов общности установление, стабильно подчиняя всех своей воле). В это время можно говорить уже о народе, о политико-правовой его общности, из которой неминуемо вырастают ранние государственные формы.

Протогосударство – чифдом. На следующей, 5-й стадии эволюции этнической общности надобщинные властные структуры приобретают вид протогосударства (прототипа государства, еще не государства по форме, но уже исполняющего функции политической власти). Грань, разделяющая протогосударство от предыдущей стадии, – весьма незначительна, и в историческом процессе они могли практически, сливаться. С этой стадией приходит эпоха уже реальной, фиксированной истории, иногда даже с именами правителей, названиями народов и областей, с точной характеристикой культурного быта, в котором можно видеть отдельные черты политико-правовой общности (для восточных народов – это IV – I тыс. до н. э., для североевропейских – до первых веков н. э., для народов Африки или Океании – вплоть до XVIII - XIX вв.).

По своему главному признаку – наличию власти одного вождя – протогосударство получило в современной науке второе наименование чифдом (от английского chief-dom); в общем виде чифдом представлял объединение общин (прежних родов или племен) на определенной территории под властью одного правителя, а эти общины соподчинялись в иерархию в зависимости от того, ближе или дальше были они от вождя.

В начале XX в. немецкий политолог Ф. Оппенгеймер выдвинул теорию о безусловно определяющем значении войны для формирования государства.

3. Раннее государство.

Раннее государство составляет заключительную, 6-ю стадию эволюции этнической общности. Развитие государственной организации приводит к отчетливому политико-географическому обособлению объединения от других – появляется традиция государственности (прервать которую могут, что нередко и случается, лишь особо губительные внешние или внутренние факторы: завоевание, нашествие кочевников, многолетний голод, восстания). Раннее государство – уже более многочисленная общность: до нескольких сотен тысяч жителей; это дает нужный количественный уровень труда и продуктов, отчуждаемых в пользу государства. На этом этапе население может быть разнородно этнически, особенно если имело место завоевание; этнические различия могут и дополнять социально-политическую иерархию.

Администрация государства представлена, как минимум, тремя уровнями – каждый со своими задачами и функциями. (1) Администрация в государственном центре (прежнем доминирующем округе – клане протогосударства) представляет полностью самостоятельную институцию, оторвавшуюся от родов, общин, кланов и занятую самодовлеющей общегосударственной деятельностью. (2) Администрация областей вполне наследует организацию и

задачи прежних чифдом; как правило, она даже стоит в клановой преемственности к ним. (3) Общинная администрация – наиболее традиционная и древняя по происхождению, и в это время она еще не делима с традиционным общинным самоуправлением (выборностью, коллективными органами), но полномочия ее стали более элементарными: главное – исполнить решения высшего уровня. Развитие раннего государства проходит в условиях упрочения городской жизни (без городов формирование развитой государственности вообще невозможно). Городская жизнь закрепляет классовое обособление, престижное потребление эволюционирует в другой образ жизни – начинается расслоение на культуру верхов и низов. Индивидуализированное на предыдущей стадии присвоение продукта рождает стремление к приватизации общегосударственного контроля над ресурсами; товарный обмен подталкивает образование частной собственности.

Необходимость в традиционно устойчивом централизованном управлении этим уже довольно сложным производственно-административным комплексом с внутренними неоднозначными, иногда даже почти противоположными интересами заставляет менять свой облик прежнее право обычая – возникает необходимость в законах, сначала изустных, затем письменных. Законы стимулируют формирование правильной судебной деятельности, суд вливается в государственную организацию. Религиозная идеология обособившейся в государство общности закрепляет культурное противопоставление другим народам, она становится политической идеей власти.

РАЗДЕЛ II. ГОСУДАРСТВО И ПРАВО ДРЕВНЕГО МИРА

Тема №3. «Общая характеристика государства и права Древнего мира» - 2 ч.

План:

1. Древневосточное общество и крупнейшие цивилизации древности.

2. Первые европейские политические общества Средиземноморья.

1. Древневосточное общество и крупнейшие цивилизации древности.

Первые очаги человеческой цивилизации появились на Ближнем Востоке, самые первые – в Палестине около X тыс. до н. э. Здесь же намного раньше других стран древности возникли и политические общества, объединившие людей системой властных, правовых и административных отношений. В IV – I тыс. до н. э. сначала на Ближнем Востоке, затем в Северной Индии, Китае, Юго-Восточной Азии возникли первые в мировой истории **государства**. Эти государства возникали и развивались примерно по одному сходному пути. Сходной была и сложившаяся в них **государственная организация** – первого известного истории древневосточного типа.

Древневосточная государственность сформировалась не сразу в окончательно готовом виде. Государственно-политическое развитие древности началось с этапа номовых государств – административно-хозяйственных объединений общин, только начинавших терять свой родовой и первобытный характер. Подлинное оформление институтов власти происходило на этапе государственной централизации (весьма относительной в условиях древнего общества). Тогда не только государства укрупнились в пространстве и во времени (стали более «живучими»). В них появились полноценные и самостоятельные системы администрации, суда, финансов, подчиненных единым государственным нуждам, сложилась устойчивая традиция монархии как первого известного истории общераспространенного типа властвования. Наконец, на этапе государства-империи власть и управление в обществе окончательно утратили свои исторические связи с родовым строем и клановым управлением, а совершенствовались и исчезали, подчиняясь собственным закономерностям, по прихотям военной и политической истории цивилизаций.

Древневосточное общество и крупнейшие цивилизации древности (Шумера, Элама, Египта, Вавилона, Индии, Китая и др.) возникли и окрепли, во многом опираясь на удобные для первобытной жизни и земледелия бассейны крупнейших рек: Тигра и Евфрата, Нила, Инда и Ганга, Хуанхе. Это были поистине «цивилизации великих рек». Возможность освоения относительно узких территорий по рекам предопределила высокую плотность населения древневосточных государств. Это были городские и храмовые цивилизации со всеми особенностями, привносимыми городским укладом. Быстрее здесь распространялись социальные связи, прочнее утверждалась «энергия власти».

Привязанность к великим рекам и их водным режимам сделала особенно важной в жизни древневосточных народов организационно-хозяйственную функцию государства, включая регулярную организацию массовых ирригационных общественных работ, история которых насчитывала десятилетия и даже столетия. В результате такого исторического преобладания социальные отношения древневосточных государств формировались преимущественно **государственной собственности** на землю. Основная масса населения была поставлена в зависимое положение по отношению к государству, стремившемуся в своих целях сохранять и укреплять общинный уклад жизни. Это, в свою очередь, предопределило крайне замедленное формирование в праве принципов индивидуальной правовой свободы, закреплявших бы экономическую и жизненную самостоятельность людей. Право

возникало в том числе и как результат общественной борьбы за «идеальное прошлое» родовых времен, эпохи равенства и справедливости. Нивелирование социальных противоречий в народе, сглаживание противостояния богатства и бедности, приниженности и знатности изначально стало одним из важнейших политических мотивов укрепления общегосударственной власти. Это было и одной из важнейших предпосылок нарочитой значимости древневосточной государственности, почти неограниченных полномочий древних властителей, для власти которых в обществе не стремились даже создавать какие-либо преграды. Это подкреплялось прочнейшим переплетением государственного и религиозного подчинения, признанием священного характера власти правителей. Не только действительные рабы, ставшие заметным элементом в древневосточном хозяйстве со II тыс. до н. э., но и буквально все остальное население пребывало в положении рабов государства. В таких социальных, отчасти даже социально-психологических условиях важным свойством древневосточной государственности была ее избыточная консервативность. Сомневаясь в правителях, ни одно древневосточное общество не сомневалось в порядке власти, установившемся на этом самом первом этапе мировой истории государства и права.

2. Первые европейские политические общества Средиземноморья.

Первые на территории Европы политические общества сложились в странах Средиземноморья во II – I тыс. до н. э. Они, в первую очередь цивилизации Древней Греции и Древнего Рима, положили начало всей государственной и правовой истории Европы, передав традиции своей политической и правовой культуры другим народам и временам, выросшим на почве особого **античного мира**.

Античное общество и античная государственность представляли новый, сравнительно с Древним Востоком, этап общей человеческой истории. Их новизна была связана с глубокими особенностями общественно-юридического быта и всего социально-культурного уклада европейских народов. Античное общество, по крайней мере в период своего расцвета, было обществом выраженной **индивидуальной собственности** и рабовладельческого уклада хозяйства. Основанные на этих особенностях исторического развития Европы (сравнительно не только с древневосточным обществом, но и с вообще господствовавшим в мировой истории типом отношений) черты политического быта и правовой культуры также были отмечены высокой степенью своеобразия юридических форм.

Античное общество и античные цивилизации сложились на берегах Средиземного моря, которое в первые века особенно стимулировало экономические усилия народов, их связи с другими землями. Подобно тому как древневосточные общества были цивилизациями великих рек, античный мир был морской цивилизацией, с раннего времени связанной военно-торговыми отношениями. Значительно более развитыми здесь были денежное хозяйство и финансовые связи. Значительно большую роль в созидании государственности античного мира сыграли финансовые системы и военная политика.

Античные государства почти с самого начала своего образования стали стремиться выйти за пределы первоначальных областей обитания основавших их народов. Развитие государственных форм здесь проходило на фоне колонизации – поначалу военно-торговой, затем чисто завоевательной – других областей Европы, Африки, Малой Азии. Имперская политика составляла существенный фактор деятельности властей. В результате крупнейшие античные государства развились в значительные **империи** – в период своего исторического заката поистине мирового масштаба (империя Александра Македонского, Римская империя). Здесь были впервые в мировой истории выработаны административные и правовые формы взаимоотношения метрополии и колоний, принципы управления территориями в масштабе континентов.

Благодаря особенностям социальных отношений своего времени, античное государство составило особый тип государственности, более высокий, чем древневосточное. Это государство в основном было построено на принципах народовластия и гражданской свободы, соединенных с особым общинно-полисным политическим строем.

В своем становлении и развитии античная государственность прошла некоторые исторические этапы. Формирование государства происходило в форме примитивных монархий или олигархически-родового строя, в котором клановые отношения объединялись с преимуществами крупной земельной собственности. Расцвет античной государственности принес с собой народовластие в форме демократической республики или особой монархии. Венцом исторического движения античной государственности стало оформление особой полувоенной, бюрократической монархии, которая станет образцом политических форм большинства европейских и азиатских народов в последующей истории.

Тема №4. «Государство и право стран Древнего Востока»

План:

1. Особенности исторического происхождения и сущность и древневосточной монархии.
2. Государство и право Древнего Египта.
3. Государство и право Древнего Вавилона.
4. Государство Древней Индии.
5. Государство и право Древнего Китая.

1. Особенности исторического происхождения и сущность и древневосточной монархии.

Становление ранней государственности на Древнем Востоке проходило в целом по единому историческому пути: итогом его было формирование практически у всех народов неограниченной единоличной власти в централизованно управляемом государстве. С этой властью в сообществе были связаны все или почти все политические отношения, эта власть доминировала в религиозной и культурной сфере. Характерные черты общего исторического процесса становления государственности на Востоке определили особенности ранней древневосточной монархии, или, как ее нередко характеризуют, **древневосточной деспотии**.

Слова деспотия, деспотизм (от древнегреческого *despoteia* – неограниченная власть) лишены определенного государственно-правового или историко-политического содержания. Входят в употребление они в конце XVII – начале XVIII в.: впервые их употребил французский писатель-моралист Ф. Фенелон в романе «Приключения Телемака» для осуждающей характеристики такого правления, при котором подданные живут в постоянном страхе и не защищены законом. В литературно-политических дискуссиях XVIII в. о правильно построенном государстве понятие «деспотия» играло важную роль: так определили неправильную, пагубную для общества монархию, где государь властен произвольно распоряжаться не только администрацией страны, но и имуществом и даже жизнью подданных. Примеры такого произвольного правления черпали, как правило, из истории средневекового Востока (Турции, Персии и т. д.) или истории древности. Отсутствие гражданских прав в современном смысле стали признавать главенствующей чертой государственного уклада древневосточной монархии, хотя реально все государственно-правовые отношения в ту эпоху просто строились по-другому. Древневосточная государственность действительно выделяется неким особым характером – но эти черты связаны с историческими путями формирования ранних государств вообще и со своеобразием регулирующей роли государства в древневосточном обществе.

Особенности исторического происхождения. Древневосточная монархия была в истории первым типом государственности и первой формой монархии. Ее даже нельзя характеризовать как вполне монархию в позднейшем смысле – настолько отлична она по своим связям с породившим ее обществом.

Первым из исторических путей возникновения древневосточной монархии было перерождение власти выборного религиозного и хозяйственного лидера союза общин, образовавших начальное протогосударство. Основные функции таким путем установившейся власти правителя-монарха заключались в исполнении жреческих обязанностей и в

организации публичного хозяйства. Функции определяли и содержание власти: во-первых, правитель наделялся полномочиями отправлять религиозный культ, исполнять и истолковывать волю божества, организовывать святилища, религиозные церемонии, приносить жертвы и требовать жертвенных подношений; в этих пределах правитель получал права контролировать деятельность общин и даже отдельных семей; отсюда же проистекали полномочия правителя вмешиваться во внутрисемейные и семейные дела. Во втором отношении, правитель получал полномочия регулировать сбор продуктов, которые выделялись сообществом на общегосударственные нужды, устанавливать размеры налогов или натуральных отработок, распределять земельный (или иной ресурсный) фонд страны, организовывать выдачи продуктов нуждающимся или привилегированным слоям, определять степень участия общин, родов и каждого подвластного в общегосударственных работах. Первоначально как лидер надобщинного выборного управления, такой монарх сохранял привязанность к институтам традиционного управления старшинства – советам жрецов, старейшин, знати.

Вторым историческим путем возникновения древневосточной монархии было усиление (и органическое перерождение) роли и власти выборного военного вождя союза общин или племен. Если новая государственная власть устанавливалась этим путем, то функции и содержание власти такого правителя были уже: как бывший военный вождь, правитель ранее всего наделялся полномочиями по руководству объединенным войском общин, боевым командованием, затем и по собственно первоначальной организации государственной военной силы. В этом случае степень принудительных властных полномочий была значительно выше: в конце концов монарх обретал право определять судьбу подданного, вплоть до вопроса о жизни и смерти. Монархическая власть, появившаяся этим путем, характеризуется также и значительными судебными полномочиями правителя. Тогда как хозяйственно-распорядительная деятельность ее в государстве в данных условиях будет ограничиваться влиянием на общее управление и останется в руках главным образом жрецов. Как первоначально лидер воинов (ставший таким благодаря еще и особым личным качествам), такой монарх связан был с институтами прежней условной военной демократии – сходками, собраниями.

Религиозное содержание власти. Наиболее отличительной особенностью древневосточной монархии был **религиозно-священный характер власти правителя.** Монарх считался как бы живым воплощением богов на земле, носителем их воли и единственным законным представителем.

Божественное происхождение власти должно было показать и выразить неограниченный ее характер на земле, в том числе и потому, что ограничивать божественную по своему содержанию власть неразумно и не в интересах людей: она мудра, направлена ко всеобщему добру. Священный характер власти правителя был настолько безусловным, что за ним признавалось право вводить почитание новых богов, отменять поклонение прежним.

Религиозно-священный характер власти главным образом определил преемство власти правителя. Строгого порядка престолонаследия, тем более жесткого соблюдения принципа передачи престола от отца к сыну, древневосточная монархия не знала.

Полномочия монарха. Государственно-правовое положение и содержание власти древневосточного правителя никак не были связаны с отождествлением монарха с государством вообще: правитель занимал свое место среди других традиционных институтов, которые считались столь же обязательными частями власти (например, жреческое правление или жреческий суд).

Законодательная власть древневосточного правителя была далеко не всеобъемлющей. Монарх мог устанавливать новые правила жизни подданных посредством собственных распоряжений – указов, декретов и т. п. Однако эти правила, во-первых, не должны были противоречить традиции (другой вопрос, кто и как решал, проводят эти

указы «волю богов» или нарушают ее), во-вторых, они не могли посягать на самые принципиальные основы правопорядка. Наиболее полной была власть древневосточного правителя в делах управления. Монарх обладал законченными правами по организации публичных работ, ирригации, строительству, в том числе военных укреплений (хотя строительство крепостей, стен и т.п. всегда рассматривалось как специфические функции и право монарха, которое как бы требовало особого оправдания). Беспрекословные хозяйственно-распорядительные полномочия монарха были одной из наиболее характерных черт всей древневосточной монархии. Государственная власть древневосточного правителя не заключала в себе судебных прав – это было одной из важнейших особенностей этого типа государственности в целом. Как правило, монарх не был ни верховным судьей, ни главой судебной системы: она основывалась на собственной традиции и мало зависела от царской власти.

2. Государство и право Древнего Египта.

Основные этапы государственной истории. Земледельческие племена, положившие начало египетской цивилизации (многим обязанной в своих особенностях реке Нилу), появились в Египте в IV тыс. до н. э. в ходе той же волны заселения Ближнего Востока, что и шумеры. Как и в Шумере, первые протогосударственные образования здесь возникли вокруг городов-храмов (позднее греки назовут их «номами», но совпадали ли древнейшие области с административными номами I тыс. до н. э., неизвестно). Во главе древнего нома стоял, как правило, жрец-правитель; насчитывалось их в Египте до 38-39. Со временем номы образовали как бы второй «круг» концентрации: царства Верхнего и Нижнего Египта. Примерно в XXXIII в. до н. э. произошло объединение южных и северных номов под единой властью правителей первых; легендарный царь Скорпион стал основателем 1-й династии правителей Египта. Необходимость объединения опиралась на формирующуюся уже тогда единую систему ирригации для всей страны. Хотя объединение это на протяжении периода Раннего царства (XXX – XXVII вв. до н. э.), или тинисского периода (по столице Тин), было условным и общины жили изолированной жизнью, власть правителя (инсубайа) была сильной, опиралась на высший священный авторитет и совершенно особый, характерный только для Египта религиозный статус; почти сразу в Египте оформилась сильная централизованная монархия.

Традиционно выделяемые периоды истории Древнего Египта в большой мере условны; традиция эта восходит к древнеегипетскому жрецу-историку **Манефону**, в III в. до н. э. написавшему труд по истории страны и разделившему ее на 3 периода: Древнего, Среднего и Нового царств и 30 условных династий фараонов-правителей (по 10 на «царство»).

Период **Древнего царства (XXVII –XXII вв. до н. э.)** был для Египта временем формирования государственной организации на основе крупных перемен в общественном укладе. Ранняя монархия (в силу каких-то особенностей развития древнего общества) полностью подчинила себе общины, все оказалось растворено в едином государственно-храмовом хозяйстве с принудительным трудом всего населения страны; рабства в это время в Египте еще практически не было.

Рост значения областных владык привел Египет к распаду единого государства при сохранении номинальных правителей VI – XI династий – это был т. н. **1-й переходный период (XXII – XXI вв. до н. э.)**.

В период **Среднего царства (XXI – XVIII вв. до н. э.)** египетское государство вновь централизуется, власть укрепляется на центральном и местном уровнях. Этому укреплению способствовала религиозная реформа правителей XII династии. Эволюцию египетского государства прервало вторжение кочевых племен-гиксосов – время их владычества получило название **2-го переходного периода (XVIII – XVI вв. до н. э.)**.

Правители XVIII династии освободили и укрепили Египет, это стало началом **Нового царства (XVI – XI вв. до н. э.)** – самой знаменитой поры в истории страны. Египет превращается в мировую державу тогдашнего Востока, фараоны (именно тогда появляется это звание) ведут многочисленные успешные завоевательные войны.

В конце правления XX династии власть фараонов слабеет, она переходит к верховным жрецам главных святилищ Египта. Это было началом **Позднего царства (XI в. – 343 г. до н. э.)**. После нескольких завоеваний – ливийцев, персов и, наконец, Александра Македонского – Египет, сохранив внутреннюю государственную организацию, попадает в состав Македонской империи, а затем и новых держав, пришедших на смену средиземноморской греческой монархии.

Система государственной администрации. Основы древнеегипетской государственной организации сложились уже в Древнем царстве и в дальнейшем остались почти неизменными. Центральными институтами этой организации были царская власть и особая система взаимоотношений центра с отдельными областями страны.

Правителю Египта (инсибая – древней эпохи, фараон – Нового царства) принадлежала царская власть, священная по своему происхождению и почти не ограниченная в своих полномочиях; фараоны были наиболее выраженными носителями принципов древневосточной монархии как типа государства. Традиционно власть считалась наследственной, однако египетская династия – это было более широкое понятие. Главной фигурой администрации был чати – великий управитель, должность которого возникла в Древнем царстве; примерно с XXII в. ее доверяли только родственникам царя. Дворцовая подчиненная администрация была мало специализированной. Выделялись главный раздатчик хлебов, виночерпий, интенданты, верховный маг, хранитель печати. Египет административно делился на области – номы, номы – на округа-топы, затем на общинные округа. Правитель нома обладал административными и финансовыми полномочиями. Основной фигурой древнеегипетской администрации был писец. Писцы вели все делопроизводство, выполняли административные поручения, раздавали продукты, собирали налоги, руководили общественными работами. Они были целым сословием, попасть в которое было сложно, а должность эта давала, вместе с государственным статусом, и право на ренту, земельные владения, даже рабов. Египетская знать была порождена государственной службой, и вельможу нельзя было себе представить без служебного поста, функций, полномочий должности.

Суд и законы. Египетский суд был значительно обособлен в своей организации, и это было также важной чертой всего государственного строя. Юстиция в целом основывалась на двух принципах: 1) незыблемое хранение привилегий царской власти; 2) традиционные привилегии жречества. Судебная деятельность тесно связывалась не с администрацией (хотя высшим судьей был главный управитель), а с традициями жреческой власти. Деревенские общины располагали только полицейскими полномочиями в отношении своих членов. Полноценный суд был в областях-номах. Для военных был свой особый суд по месторасположению войска (председателями были глава нома и командир отряда). Суд был бесплатным для подданных (египетское право строго придерживалось принципа правовой персонифицированности: египетский суд и законы только для египтян). Основной категорией дел номовых судов были финансовые и налоговые.

Административный строй Древнеегипетского государства отличался большей и самостоятельной ролью храмовой администрации, замкнутой на области-номы; именно она главным образом выполняла (через писцов) хозяйственно-распределительные и финансовые функции. Общегосударственные задачи центральной власти концентрировались на управлении дворцом и на развитии усиленной военной организации.

3. Государство и право Древнего Вавилона.

Оседлые цивилизации стали формироваться в Нижней Месопотамии (современный южный Ирак) с VI тысячелетия до н. э. – с этого времени там поселяются земледельческие племена. В V – IV тыс. до н. э. их вытесняют племена убайдов-**шумеров**, которые и стали основателями культуры с самой древней на земле государственностью.

С начала IV тыс. до н. э. общинный строй шумеров двигался в направлении формирования протогосударств: в общине уже выделились лица с неодинаковыми ритуальными и материальными преимуществами по своей профессиональной деятельности. В III тыс. соседско-родовые общины объединились вокруг храмовых центров, которые играли не только религиозную, но и хозяйственно-организационную роль. В XXVIII–XXV вв. до н. э. в объединениях формировались признаки протогосударств. Несколько заинтересованных общин формировали условный округ с 3-4 городами – это и было первичное объединение – **ном**. В обязанности правителя входила организация ирригации, а также выдачи из храмовых запасов членам общин через старейшин.

Таких объединений-номов сложилось в Месопотамии до 20. Большинство из их сформировали культовый союз с центром в Ниппуре. Со временем возвышаются города Киш (на севере), Ур и Урук (на юге). Но все организационное единство обеспечивалось храмовым хозяйством, полностью отделившимся от общинного; им руководят администраторы-писцы, в нем содержится штат ремесленников. Первым историческим правителем в Шумере был лугаль (хозяин) г. Киша. Лугаль был только военным вождем общин, но не жрецом. Правители отдельных государств – энси («господин сооружений») – имели культовые и военные функции; отдельные из них принимали титул лугаля, что означало некую претензию на гегемонию среди всех городов. Известны народные собрания, где сходилось до 1600 чел. (в том числе 670-680 воинов). В XXVI – XXIV вв. до н.э. лидерство в Шумере переходит к ному Лагаш.

Эволюция раннемонархического государства. В середине III тыс. до н.э. Двуречье заселяется новыми, семитскими по происхождению народами. Лидер одного из новых городов Саргон в конце XXIV в. постепенно подчинил своей власти весь Шумер, центром которого становится основанный им г. Аккад. Усиление централизации власти привело к образованию в Шумере ранней монархии с сильной, почти деспотической властью.

Нашествие племен из Ирана, центробежные стремления общинных объединений на рубеже XXII – XXI вв. положили конец Аккадскому государству. На рубеже XIX – XVIII вв. до н.э. Двуречье представляет калейдоскоп прежних государств-номов, в которых власть вождя-лугаля уже замещена ранней монархией.

Новое мощное государство сформировалось к началу XVIII в. до н.э. вокруг нового центра – **Вавилон**. Ускоренной централизацией новое государство обязано было политике шестого правителя вавилонской династии – **Хаммурапи** (XVIII в. до н. э.). Как уже было традиционно, Хаммурапи начал царствование с обряда восстановления справедливости: во всем государстве прощались все долги (на башне-зиккурате зажигали факел в ознаменование этого, а затем рассылался указ, грозивший неподчинившимся кредиторам смертью). Это позволяло регулярно снимать межобщинные и социальные противоречия, не единожды губившие власть. В ходе административной реформы области-номы уничтожались, вся страна разбивалась на области во главе с чиновниками, специальные люди контролировали использование земельного фонда. В ходе судебной реформы организация судов приобрела единообразие, начальники общин и областей обязаны были исполнять судебные функции; назначались и царские судьи. Стабильность государства должны были обеспечить законы. Хаммурапи настолько большое значение придавал своему законодательству, что в конце правления даже поставил памятник составленным при нем законам, посвятив его богу Мардуку.

Организация государственной администрации. Законченная самостоятельная административная система сложилась в Вавилонском государстве в т.н. старовавилонский период (династия Хаммурапи) и возродилась, с

некоторыми изменениями, в периоды среднего (XVI –XI вв. до н. э.) и нового царств. Государственная администрация была жестко централизованной, но далеко не всеобъемлющей.

Верховная политическая и административная власть принадлежала правителю (специального титула не было); он считался наместником богов и был классическим древневосточным монархом (. Его власть имела и религиозный, и государственный характер. На втором месте в вавилонской иерархии государственных должностей стоял жрец. Он выполнял религиозные обряды, руководил храмовыми хозяйствами с санкции правителя; вероятно, пользовался и судебными правами. Третье место занимал так называемый «человек приказаний», или советник. Страна была разбита на области во главе с наместниками – чиновниками царя. Их главной задачей был сбор налогов и общая организация государственного хозяйства; в этих целях они могли творить и суд. Чиновники руководили главами местных общин – рабианумами, которых хотя и формально назначали сверху, но из старейшин общины. Они имели административные, финансовые и судебно-полицейские полномочия в своей общине.

Государственная администрация Вавилонских царств была главным образом дворцовой и по своим задачам преимущественно финансово-хозяйственной; остальные институты государства только зарождались в самостоятельном виде.

Законы древневавилонского правителя **Хаммурапи (XVIII в. до н. э.)** считаются одними из древнейших в мире. По своему содержанию и по юридическому значению эти законы стали самым важным памятником всего древневосточного права, отразив вместе с тем самое-самое начало развития права вообще. Свод судебных правил был записан в самом конце царствования знаменитого правителя – около 1750 г. до н. э. – и должен был сохранить на будущее плоды судебно-реформаторской и административной деятельности царя.

Составленные при Хаммурапи законы не были всеобъемлющим сводом всего современного ему вавилонского права. Многие оставались во власти норм и правил обычного права (так, законы даже не упоминают о наказании за простое убийство, за обычную кражу, за посягательство на религиозные обряды) и в сфере действия традиционных судов. Новыми же законами следовало руководствоваться царским судьям в решении тех дел, которые не регулировались обычным правом, и в тех случаях, которые выходили за рамки обыденной юстиции, представляли особый интерес для власти и государства. Строго говоря, это были не законы в общем значении слова, а отдельные или типичные судебные решения, записанные для общего сведения.

Свод Хаммурапи составлялся обдуманно и по своеобразной системе. Условно его подразделяют на 282 статьи, которые можно объединить в несколько тематических разделов. Статьи следовали друг за другом, подчиняясь принципу бытовой ассоциативности (в системе Законов еще не было особых юридических приемов). Так, после статей, посвященных отношениям отца с усыновленным и возможных пренебрежениях взаимным долгом, шла статья о наказании сына за избиение отца, завершавшая раздел о семейном праве; а первая статья следующего раздела – 196-я – вообще начинала перечень возможных повреждений в результате избиения одного человека другим. Статьи описывали исключительно конкретные случаи и тем самым давали законченные наставления судье: если выяснятся такие-то обстоятельства и не будет тех-то условий, то вынеси такое-то решение (почти каждая статья и начиналась с «Если...»). Такое построение правовых норм характерно для всего древнего права, не стремившегося к излишним и не полезным для тогдашней практики обобщениям; оно получило название казусного (от латинского casus – случай). Другим характерным принципом законов был в значительной мере религиозный смысл тех запрещений, которые предписывались или подразумевались.

4. Государство Древней Индии.

В III – начале II тыс. до н. э. в долине реки Инд неизвестные пока народы образовали первые на территории Индии очаги цивилизации. Эти цивилизации были городскими (Мохенджо-Даро, Хараппа) и, очевидно, переживали время социального расслоения и формирования надобщинных властных структур. Процесс их дальнейшего развития прервался в середине II тыс. до н. э., и последующее государственное развитие Древней Индии будет проходить на другой культурной и даже этнической основе.

С середины II тыс. до н. э. на территорию Северной Индии началось вторжение индоарийских племен (из нагорий Ирана и Прикаспия); с ними в Индию приходит другая культура, названная по основному памятнику религии и фольклора индоариев «Ригведы» - ведийской. Ведийское общество подошло и к стадии подчинения общему правителю нескольких племен. Его звали раджа. Главной функцией раджи была защита подданных, в т. ч. военная. Для этого, по ведийским легендам, и избирали первых царей. Усиление власти царя постепенно приводило к сокращению влияния собраний, они превращаются в сходки знати и в судебные органы. Дружина племени становится постоянным войском во главе с сенапати (армия, особенно колесницы, играла особую роль в завоевании ариев). При царе большое значение обретает царский жрец пурохита, который был первым советником и одновременно главным астрологом и предсказателем.

Государственная история Древней Индии с XIV по VI в. до н. э. скрыта за так называемой «ведийской ночью», когда о жизни индоариев нет никаких сведений, кроме культовых гимнов. В середине VI в. известно до 16 протогосударств – «великих стран», центром которых постепенно становится г. Магадха. С VI в. до н. э. в культуре индоариев распространяется буддизм, который много способствовал политической централизации и распространению новых представлений об отношении к власти и правителям. В правление династии Нандов магадхская держава отразила поход на Индию Александра Македонского, выставив устрашающих размеров армию. С конца IV в. до н. э. в Магадхе воцаряется новая династия **Маурьев**, которые распространяют свою власть на значительную часть Индостана и при которых – особенно при наиболее выдающемся правителе **Ашоке (III в. до н. э.)** – государство превращается в централизованную монархию. Во II в. до н. э. Северная Индия пережила новое вторжение греко-бактрийцев – завоевание способствовало быстрой децентрализации. В конце I в. до н. э. прежняя держава Маурьев распалась – и надолго – на десятки небольших княжеств.

Государственная организация державы Маурьев. В эпоху Маурьев индийская государственность, сохранив общие ведические традиции, значительно продвинулась по пути усиления монархии; древние институты родоплеменного самоуправления или исчезли, или переродились в новые, государственные учреждения. Правитель и истекающая от него власть стали рассматриваться как главный элемент в державе. Царская власть была строго наследственной – от отца к сыновьям; обычно при своей жизни отец-правитель назначал наследником одного из царевичей, хотя это и не исключало в дальнейшем борьбы за трон. Традиция оставляла предпочтение одного из наследников на волю отца: в зависимости от отношений с сыном, оценки его «ума» и т. д. Вступление на престол сопровождалось особой церемонией воцарения – абхишека.

Власть древнеиндийского правителя-раджи вела происхождение от арийских военных вождей, поэтому менее всего носила священный характер. Религиозные функции никогда не входили в обязанности царя.

Главными фигурами царской администрации были министры. Их назначал сам раджа по своему усмотрению. Второй уровень администрации составляли самые разные чиновники, деятельность которых строго специализировалась. Несколько смотрителей ведали финансами, другие – царскими мастерскими, земельным хозяйством, были особые надсмотрщики за судоходством, за торговлей. Особую часть управителей составляли военные: надзиратель за слонами, начальники пехоты и колесниц, главный военачальник, которые должны были

руководить и военным снаряжением, и обучением войска, и были командирами на поле боя. Важную роль в государственном управлении играл совет при царе – паришад. В него входила военная и жреческая знать, а также главные администраторы.

Социально-правовой строй. Особый характер древнеиндийской патриархальной общины сделал ее не только важнейшей ячейкой экономического и социального строя эпохи Маурьев, но и частью государственно-политической организации. В общины было объединено почти все население государства, в некоторых случаях условная грама насчитывала до 1000 семей, т.е. это было объединение десятков поселков. На общинную систему накладывалась система сословий – варн и каст.

Еще в ведийскую эпоху социальные слои общества обособились серией взаимных запретов и разной профессионально-культурной деятельностью. Так сложились четыре **варны**: «Закон для брахмана – учение, жертвоприношения для себя и для других, раздача даров и их получение. Закон для кшатриев – учение, жертвоприношение, раздача даров, добывание средств к жизни военным делом и охрана живых существ. Закон для вайши – учение, жертвоприношение, раздача даров, земледелие, скотоводство и торговля. Закон для шудры – послушание и ведение хозяйства в повиновении у дважды рожденных, ремесло и актерство» («Артхашастра», 3).

К концу I тыс. до н. э. древняя система варн видоизменилась, они стали дробиться и превращаться в узкие профессиональные и имущественные группы – со своими интересами, правилами поведения, даже со своей администрацией, действовавшей по принципу цеховой. Таких наследственно замкнутых групп стало насчитываться несколько сот – они получили название каст. Касты сложились в особую иерархию в зависимости от почетности или малопочтенности занятий, приобретаемого богатства и т. д. Существование этих сословий стало едва ли не важнейшей особенностью индийского общества вплоть до Нового времени.

5. Государство и право Древнего Китая.

Древнекитайская земледельческая цивилизация возникает в VI – V тыс. до н. э. в бассейне реки Хуанхе. С рубежа III – II тыс. до н. э. земледельческие общинные объединения сложившиеся на востоке Китая по среднему течению реки Хуанхе, начали формироваться в первые протогосударства. В начале II тыс. до н. э. центральное место среди этих объединений занял союз племен Инь. Несколько позднее союз слился с переселившимися на его земли племенами шанцев, в результате чего образовалось первое государственно-политическое образование Шан-Инь (XVIII-XII вв. до н. э.). К концу своего существования Шан-Инь подразделялось на три условные зоны политической организации: первая – центральная вокруг столицы, подчинявшаяся непосредственно правителю всего образования и его администрации, вторая – промежуточная, включавшая примыкавшие к центру области, где управляли местные титулованные правители, чаще всего родственники (даже женщины) главного; третья – периферийные племена со своими вождями, нередко только на время и условно признававшие власть центра. Верховный правитель – ван – был одновременно и верховным жрецом. Ван располагал разветвленным и иерархически организованным административным аппаратом, в котором выделялись высшие советники, затем исполнители поручений и, наконец, специалисты.

Государство Западное Чжоу (XI-VIII вв. до н. э.) было уже более оформленной монархией. Права вана приобрели священное обоснование в виде якобы полученного им на власть «Мандата Неба». Со временем к V в. до н. э. образуется 7 наиболее крупных и сильных царств, одно из которых - Цинь – в силу разных исторических причин стало лидером в последующем объединении царств и других уделов вокруг одного центра. Усилением централизации была

отмечена и внутренняя история этих 7 царств. В значительной степени это прошло под влиянием нового фактора – идеологии конфуцианства и связанного с ним легизма.

Самыми знаменитыми стали реформы в царстве Цинь, проведенные министром-легистом **Шан-Яном (IV в. до н.э.)**. Шан-Ян упорядочил общинное землепользование, создав систему круговой поруки по государственным налогам, укрепил армию, отменил прежние привилегии знати. Страна была поделена на административные округа во главе с назначаемыми из центра чиновниками. Это укрепило власть единого правителя (хотя судьба само Шан-Яна была печальной: его казнил собственный наследник), царство приобрело возможность вести более активную внешнюю политику. В течение III в. до н. э. царство постепенно подчинило себе остальные из семи царств. В итоге почти все цивилизованные области Китая объединились в единое государство – **империю Цинь (III – II вв. до н. э.)**.

Власть и управление в империи Цинь. В империи Цинь власть вана трансформировалась в императорскую. Правитель выбрал для себя новый титул – хуанди, который означал претензию на исключительный статус и небывалые ранее полномочия. Власть императора стала практически неограниченной и обожествленной, особа его – священна и неприкосновенна. Даже в рамках общего типа древневосточной монархии китайская империя отличалась особой исключительностью статуса правителя.

Во главе управления империей находились два министра. Важнейшим было военное ведомство, которое руководило всеми территориальными войсками и военачальниками; ведомство подразделялось на специализированные департаменты со своими полномочиями.

Империя была разделена на 36 крупных областей, которые, в свою очередь, подразделялись на более мелкие округа; на уровне общин и условных волостей администрация (организация работ, взимание налогов, исполнение трудовой повинности и т. п.) была в руках самоуправления. Все государственные служащие наделялись одним из 20 рангов-чинов, которые далеко не всегда совпадали с должностью.

Доктрина легизма. С самой древности в государственной организации Китая большую, нежели где бы то ни было на Востоке, роль играла особая государственная идея. Иногда вся политика правителей и страны была подчинена особому пониманию задач общества и власти, связанному с учением конфуцианства и выросшей из него идеологии легизма. Многие принципы и правила этой государственной доктрины были изложены в «Книге правителя области Шан», составленной по делам и высказываниям правителя **Гунсунь Яна (Шан-Яна)** в IV – III вв. до н. э. и как бы предвосхитившей государственную деятельность, приведшую к созданию империи Цинь.

Тема №5. «Государство и право Древней Греции»

План:

1. Общая характеристика античного общества и античной цивилизации.
2. Периодизация греческой государственности.
3. Спартанское государство.
4. Афинское государства и право.

1. Общая характеристика античного общества и античной цивилизации.

Первые на территории Европы политические общества сложились в странах Средиземноморья во II – I тыс. до н. э. Они, в первую очередь цивилизации Древней Греции и Древнего Рима, положили начало всей государственной и правовой истории Европы, передав традиции своей политической и правовой культуры другим народам и временам, выросшим на почве особого **античного мира**.

Античное общество и античная государственность представляли новый, сравнительно с Древним Востоком, этап общей человеческой истории. Их новизна была связана с глубокими особенностями общественно-юридического быта и всего социально-культурного уклада европейских народов. Античное общество, по крайней мере в период своего расцвета, было обществом выраженной **индивидуальной собственности** и рабовладельческого уклада хозяйства. Основанные на этих особенностях исторического развития Европы (сравнительно не только с древневосточным обществом, но и с вообще господствовавшим в мировой истории типом отношений) черты политического быта и правовой культуры также были отмечены высокой степенью своеобразия юридических форм.

Античное общество и античные цивилизации сложились на берегах Средиземного моря, которое в первые века особенно стимулировало экономические усилия народов, их связи с другими землями. Подобно тому как древневосточные общества были цивилизациями великих рек, античный мир был морской цивилизацией, с раннего времени связанной военно-торговыми отношениями. Значительно более развитыми здесь были денежное хозяйство и финансовые связи. Значительно большую роль в созидании государственности античного мира сыграли финансовые системы и военная политика.

Античные государства почти с самого начала своего образования стали стремиться выйти за пределы первоначальных областей обитания основавших их народов. Развитие государственных форм здесь проходило на фоне колонизации – поначалу военно-торговой, затем чисто завоевательной – других областей Европы, Африки, Малой Азии. Имперская политика составляла существенный фактор деятельности властей. В результате крупнейшие античные государства развились в значительные **империи** – в период своего исторического заката поистине мирового масштаба (империя Александра Македонского, Римская империя). Здесь были впервые в мировой истории выработаны административные и правовые формы взаимоотношения метрополии и колоний, принципы управления территориями в масштабе континентов.

Благодаря особенностям социальных отношений своего времени, античное государство составило особый тип государственности, более высокий, чем древневосточное. Это государство в главном было построено на принципах народовластия и гражданской свободы, соединенных с особым общинно-полисным политическим строем.

2. Периодизация греческой государственности.

В своем становлении и развитии античная государственность прошла некоторые исторические этапы. Формирование государства происходило в форме примитивных монархий или олигархически-родового строя, в котором клановые отношения объединялись с преимуществами крупной земельной собственности. Расцвет античной государственности принес с собой народовластие в форме демократической республики или особой монархии. Венцом исторического движения античной государственности стало оформление особой полувоенной, бюрократической монархии, которая станет образцом политических форм большинства европейских и азиатских народов в последующей истории.

Протогосударства Крито-Микенского мира. Древнейшая в Европе цивилизация сформировалась на о-ве Крит в первой половине II тыс. до н. э. Около двух столетий длившаяся война между отдельными племенами, населявшими остров уже более полутысячи лет, закончилась победой одного из них, с культовым и раннеполитическим центром в г. Кносса. Примерно в сер. XV в. до н. э. Критское царство завоевывается племенами ахейцев из континентальной Эллады, в результате чего образуется временный единый государственно-политический союз нескольких народов.

Минойское царство (просуществовавшее примерно до рубежа XII – XI вв. до н. э.) было вариантом священного протогосударства, теократии (подобно Египту эпохи Раннего царства). В конце III тыс. до н. э. в Элладу нахлынула первая волна завоевателей – племена ахейцев. В процессе общения с крито-эгейским миром, и в ходе завоевания его, у ахейцев активизировалось становление протогосударства. Особенно продвинулось оно на юге Эллады, где центром мощного объединения стал г. Микены. **Микенское царство (втор. пол. II тыс. до н. э.)** было развитым протогосударственным объединением. Основу его исторически составило дворцовое хозяйство. Возглавлял центральную администрацию правитель – ванак. Во главе каждого клана-племени становится вождь – басилей, одновременно являвшийся жрецом. Объединением кланов (что стимулировалось обычно внешними причинами) руководит совет вождей, делящий власть с народным собранием.

Дорийское завоевание, начало нового строя. На рубеже XIII – XII вв. до н. э. на территорию Эллады с севера вторгаются племена завоевателей другой этнической принадлежности – дорийцы. Это вторжение, продолжавшееся до XI в. до н. э., окончательно раздавило клонившуюся к упадку ахейскую цивилизацию и крито-микенскую.

Становление полисной организации. К рубежу IX – VIII вв. до н. э. обновившееся дорийско-эллинское общество вступило в новый этап своей истории. Повсеместно поселения отдельных племен под влиянием внешних факторов и подчиняясь тяготению общинной жизни объединяются вокруг общих центров, где складывается единая надродовая и надплеменная администрация. 3-4 (редко больше) поселения вместе с прилежащими к ним сельскими округами вливаются в единый крупный город; это явление получило название синоикизма (слияния). Так появились крупнейшие впоследствии города-государства Эллады: Спарта, Афины, Коринф и другие.

Архаический период (IX – VI вв. до н. э.). К VIII в. до н. э. в большинстве ранних государств Эллады социальное расслоение населения достигло высокой степени. Формируются новые предгосударственные институты, выражающие новый политический уклад: совет знати (булэ), народное собрание, эпизодически собирающееся на рыночной площади – агоре. Для повседневной управленческой работы советы образуют особые коллегии – притании, обладающие исполнительной властью. Некоторые города меняют царей на выборных правителей – архонтов, которые исполняют те

же функции. Политическая организация власти в ранних полисных государствах могла быть различной: или несколько древних аристократических родов делили власть в полисе (Афины, Мегара, Милет), или аристократическое правление обрело форму коллективного царя (Коринф, Митилена).

По всей Элладе VII – VI вв. до н. э. стали временем, когда на место аристократического правления приходит ранняя тирания, или единовластие энеметов-законодателей. Единоличное правление устанавливается или по согласию аристократии и в общих интересах полиса – так было в Локрах, Митиленах, Афинах (650 – 540 гг. до н. э.), или тирания одного становится средством борьбы демоса со старой аристократией, как в Коринфе, Мегарах (670 – 630 гг. до н. э.). Залевк в Локрах (Юж. Италия), пришедший к власти в 663 г. до н. э., Харонд из Катан (на Сицилии).

3. Спартанское государство. На юге Эллады (п-ов Пелопоннес) самым ранним и наиболее значительным из образовавшихся полисных государств была Спарта, постепенно подчинившая себе большинство соседних областей. В силу ряда исторических причин, становление здесь государственности было отмечено значительными особенностями по сравнению с другими греческими полисами. Это предопределило сохранившиеся надолго особые черты общественного уклада и государственной организации в древней Спарте.

Становление Спартанского государства. Разрушив древнюю столицу Лаконии (Ферапнею), дорийцы загнали в горы прежнее население и в начале IX в. основали несколько типичных для той эпохи завоевания поселков. 4 из этих селений впоследствии слились (см. выше синойклизм) в единый полис – Спарту. 9 фратрий – религиозно-родовых объединений с общими празднествами, культурами, внутренним самоуправлением. Территориально новый объединенный полис делился на 5 местных фил, а те, в свою очередь, – на родовые «кварталы» – по 3 в филе (видимо, от каждого клана). В каждом родовом «квартале», сохраняя начала родоплеменного самоуправления дорийцев, избирался вождь и глава войска (по сути, ополчения). 5 руководителей фил – «царей» – составляли первоначальный Совет полиса. Социально-правовая организация Спарта, основанная на корпоративной собственности завоевателей на землю страны и на насильственном присвоении продуктов труда поработанных слоев населения. Клер. Илоты. Пэриэки.

Реформы Ликурга. Полулегендарный царь Спарты Ликург (VIII в. до н. э.). Создание Совета старейшин. Передел земли. Общественные трапезы. Брачно-семейная сфера. Ретры.

Система власти и управления в Спарте была основана на своеобразном сочетании традиционных институтов эпохи протогосударства с принципом нового народовластия. Герусия – совет старейшин (30 геронтов (в том числе два царя)). Народное собрание – апелла Коллегия эфоров. Пелопоннесский союз.

4. Афинское государства и право. Аттическая область была захвачена группой ионических племен в ходе общего дорийского завоевания, которые, ассимилировав древнюю эгейскую цивилизацию, установили более соседские отношения с подчиненными народами. Осевшие в прибрежной Аттике ионийцы делились на 4 племена: Гелеонты, Аргадеи, Айгикореи и Гоплеты. Кекропия (Афины). Фратрии – особые религиозные объединения со своими культовыми праздниками и церемониями. Фратрии складывались в филы. Управление племенами осуществлялось царями-басилеями, власть которых у ионийцев не была наследственной, и советом пританов в числе четырех. Эвпатриды, всадники и зевгиты.

Притан Архонта. Ареопаг. Архонт-эпоним, басилевс-архонт, 6 фесмофетов. Совет – булэ. Навкратрии. Драконт (около 621 г. до н. э.).

Реформы Солона. Сейсахтейя (букв. «стряхивание бремени»). Народное собрание – эклезия. Строй афинской демократии (V-IV вв. до н. э.). Становление демократической системы. Принципы будущей демократической организации были заложены во второй половине VI в. до н. э. и в целом не менялись до периода политического упадка

Афин в конце IV в. до н. э. Однако общая система институтов власти и управления выработалась не одновременно, а стала итогом по меньшей мере двух этапов политических реформ. Полис и демократия. Исономия и исегория, эфесия.

Первый этап (508–462 гг. до н. э.) связан с реализацией политики, направленной на окончательное низвержение аристократического господства и традиций родового строя; начало ему положили реформы Клисфена, в 509 г. до н. э. ставшего лидером земледельческого и ремесленного населения в политической борьбе. Новая территориальная организация, положенная в основу государственного строя. Совет полиса (булэ) увеличен до 500 членов. Коллегии пританов, новый политический статус гражданина.

Второй этап (462–412 гг. до н. э.) знаменовался дальнейшим продвижением народовластия (после попыток олигархии в 496 г. до н. э. в связи с нашествием персов взять власть в свои руки), созданием правовых начал деятельности новых институтов на основе разграничения полномочий; конкретные преобразования были главным образом плодом реформ лидеров афинского демоса Перикла и Эфиальта, видных ораторов и военачальников. Ейсангелия. Докимасия. Эпимелеты, ипереты. Литургии.

Важнейшим институтом судебной организации было особое судебное собрание - гелиэйя (нередко ее неправильно называют судом присяжных). Гелиэйя не была в прямом смысле судебным органом, это была форма привлечения афинских граждан к участию в суде и в судебном контроле за органами власти и управления (в этом и был смысл реформы Солона, при котором якобы сформировался институт гелиэйи). Коллегии 51 эфета, коллегия одиннадцати, коллегия диэтетов. Деформация Афинской демократии.

Законодательство афинской демократии. Законы Драконта (около 621 г. до н. э.). Законы Солона (после 594 г. до н. э. Закон и право. Ретра, themos, псефисма. Епитимья, атимия. Семейный уклад. Регулирование имущественных и торговых отношений. Торговое право. Корабельное товарищество. Вещное право. Клерухии. Синграфы, хеирографы.

Государство и право эллинистического мира. Образование Македонской державы. Архелай (конец V в. до н. э.). Филипп II (сер. IV в. до н. э.). Коринфский конгресс 337 г. до н. э., Александр Македонский – 336–323 гг. до н. э. Македонская держава. Государственный строй империи. Письмо, простагмат, общее решение. Центральное управление. Хилиарх. Тайный советник царя. Гетайры. Областное управление - 20 сатрапий (от перс. – кшатрапа),

Государства эллинистического мира. Распад империи. Царства Востока. Диадочи. Греческие государства. Селевкидское царство. Греко-египетское право.

Тема №6. «Государство и право Древнего Рима»

План:

1. Периодизация.
2. Государственная организация принципата.
3. Римское право.
4. Естественное право.

1. Периодизация.

С началом I тыс. до н. э. доминирующей силой в Северной Италии стали этруски. Сицилийская держава (VI-III вв. до н. э.). Деревня (vicus); несколько деревень - община (pagus). С начала I тыс. до н. э. известны ранние города. Официально-мифологическая дата основания Рима, упомянутая римским историком Варроном – 21 апреля 753 г. до н. э.

Форум. Рамны (латиняне) и тиции (сабиняне). Триба разделялась на 10 общин – курий. Princeps gentis. С середины VIII в. до н. э. в Риме установилась традиция власти вождя (царской власти).

Ранняя государственная организация. Царский период (VIII-VI вв. до н. э.). Rex (царь). Сенат. Куриатные комиции. Префект города. Всаднический трибун Военный трибуна. Жрецы. Авгурь. Понтифики. Фециалы.

Второй этап (VI – нач. IV в. до н. э.) становления государственности Рима вобрал в себя процессы распада прежнего военно-родового уклада и формирования на месте царской власти новых государственно-политических институтов. Два консула. Территориальная община. Центурии (сотни). Центуриатные комиции

Борьба патрициев и плебеев. Ager publicus. Сецессии плебеев. Трибунская власть Consilia plebis. Законы XII Таблиц. Законы Валерия и Горация (консулы 449-448 гг. до н. э.). Трибуны с консульской властью. Плебисциты

От полиса к империи. Итальянская федерация. Народные собрания. Трибутные комиции. Выборы плебейских магистратур. Закон Гортензия (287 г. до н. э.) Сенат. Сенатус-консульт. Претура (с 366 г. до н. э.). Цензор (с 443 г. до н. э.). Квесторы (с 421 г. до н. э.). Народные трибуны (с 494 г. до н. э.). Курульные эдилы (с 366 г. до н. э.). Диктатор. Экстраординарные магистратуры. Император, триумф.

Кризис республики и становление монархии. Союзническая война (91-88 гг.). Оптиматы, популяры. Латифундии. Военно-политическая диктатура. Диктатура Суллы (82 – 79 гг. до н.э.). Диктатура Юлия Цезаря (45-44 гг. до н. э.). Октавиан Август (30 г. до н. э. – 14 г. н. э.).

2. Государственная организация принципата. Диархия. Император-принцепсом. Совет (*consilium*) из сенаторов.

Переход к новым формам монархии. Территориально-политическая реформа Диоклетиана (284-305 гг.). Правление императора Константина (306-337 гг.). Миланским эдиктом 313 г. Доминат (*dominus* – господин). *Dominus Noster* (Государь наш). Почетное наименование консулов. Императорский, или Государственный Совет (*consistorium*). Система церковного управления. Епископ, папа, патриарх.

Провинциальная организация империи. Пропреторы, проконсулы. Квестор. «Разделяй и властвуй» (*«divide et impera»*). Легаты, прокураторы. Префект претория. Реформы Гая Мария (107 г. до н. э.).

Римские граждане. Главным основанием приобретения римского гражданства было рождение от состоявших в законном браке римских граждан либо признание отцом своего ребенка в качестве законного (знаменовалось это тем, что отец прилюдно брал дитя на руки не позднее установленного срока после рождения). Факт обретения гражданства. Нобилитет. Сословия сенаторов и всадников. Неполноправные категории жителей. Латины. Перегринов (от *peregrini* – «из-за поля»). Пролетарии. Вольноотпущенники (*libertini*). Клиенты. Несвободное население. Рабы (*servi*). Пекулий. Колоны.

3. Римское право. Священное право и царские законы. Понтифики. Нравы и обычаи (*mores*) римского народа. Священные законы. Царские законы (*leges regiae*). Законы Ромула (VIII в. до н. э.). Законы Нумы (VII в. до н. э.). Законы Сервия Туллия (VI в. до н. э.). Папириево право. Законы XII Таблиц: создание и общие начала. По содержанию Таблицы распределяются следующим образом: О вызове в суд (Табл. I), О завершении судебных дел (Табл. II), Об ответственности должника (Табл. III), О семейных и наследственных делах (Табл. IV-V), О приобретении вещей (Табл. VI), О пользовании земельным участком (Табл. VII), О наказаниях за ущерб (Табл. VIII), Об общественных делах (Табл. IX), О порядке при похоронах (табл. X). XI-XII таблицы условно объединяют те правила, которые трудно отнести к определенному разделу; касаются они в основном общегородских дел и отношений между сословными группами населения древней общины.

4. Естественное право. Право народов (*jus gentium*). Гражданское право. Основы общественно-юридического быта. Агнаты. Патрон. Опека. Имущественные (вещные) права. Сервитутное право (*servitus* – услуга). Манципации. Обязательственное право. Деликтов. Сделки. Легисакционное судопроизводство. Эдилы. Коллегия децемвиров. Частные судьи. Виндикты. Квиритское право. Преторская юстиция. Формулярное судопроизводство. Преторский эдикт. Суд центумвиров. Римская юриспруденция. Институции Гая (II в.) Юстиция периода империи. Когниционное судопроизводство. Система римского права. Публичное право. Частное право. Брачно-семейное право. Когнаты. Имущественные (вещные) права. В период III-I вв. до н. э. в праве утвердились и новые способы приобретения собственности, наряду с квиритскими. Право оккупации. *Res nullus*. *Dominium*. *Узуфрукт*. *Possession*. Преторская собственность. Обязательственное право. Инюрия (*iniuria* – «противное праву»). Развитие уголовного юстиции и уголовного права в Древнем Риме. Процесс в суде присяжных. Кодификация римского права. Мандаты. Эдикты. Прагматические санкции. Кодекс Григориана, составленный в одной из восточных провинций около 292 (294) г. Кодекс Гермодиана. Кодекс Феодосия, составленный около 429 г. *Corpus juris civilis*. Институции (*Institutiones*). Дигесты, или Пандекты (*Digestae*, *Pandectae*). Кодекс (*Codex*). Новеллы (*Novellae*).

РАЗДЕЛ III. ГОСУДАРСТВО И ПРАВО СРЕДНИХ ВЕКОВ

Тема №7. «Общая характеристика государства и права средних веков»

План:

- 1. Социально-политическое содержание понятия феодализм – сущностной характеристики средневекового периода истории.**
- 2. Развитие государственной организации в раннее средневековье.**
- 3. Средневековое право.**
- 4. Государства и право средневекового Востока.**

1. Социально-политическое содержание понятия феодализм – сущностной характеристики средневекового периода истории.

Эпоха Средних веков составляет в значительной степени условно выделяемый период мировой истории. Он имеет лишь начальную точно обозначаемую грань – распад и падение Римской империи, которая в политическом и культурном отношении была своего рода кульминацией античного общества. Конечная грань эпохи растянулась на многовековой период, для разных народов Европы и Азии пришедшийся то на XVI, то на XVIII в.

С распадом Римской империи, которому немало способствовали не только германские народы, но и вторжения кочевых объединений из глубин Центральной Азии, опустошивших в ходе Великого переселения народов огромные пространства, на государственно-политической карте Европы появились варварские королевства. В их недрах созрел и стал определяющим феодальный уклад социальных отношений.

Единство эпохе Средних веков придает господство феодализма в социальных и политических отношениях. Это касается не только Европы с историческими особенностями ее развития, но и государств Азии. Феодализм означал не только особую форму социально-экономических связей, связанную с вотчинным хозяйством, но существование особых, подчиняющих себе многие другие стороны жизни лично-служебных отношений, пронизывающих все общество: от королей до последних по уровню социальной среды зависимых крестьян. Неизменной спутницей феодализма и присущих ему правовых связей стала сословность общества, разделение его на жесткие слои, различающиеся по своим правам, привилегиям, отношению к государственной власти.

Эпоха Средних веков не сформировала собственного, только ей присущего типа государственности. Государственная организация принимала вид раннефеодальной или феодально-ленной монархии на раннем этапе. Она принимала вид сословной монархии в период расцвета сословной независимости либо даже особых самоуправляющихся республик, однако весьма далеких от ограниченной даже античной демократии. Наконец, в эту эпоху началось формирование государственности абсолютной монархии, которая станет едва ли не классической – по политическим и правовым принципам – формой государства на переходе от Средневековья к Новому времени.

В эпоху Средневековья произошло формирование национальных государств новых наций, исторически существующих доныне. В этом смысле тогда были заложены основы политических и правовых традиций большинства современных государств и правовых систем. В эту эпоху произошло становление современной государственной

организации: по роли власти в жизни общества и ее публичному содержанию, по взаимоотношению институтов власти, по характеру применения права. Составляющий важнейшее начало государственной организации последующих эпох представительный принцип реализации власти сложился именно в государстве Средневековья; именно с ним, а не с античным государством взаимосвязаны напрямую многие важнейшие принципы государственного и правового уклада Нового времени.

Эпоха Средневековья была эпохой значительного, иногда доминирующего участия в государственной организации церкви – христианской в Европе, мусульманской или буддистской, синтоистской в странах Азии. Церковь была не только соучастницей многообразной – от законодательной до судебной – государственной деятельности. Она привносила в политические идеалы государств и в право религиозные идеалы и принципы, которые по-новому включались в общую правовую культуру. Внутрицерковные и межцерковные события оказывали порой решающее влияние на историю государств, на развитие их политического уклада. Глобальный поворот в истории Средиземноморья, приведший к прямому соприкосновению Запада и Востока (в лице Османской империи турок), связан с начавшимися по инициативе церкви крестовыми походами. Политический и правовой раскол на два полушария в Европе, обособивший государства славян и Россию, связан в корне с расколом христианской церкви на западную, католическую, и восточную. Решающим поворотом в европейской, а отчасти и мировой истории стала церковная Реформация. С нее начались искания и идеалы, перенесшие европейские государства и право в Америку.

Эпоха Средних веков стала первой в мировой истории эпохой действительно общемирового политического и правового процесса. В известном культурному человечеству мире практически не было значимых народов на внесударственной стадии жизни. Государства пришли в тесное соприкосновение, влияли друг на друга не только в военном, но и в культурном, правовом отношении. Появились новые, неведомые предыдущим эпохам межгосударственные установления и почти единая правовая культура.

2. Развитие государственной организации в раннее средневековье.

Германские племена. Военная демократия. Варварские королевства. Власть короля Комитат. Дворцовое управление. Герцоги (duces). Сайоны. Вестготское королевство. В начале VI в. вестготы были вытеснены из Южной Галлии франками (северной ветвью германцев) и образовали Толедское королевство (VI – VIII вв.) в Испании. Остготское королевство. Территория Остготского королевства (493 – 555 гг.) охватила также приальпийскую Галлию (современные Швейцария, Австрия, Венгрия) и побережье Адриатического моря.

Формирование правовых институтов феодального строя. Социальная сущность феодализма. Феодальные связи. Вотчинный уклад и новые виды зависимости. Вотчина-поместье. Вольноотпущенники. Патронат. Колонат. К VII – VIII вв. поместье-вилла уже стабильно распадалось на *Dominicum* и разделенная на наделы (*mansi*). Серваж (от *serve* – подневольный). Коммендация (*commendatio* – вручение себя). Ранние формы пожалований. Прекарий (*precarium* – переданный по просьбе). Прекарий данный (*p. data*). Прекарий возвращенный (*p. oblata*). Прекарий с вознаграждением. Патронат. Бенефиций. Феодальный иммунитет. Частичный королевский. Эдикт Хлотаря, 614 г. Отношения сюзеренитета-вассалитета. Наложение руки (*hommage*).

Развитие государственной организации в Италии: города-республики. Папское государство. Синьории. Города-коммуны X – XI вв. Флорентийская коммуна. Сословно-политические партии – гвельфов (противников империи) и гибеллинов (поддерживавших ее, опиравшихся на знать и областное дворянство). Коллегия правителей. Должность капитана и защитника народа. Совет народа. Совет коммуны. Венецианская республика. Большой совет. Малый совет. Сенат республики. Коллегия министров. Совет десяти.

Формирование испанских государств. Кордовский эмират (с X в. – халифат). Королевство Кастилия (с XI в.). Идадьго. Фуэрос. Арагонское королевство (с XII в.). Португалия. Раннефеодальная монархия. Королевский дворец. Право денатурализации. Сословная монархия. Королевская власть. Королевский дворец. Королевский совет. Кóртесы. Эрмандады. Утверждение абсолютизма. Летрадо.

Развитие общественного самоуправления в феодальной Европе. Общинное самоуправление. Марки Шульдгейс. Фохт. Совет марки. Вотчинные округа. Становление земского самоуправления. Мировой суд. Приход. Комитатское дворянское собрание. Городское самоуправление. Бургомистр, мэр. Ганзейский союз. Рейнский союз. Швабский союз. Профессионально-сословное самоуправление. Гильдии. Цеховое самоуправление. Самоуправление университетов.

3. Средневековое право.

Римское право в средневековой Европе. Рецепция (от *receptio* – усваиваю). «Римский закон вестготов» (*Lex romana Visigothorum*). «Сокращение Алариха» (*Breviarum Alaricionum*). «Народный закон Вестготов». «Закон бургундов» (*Lex Romana Burgundionum*). Возрождение римского права. Глоссаторы. «Извлечения Петра» XI в. *Summae*. «Полная глосса» (*Glossa Omnia*) Аккурсия (около 1250 г.). Комментаторы (постглоссаторы). Элегантная школа теоретической и практической юриспруденции (XVII в.).

Городское право средневековой Европы. Любекское право. Магдебургское право. Городской строй и статус граждан. Имущественные отношения и коммерческое право. Уголовное право.

Каноническое право римской католической церкви. Формирование церковной организации. Клир. Епископ. Патриархии и митрополии. Конгрегация (формальная организация установлена в 1560 г.). Монашеские ордена. Духовно-рыцарские. Становление и систематизация церковного права. Первоначальные источники: (1) Священное писание; (2) произведения отцов церкви; (3) постановления церковных соборов; (4) римское право; (5) Апостольские конституции.

Codex canonum Ecclesiae romanae VIII в. Константинов дар. Свод или Декрет Грациана, около 1140 г. Канонисты. Клементины. Церковная юстиция. Брачно-семейное право.

4. Государства и право средневекового Востока. Возникновение и развитие арабской империи. Мухаммад (570-632). Мухаджиры. Халифу. Род Омейядов (661-750). Династия проиранских правителей – Аббасидов (750-1258). Султанаты. Теократия. Шахиншах. Диван - асл, зимам. Сахибы. Везиры. Амир. Амиль. Суды мусульманского права. Верховный кади. Формирование турецкой государственности. Сельджукский султанат (конец XI-нач. XIV в.). Османский султанат. Система власти и управления. Падишах. Двор султана. Центральная администрация. Великий визирь. Визирь-кийяши. Реис-эфенди. Чауш-баши. Капудан. Диван. Высочайший Совет. Шейх-уль-ислам. Военно-ленная система. Зеамет. Тимар. Местное управление. Пашалык. Бейлербей.

Мусульманское право. Традиционное право – *шариат*. Мусульманское право своим источником имело Коран. Другим важнейшим элементом мусульманского права считается *сунна* – священное предание. На протяжении первых веков распространения ислама было создано немало рассказов о жизни и деяниях пророка, делах первых халифов – хадисов. Высказывания, решения и разъяснения авторитетов богословия и права составили третий по важности источник мусульманского права – *иджма*. По значимости и распространению она была практически первым. *Иджма* составила из решений и разъяснений ортодоксальных правоведов разного уровня: за одними (т. н. четырьмя имамами) было признано право установления всей юридической системы, за другими – только общих начал, за третьими – только отдельных вопросов и ситуаций. В главном *иджма* сложилась из трудов и высказываний юристов VIII-IX вв. Но в дальнейшем ее не возбранялось комментировать, истолковывать. Из таких трудов сложилась литература

мусульманского права, к которой прибегали судьи в дальнейшем. В зависимости от приверженности тем или другим приемам истолкования и общим правилам в мусульманской юриспруденции сформировались свои внутренние школы, восходящие к доктринам и именам знаменитых богословов (например, последователи Абу-Ханифа – ханифиты – в особенности подчеркивали значение применения аналогии – кияс, поскольку о многом в Коране просто не говорилось). Придавая почти абсолютное значение аналогиям-кияс и конкретным решениям, мусульманское право воздерживалось от систематизаций и сохраняло, по сути, прецедентный характер. Канун-наме (кодексы).

Организация юстиции. Судебная система империи была построена исключительно по территориальному принципу и на основе мусульманской традиции. Основной фигурой судопроизводства был профессиональный судья – кади (хаким). Гражданские и имущественные отношения. Брачно-семейное право. Уголовное право.

Тема №8. «Государство и право франков»

План:

1. Франкское государство Меровингов.

2. Франкская империя Каролингов.

1. Франкское государство Меровингов. В конце V в. в Северной Галлии (современная Бельгия и Северная Франция) сложилось раннее государство франков – наиболее мощного союза северных германских племен. После падения Западной Римской империи франки (называвшие себя также салическими) захватили остатки римских владений в Галлии, разгромив образовавшиеся там самостоятельные полукоролевства. В ходе завоевания Галлии у франков возвысился вождь одного из племен – Хлодвиг. К 510 г. ему удалось уничтожить других вождей и объявить себя как бы представителем римского императора. В 496 (498 – ?) г. Хлодвиг со своей дружиной и частью соплеменников приняли христианство, что обеспечило рождающейся государственности поддержку галло-римской церкви.

Раннее государство франков было слабоцентрализованным, воспроизводя в территориальной структуре родообщинное деление. Страна подразделялась на графства, графства – на округа (паги), прежние римские общины; низшей единицей, но весьма важной, была сотня.

К VIII в. произошло значительное усиление королевской власти. Она практически утратила связь с институтом вождя военной демократии, но правильного наследия власти еще не установилось: династия Меровингов, ведущаяся от Хлодвига из рода Меровея, больше удерживала за собой королевскую власть.

Центром государственного управления в VI в. стал королевский двор. Референдарий. Королевский совет. Герцоги. Соборы знати. Графы.

В конце VII в. реальные полномочия оказались в руках королевских майордомов – правителей дворцов в отдельных областях.

2. Франкская империя Каролингов. Формирование нового государства. В 687 г. майордом Пипин Геристальский был провозглашен майордомом всего условно объединенного королевства. Реформы Карла Мартелла (первая половина VIII в.). Бенефиций - «благоденствие» (beneficium). Секуляризация церковных земель. Король Пипин Короткий. Франкская монархия Каролингов (751 – 987 гг.). Карл Великий (768 – 814 гг.). Государственная организация империи. Королевская (императорская) власть. Королевский двор. Сенешал. Пфальцграф. Маршал, коннетабль. Камерарий. Архикапеллан. Соборы знати. Граф. Королевские посланцы (missi). Военная организация. Законодательство империи. Капитулярии. «Капитулярий о поместьях» (capitulario de villis) начала IX в. Саксонские капитулярии 782 г. Распад Франкской империи. Принцип майората. Верденский договор 843 г.

Варварские правды. Оформление писаного права германских народов. Вестготская правда – конец V в., Бургундская – конец V – начало VI в., Салическая – конец V – начало VI в., Аллеманская – VI – VIII вв., Баварская – середина VIII в., Рипуарская – VI – VII вв., Лангобардские законы – середина VIII в., Тюрингская – IX в., Саксонская правда – VIII – X вв. Эмэндата (VI – VII вв.). Геральдия. Общественно-юридический быт. Аффатомия. Рейпус. Антрустионы, королевские сотрапезники. Судебное право. Судебные собрания франков. Тунгин. Центенарий.

Рахинбурги. Скабины. Королевский суд. Вотчинные суды. Церковные суды. Божий суд. Ордалии. Судебный поединок. Преступления и наказания. Выкуп. Вергельд. Преступления против нравов. Преступления против правосудия.

Тема №9. «Франция»

План:

1. Ленная (сеньориальная) монархия X – XIII вв.
2. Сословная монархия XIV – XV вв. Укрепление королевской власти.
3. Завершение государственной централизации
4. Развитие французского права в X – XVII вв.

1. Ленная (сеньориальная) монархия X – XIII вв. Становление Французского королевства. Западно-Франкское королевство. Гуго Капета (987 г.). Франция в XI – XII вв. не составляла государственно-политического целого. Французское королевство X – XIII вв. было классическим примером ленной (сеньориальной) монархии. В полной мере сеньориальная власть принадлежала только великим сеньорам. (В X в. таких было 55: 7 герцогов, 44 графа, маркиз и 3 виконта; в XIII в. – число «великих» возросло до 77.). Сеньориальный двор. Формирование королевской администрации. Администрация была в основном домениальной. Королевская власть. Священные права короля. Оммаж. Двор пэров Франции. Дворец короля. Сенешал. Коннетабль. Маршал. Кравчий. Канцлер. Местная администрация, бальи, бальяж, превотажей. Реформы Людовика IX (1226 – 1270). Сословие дворянства. Военная реформа. Административная реформа. Королевские следователи (1247). Парламент. Легисты.

2. Сословная монархия XIV – XV вв. Укрепление королевской власти.

Государственно-политические тенденции, наметившиеся в развитии властных структур к XIII в., получили дальнейшее продвижение в XIV – XV вв. Столетняя война (1337 – 1453 гг.). Авиньонское пленение пап 1309 – 1378 гг. Болонский конкордат. Законодательная власть короля. В XV в. королевские указы – ордонансы стали безусловными законами для всего общества. «Фундаментальные законы». Генеральные штаты. Парижский парламент. Всеобщий совет. С 1302 г. ведет начало сословное представительство в королевстве. С середины XIV в. за ним закрепляется название Генеральных штатов (сословий). Великий мартовский ордонанс 1357 г. 1484 г. изменение порядка созыва. Государственная администрация. Канцлер (должность восстановлена в 1316 г.). Государственные казначеи. Генералы финансов. Тайные секретари. Секретари-нотариусы. Секретарь руки. Министерская администрация. Совет короля. Большой советом. Тайный совет. «Генеральные заместители» (лейтенанты). Местные сословные представительства.

3. Завершение государственной централизации

Завершение государственной централизации: XVI – начало XVII в. Национально-политическое объединение. Усиление королевской власти. Людовик XI (1461 – 1483 гг.). Движение гугенотов. Религиозные войны (1562 – 1594). Генрих IV (1594 – 1610). Нантский эдикт 1598 г. Централизация государственной системы. Военная организация. Капитаны. Единая система государственных финансов. Королевский налог – талья. Личная талья. Поземельный налог Сюринтенданта. Суперинтендант финансов (должность появилась в 1561 г.). Счетные палаты. Совет дел. Государственный совет. Совет финансов. Совет партий. Прокурор короля. «Регулярная монархия» Ришельё (1624 – 1642). Генеральные штаты. Интенданты. «Политическое завещание». Абсолютная монархия.

4. Развитие французского права в X – XVII вв.

Формирование феодальных кутюмов. Феодальное право. Вотчинная юстиция. Принцип иммунитета. «Правила обычаев и прав монастырских», составленные в вотчине древнего Рельского монастыря (977), свод обычаев Барселоны

(1064), «Законы и обычаи герцога Вильгельма», правителя Нормандии (1066). Практика сеньориальной юстиции стала превращаться в областные, местные обычаи (coutumes), и новое право получило название кутюмного, или кутюмов. Практика кутюмов отпиралась на особую форму судопроизводства – повальный обыск (par tubes). Бальи, сенешали. Собрания кутюмов. Книга Правосудия и Жалоб. Установления св. Людовика. Кутюмы Бовези, обнародованное в 1285 г. сенешалом небольшого северо-западного графства Филиппом де Бомануаром (XIII в.). Большой кутюм Франции короля Карла VI, составленный в конце XIV в. бальи Жаком Аблежем. Распространенность кутюмов сделала их к XV в. основным источником права Франции. Собрания знати (нотаблей) Поземельное право. Институт сезины (от saisine – схваченная). Мэнмортабли (подверженные праву «мертвой руки»). Принцип майората (старшинства). Королевская юстиция. Парламенты. Советники. Королевские прокурор и адвокат. С XV в. парламент подразделялся на несколько палат: 1) Великая; 2) Следственная; 3) Кассационная; 4) Палата башенки (Tournele). Компетенция парламента. Ремонстрация. Королевские случаи. Королевское законодательство. Ордонансы. Эдикты. Кодификационные акты. Гражданский ордонанс (1667), Торговый ордонанс (1673), Морской ордонанс (1681), Черный ордонанс (1685), Уголовный ордонанс 1670 г.

Тема №10. «Англия»

План:

1. Ленная монархия XI – XIII вв.
2. Сословная монархия XIII – XV вв.
3. Абсолютная монархия XVI – середины XVII вв.
4. Формирование судебно-правовой системы Англии.

1. Ленная монархия XI – XIII вв. Образование новой монархии. Нормандское завоевание Британии 1066 г. Земельные владения англосаксонской знати были конфискованы и в большинстве переданы норманнам. Отношения сюзеренитета-вассалитета. «Книга Страшного суда». «вспомогательные деньги». Усиление государственной позиции королевской власти. Функции королевской власти. Феодалные собрания (сходки уитанов). Королевский двор (curia regis). Общий совет короля. Казначейство, судебные комиссии. Юстициарий всей Англии. Сенешал, майордом, лорд 1-й камергер, коннетабль, маршал Англии, канцлер, графы, вице-графы, шериф.

Реформы Генриха II (1154 – 1189). Военная реформа. Церковная реформ. «Кларендонские конституции» (1164 г.). Судебная реформа. Королевские суды.

2. Сословная монархия XIII – XV вв. Сословный строй. Высшее сословие пэров. Сословие рыцарей. Сословие свободных держателей фригольдеров (от free-hold). Сословие вилланов. Сословие горожан.

Великая хартия вольностей. Иоанн Безземельный. Магнаты-бароны. 15 июня 1215 г. была утверждена знаменитая впоследствии Великая хартия вольностей (Magna Charta). Первоначально подписанный текст насчитывал 39 статей. Границы военного верховенства. Рельеф. «Щитовые деньги». Порядок гражданского правосудия. Ограничению полицейского верховенства короны. Закрепление за сословиями права на санкции в отношении короны. Совет 25 баронов. Изменения системы власти и управления. Баронские войны 1263 – 1267 гг. «Оксфордские провизии» (1258). Постоянный совет (с середины XIII в.). Лорд-канцлер.

Представительный парламент. Суды пэров (равных). Совет магнатов. Симон де Монфор. В июне 1264 г., де Монфором был созван парламент в г. Лондоне. В новый созданный де Монфором парламент – в январе 1265 г. – были приглашены не только рыцари от графств, но и представители поддержавших оппозицию городов.

В правление короля Эдуарда I (1272 – 1307) сложились и основные принципы организации представительства. Палату лордов и палата общин. Канцлер. Состав парламента. Начало избирательного права. Ливрейный свит. Сословно-имущественный ценз. Представители городов. Компетенция парламента. Финансовые полномочия. Законосовещательные права. Билли, статуты, ордонансы. Контрольные права. Процедура импичмента. Корона и парламент.

3. Абсолютная монархия XVI – середины XVII вв. Политическая централизация. Династия Тюдоров (1485 – 1603). В 1539 г. парламент утвердил право короля на издание особых актов – прокламаций. Генрих VIII (1509 – 1547). Абсолютизм и церковь. Англиканская церковь. «Акт о супрематии» (1534). Верховный церковный суд. «39 статей» (1571) – символ веры национальной церкви. Королевская администрация. Тайный совет. Звездная палата. Институт лордов-лейтенантов. Политическая доктрина абсолютизма.

4. Формирование судебной-правовой системы Англии. Становление юстиции «общего права». Судебный поединок. Королевская юстиция. Судебная реформа Генриха II (1154 – 1189). Странствующие судьи. Королевский суд в Вестминстере (*curia regis*). Вестминстерский статут. Суд присяжных. Большое жюри. Малое жюри. Суд королевской скамьи. Суд общих тяжб. Суд казначейства. Принципы «общего права». Королевская санкция. Свитки общих тяжб. Прецедент. Защита гражданских прав. Приказ о праве (*writ*). Регистр приказов (*Register of Writs*). Судебная защита предшествует праву. Английское право собственности на землю. Уголовные обвинения. Частное обвинение в фелонии. Судебное преследование по обвинительному акту. Суд канцлера («справедливости»). Петиция. Суд палаты прошений. Право справедливости. Доверительная собственность (*trust*). Судебный прецедент.

Тема №11. «Германия»

План:

1. Становление германской государственности.
2. Политическое дробление империи.
3. Развитие территориальной государственности:
4. Развитие германского права в X – XVI вв.

1. Становление германской государственности.

«Священная Римская империя германской нации». Восточно-Франкское государство. Саксонская династия (919 – 1024). Оттон I. Право королевского бана. Имперская церковь (Reichskirche). В 962 г. Оттон I был коронован в Риме императорской короной. Образовалась Священная Римская империя, куда, помимо Германии, включились Италия, часть Южной Франции и территории Центральной и Восточной Европы. Борьба за инвеституру. Вормский конкордат (1122). Организация ленной монархии. Королевская власть. Королевский двор. Министералы. , некоторым поручалось исполнение постоянных должностей. Постоянным учреждением Канцелярия. Майордом. Королевские советники. Почетный стольник, чашник, маршал, канцлер. Собrania знати. Местное управление. Графы. Фохты. Военная организация.

2. Политическое дробление империи. В конце XII – начале XIII в. на основе общего социального и экономического оживления Германии в политической структуре империи обозначились важные изменения: прежние феодальные области (герцогства, архиепископии) превращались в почти полностью самостоятельные государства. Сословие имперских князей. Династия Гогенштауфенов (1138 – 1254). Династия Габсбургов. Фридрих II Гогенштауфен (1220 – 1250). Вормские привилегии. Сицилийское королевство. Государственная система империи XIV – XV вв. Император. Золотая булла 1356 г. Райхстаги (с 1495 г. созыв стал ежегодным; в этом же году закрепилось за съездом и название Reichstag). Имперский суд. Коллегия курфюрстов. Военная организация. Имперский придворный совет. Тридцатилетняя война. Вестфальский мир 1648 г.

3. Развитие территориальной государственности: Пруссия. Формирование Прусского государства. Маркграфство Бранденбург. Бургграфы. Дворец правителя. Гофмейстер, маршал, камерарий, протонотарий. Гогенцоллерны Земские сословия. Вотчинное управление. Ландтаги (земские съезды). Становление абсолютизма в Пруссии. Абсолютная монархия. Власть курфюрста. Герский домениальный договор 1603 г. Тайный совет. Контрибуции, акциза. Окружные коллегии Военное государство.

4. Развитие германского права в X – XVI вв. Становление общеимперского права. Правовой партикуляризм. Имперское право. Конституционное законодательство. Инвеституры, регалии. Законодательство о «земском мире». Майнцский статут 1235 г. «Саксонское Зерцало», было составлено (записано) в 1221 – 1235 гг. ученым-судьей рыцарского сословия Эйке фон Репгофом (из Репгофа). Земское право. Ленное право. Право собственности. Судебный лен. Городской лен. Право владения. Феодальный суд. Судебная процедура. Крупнейшим памятником германского общеимперского права стала «Уголовная конституция Карла V», по латинскому названию – «Каролина» (1532). Преступления и наказания. «Королевский мир».

Тема №12. «Византия»

План:

1. Государственность Византийской империи.
2. Кризис и падение Византии.
3. Судебно-правовая система Византийской империи.

1. Государственность Византийской империи. Становление и развитие имперского государства. Государственно-политическое обособление двух восточных областей Римской империи было связано с реформами императора Константина (нач. IV в.) и новым административным устройством. В IV–V вв. Византия практически без изменений сохраняла унаследованную от Римской империи государственную и административную организацию. Своего расцвета и наибольшего могущества Византия достигла в правление императора Юстиниана (527-565). Исаврийская династия (717-802). Иконоборчество. Македонская династия (867-1056). Династия Комнинов (1081-1204).

Императорская власть. Византийская монархия стала новым историческим этапом в развитии форм монархической государственности вообще – по сравнению и с эллинистической, и с римской монархией. Император не просто возглавлял государство, его фигура и власть стояли в центре всех властных и административных отношений, включая социально-хозяйственный уклад и религиозную жизнь. Греческий титул василевса («царствующего») с VII в. считался уже официальным. К XIII в. прибавилось обозначение правителя как «автократора ромеев» (самодержца).

Административная система. Централизованное управление осуществлялось императорским дворцом, со временем специализировавшимся на разные ведомства. Префект претория Востока, префект столицы, квестор дворца, магистр официя. Препозит «священных покоев». Комит «священных щедрот», комит частных дел, магистры армии. Консистерий. Сенат. Синклит. Логофет. Доместик. Хартуларий. Сакелларий. Геникон. Имперская бюрократия. Дворцовые титулы. Местное и военное управление. Стратиоты, фемы. Катафракты, доместик фема, стратиг, фемный судья. Государство и церковь. Теория симфонии. Цезарепапизм. Вселенские соборы.

2. Кризис и падение Византии. IV крестовый поход. Латинская империя. Никейское царство. Великий стратопедарх. Эпирское царство. Трапезундская империя. Династия Палеологов (1261-1453). Эволюция социально-правового строя Византии. Сословный строй. Энапографы. Мистоты. Крестьянская община. «Земледельческий закон». Прония. Прониары. Париками. Элевтерами.

3. Судебно-правовая система Византийской империи. Развитие законодательства. Императорское законодательство. Новеллы Юстиниана. Эдикты префектов. Эклога (726). Прохирон, или Ручная книга законов (870-878). Эпанагога (884-886). Василики (888-889). Суд и судопроизводство. Центральная юстиция. Низшие суды. Церковная юстиция. Либеллярный процесс. Изменения в частном праве. Брачно-семейное право. Право собственности. Обязательственное право. Уголовное право.

РАЗДЕЛ IV. ГОСУДАРСТВО И ПРАВО НОВОГО ВРЕМЕНИ

Тема №13. «Общая характеристика государства и права нового времени»

План:

1. Социально-экономическая характеристика эпохи.
2. Два этапа истории государственной и политической систем нового времени.
3. Монархия «просвещенного абсолютизма» в странах Европы.

1. Социально-экономическая характеристика эпохи.

Эпоха Нового времени охватила относительно непродолжительный период – XVII-XIX вв. Однако в мировой истории государственных укладов и правовых институтов она стала важнейшей (с позиций современного представления об исторических перспективах общественного развития). Именно тогда произошло становление (а затем утверждение практически по всему миру) современного право-государственного уклада, основанного на политической демократии, правовой свободе и гражданском равенстве.

Основным социально-политическим процессом Нового времени стало укрепление новой системы общественных отношений, взаимосвязанных с капиталистической экономикой, частным предпринимательством и вообще совершенно новым уровнем хозяйственного и технического развития подавляющего большинства стран. Новая система общественных отношений нашла выражение в укреплении в праве всех институтов, так или иначе связанных с частной собственностью.

Эволюция хозяйственно-экономического уклада общества предопределила кардинальную перестройку всей устоявшейся в средневековье системы правовых отношений. В эпоху Нового времени произошло формирование нового гражданского общества, отрицающего сословную организацию и, напротив, предполагающего гражданское равенство и свободу от традиционных государственных, феодальных, религиозных и т. п. ограничений.

Такой кардинальный поворот не мог быть осуществлен мирно и безболезненно. Особенно имея в виду, что в период феодализма и вообще средневековья сформировалась довольно развитая государственная организация, способная поставить под политический контроль и общественное регулирование многие из социальных устремлений и массы, и индивидов. Преодоление старых порядков, «старого режима» вылилось в историческую череду политических революций. Новое время было эпохой революционного в основном утверждения нового право-государственного уклада. Первые политические революции эпохи – в Нидерландах в XVI в., в Англии в середине XVII в. – были еще в значительной степени связаны с религиозными исканиями времени, с последствиями Реформации. Однако уже революции XVIII в. – американская, французская – стали итогом чисто политической борьбы новых общественных сил за государственное и правовое господство.

Среди революций Нового времени особое место занимает Французская революция 1789-1795 гг. Она стала первым действительно общеевропейским и мировым событием, непосредственно повлиявшим на государственно-политические процессы конца XVIII – начала XIX в. во многих странах мира. Французская революция сформировала выдающуюся по силе «энергию прогресса», идеал которого не утратил полностью своей притягательности и в современных условиях.

Взаимообусловленность новых государственно-политических порядков и революционного движения имела и обратную сторону. Революционные взрывы таили в себе объективную опасность непредсказуемости исхода

общественного возмущения, возобладания революционной стихии ради самой себя – особенно, когда на арену истории и политических преобразований вышли народные массы. Радикально-демократические порывы, спрямленные психологией массы, не единожды в истории Нового времени рождали противоположность своим начальным устремлениям. В эпоху Нового времени государственный строй, форма установлений, перестал быть решающим элементом в право-государственном укладе (как то было в средние века и тем более в античности). Форма реализации власти стала в большей степени зависеть от политического режима, а эта институция в конкретной истории зависит от значительно большего числа объективных и субъективных факторов. В государственно-политическую жизнь надолго вошло противостояние либерализма и диктатуры.

2. Два этапа истории государственной и политической систем нового времени.

В государственно-политическом отношении Новое время отчетливо разделилось на два этапа. Классическим образцом первого этапа стала абсолютная монархия. Это была принципиально важная, рожденная на исходе позднего средневековья государственная форма, единственно возможный тогда вариант централизованного национального государства. В период абсолютизма, и во многом благодаря ему, государственные учреждения и правовые институты приняли вид и формы, которые в общем принципиально не переменятся до Новейшего времени. Вместе с тем абсолютизм был оплотом, символом и одновременно выражением «старого режима». В борьбе с ним исторически возобладали принципы разделения властей в государстве, верховенство непременно законодательных органов, основанных на народном представительстве. Они стали краеугольными для новой организации государства, но сами по себе эти принципы связаны только со стремлениями породившего их времени и никак не могут считаться некими абсолютно непререкаемыми ценностями мировой государственной и правовой истории.

На втором этапе Нового времени (XIX в.) происходит очевидное движение к конституционной монархии и республике. Конституционализм стал главным принципом государственно-политической организации обществ на этом этапе, запрограммировав основные тенденции эволюции государственных форм в XX в. Конституционные стремления общества опирались и на совершенно новую, в том числе антирелигиозную, идеологию политического и правового обновления мира, подразумевая всестороннее освобождение человеческой личности и закрепление в правовом и политическом порядке свобод гражданина. У истоков этого идейного обновления была идеология Просвещения – она заложила основы современного политического и правового мышления и стала едва ли не первым, после христианства, универсальным мировоззрением.

Самым характерным явлением правовой истории Нового времени стала всеобъемлющая кодификация права. Кодифицированное право практически повсеместно возобладало над иными его формами, и кодификация стала главным путем реализации государственной политики, реформ и обновлений правовой системы.

В Новое время окончательно установилось доминирование Европы в мире. Это проявилось не только в рождении именно здесь определяющих для государственной и правовой истории форм и институтов, но и в том, что европейский опыт стал влиять в едином направлении на политическое развитие других стран. Весьма важной составляющей правовой и государственной истории стало широкое перенимание странами Азии, Африки, Латинской Америки учреждений, конституционных принципов, а также рецепция западноевропейского права. Доминирование имело и вторую сторону. Наиболее мощные западные страны сформировали к XIX в. огромные колониальные империи в Азии и Африке. Борьба за преобладание в мире, империализм, не только по-особому деформировала государственно-политическую историю Европы, но в конце концов породила мировые войны, знаменовавшие новые тенденции – Современной Эпохи.

3. Монархия «просвещенного абсолютизма» в странах Европы. К середине XVIII в. государственный и правовой строй абсолютной монархии в ряде крупных и средних стран Европы приобрел новые особые черты. Эти черты были взаимосвязаны с многочисленными и почти одновременными реформами административных учреждений,

судебной системы и сословно-правовых институтов, которые были предприняты по инициативе государей или других видных политических деятелей. Реформы проводились под лозунгами новых политических идей и в духе новой правовой философии, переклившись с идеями и философией Просвещения. Это явление идеологической модернизации и социально-правовых реформ, в результате которых сложился обновленный политический и правовой уклад монархии, получило наименование «просвещенного абсолютизма».

«Просвещенный абсолютизм» сложился в историческом итоге двух основных факторов. В социально-политическом отношении он был выражением новых требований дворянства и верхов торгово-промышленных сословий к государственной политике и формам власти; в особенности дворянство было недовольно военно-диктаторскими режимами, которые установились в абсолютных монархиях времени их формирования. В идейно-политическом отношении «просвещенный абсолютизм» был воплощением особой программы правовых преобразований, которая возникла под влиянием новых представлений о задачах государственной власти и целях государственной политики на фоне общего обновления мировоззрения в XVIII в.

Доктрина «законной монархии». Основы новой теории «просвещенной», или «законной монархии» были заложены трудами немецкого философа и правоведа Х. Вольфа (перв. пол. XVIII в.), главным образом его сочинением «Разумные мысли о всеобщей сущности достижения блаженства человеческого рода» (1725). Согласно новой теории, в корне которой лежали принципы школы «естественного права», законы общежития и государственной деятельности должны быть установлены разумом, очищенным от всяких суеверий. Применение этих законов способно обеспечить всеобщее благо людей. Чтобы такое благоденствие и счастье воцарились на земле, нужно соединение знания и власти: все логически непротиворечивое можно утвердить на земле, и это будет истинно справедливое общество.

Еще одним видным теоретиком доктрины «просвещенного абсолютизма» стал прусский король Фридрих II, известный в свое время не только военными дарованиями, но и литературными трудами, личной дружбой с Вольтером. В политическом очерке «Опыт о формах правительства и об обязанностях суверенов» (1781) Фридрих выделил значение фундаментальных принципов для сохранения общества, которые выражены законами. «Суверен представляет государство, он и его народы образуют единое тело, кое не может быть счастливо иначе как по мере объединяющего их согласия. Государь есть для управляемого им общества то же, что голова для тела: он должен видеть, думать и действовать для всего сообщества».

Теория «просвещенного абсолютизма» при всей новизне противостояла доктрине «общественного государства», которая составляла основу политической идеологии подлинного Просвещения. Равенство граждан усматривалось только в том, что они имеют равные обязанности по отношению к государству и монарху и равные возможности пользоваться своими правами (о юридическом равенстве которых речи не шло). Для лучшего исполнения своих общественных обязанностей власть и государственная организация должны быть наилучшим способом организованы: всякому учреждению определено свое место, каждое должно действовать по законам, которые, в свою очередь, должны существовать на все случаи жизни. Только это может обеспечить подданным-гражданам предназначенную для них законами «меру вольности», которая заключается в том, чтобы свободно делать не воспрещаемое законами. Организация власти «просвещенного абсолютизма» должна быть всецело светской: поэтому церкви и духовенству отводилось в государстве подчиненное и несамостоятельное место, соответственно право и юстиция должны быть перестроены на современных, «просвещенных» началах.

Тема №14. «Англия»

План:

1. Английская революция середины XVII в.
2. Оформление конституционной монархии в Англии.
3. Развитие государственно-политического строя Великобритании в XVIII-XIX вв.
4. Английское право.

1. Английская революция середины XVII в.

Государственно-политический кризис начала XVII в. Династия Стюартов (1603-1649).

Архаичная экономико-правовая политика монархии сохраняла сословно-корпоративный характер. Высокая комиссия. Протестантизм, кальвинизм, пуританизм.

Конфликт короны и парламента. Петиция о праве. Правительство министра короля графа Страффорда. Долгий парламент (1640-1653 г.) и политические реформы. Положение англиканской церкви. «Акт осуждения». Сокращение судебных полномочий короны. Парламент декларировал свою независимость от короны. Великая реконструкция (1 декабря 1641 г.). Крах монархии и установление Республики. Первая гражданская война (1642-1646 гг.). Армия Нового образца (New Model). Оливер Кромвель (1599-1658). Пресвитерианское большинство парламента. Индепенденты. Левеллеры. Совет армии. Суд над королем Карлом I (январь 1649 г.). Идеи «общего благосостояния» (Commonwealth) и «свободного государства» (free State). Принцип парламентского абсолютизма. Государственный совет.

Режим военной диктатуры. Протекторат. Движение «диггеров» (копателей). «Орудие управления» (13 декабря 1653 г.). Лорда-протектор. Кризис республиканской диктатуры.

2. Оформление конституционной монархии в Англии. Реставрация монархии. Политический кризис протектората. Парламентские выборы 1658 г. Постановление конвента (25 апреля 1660 г.).

Бредская декларация 1660 г. Кавалерский парламент (1661-1678). «Акт о лучшем обеспечении свободы подданного и предупреждения заточений за морями» (1679). «Славная революция». Переворот 1688/1689 гг. заслужили ему впоследствии название «Славной революции» (Glorious Revolution).

Политико-юридические основы конституции. Билль о правах 1689 г. (в первоначальном виде изданный как «Декларация о правах и свободах подданных и о наследии короны»). Акт об устройении 1701 г. Законность деятельности власти (legitimacy).

Самостоятельность существования парламента. Доктрина «разделения властей». Джон Локк «Два трактата о государственном правлении», появившемся вскоре после «Славной революции» (1690).

3. Развитие государственно-политического строя Великобритании в XVIII-XIX вв. В течение XVIII в. сложилось законченное государственное единство Великобритании. Монархия и правительство. Статус Короны. Конституционный обычай. Полномочия и прерогативы короны. Цивильный лист. Королевский двор. Департаменты. Тайный совет. Юридический комитет. Правительство. Первый министр. Парламентское большинство. Центральная администрация. Казначейство. Ведомства Тайного совета. Министерство экономики. Комитет образования. Министерство внутренних дел. Департамент иностранных дел. Военный департамент. Департамент колоний. Департамент по делам Индии. Адмиралтейство. Парламент и политические партии.

Активное и пассивное избирательное право. Конституционные обычаи и статуты. Полномочия парламента. Законодательство. Частный (Private). Публичный (Public) билль.

4. Английское право.

Развитие избирательного права. Избирательная реформа 1832 г. Избирательная реформа 1867 г. Чартистское движение 1830 – 1840 гг. Избирательная реформа 1884 г. Институализация политических партий. Социалистическая партия (1892). Комитет рабочих ассоциаций.

Развитие английской юстиции и права в XVII-XIX вв. Habeas corpus Act (Habeas carpus ad judicierandum, т.е. «доставить тело для предания суду»).

Уголовная юстиция. Полицейские суды. Гражданская юстиция. Высшие суды. Суды справедливости. Специальные суды. Судебная реформа 1872-1875 гг. Верховный Суд Правосудия. Палаты лордов. Департамент публичных расследований.

Тема №15. «Соединенные Штаты Америки»

План:

1. Становление североамериканской государственности.
2. Война за независимость (1775–1783).
3. Конституция 1787 г.
4. Билль о правах.
5. Развитие государственно-политической системы США в конце XVIII – XIX вв.
6. Формирование судебной-правовой системы США.

1. Становление североамериканской государственности. Государственно-политическое становление колоний. Политическое освоение Северной Америки пришлось на первую половину XVII в. Виргиния и Новая Англия стали основой формирования более 10 колоний – будущих штатов. Колонии управлялись на основании хартии, предоставленной короной.

Предпосылки революции. Королевские провинции, колонии собственного права, исторические колонии. Конфликт с Англией. Идея гражданского равенства.

В октябре 1765 г. в Нью-Йорке собрался межколонизальный конгресс представителей 9 из 13 штатов. Война за независимость. Окончательный разрыв колоний с Англией был спровоцирован принятым в мае 1773 г. «чайным законом». Бостонское чаепитие (декабрь 1773 г.). Квебекский акт.

Первый Континентальный конгресс в Филадельфии (5 сентября – 26 октября 1774 г.).

2. Война за независимость (1775–1783). Второй Континентальный конгресс (10 мая 1775 – апрель 1789 г.). В июле 1776 г. Конгресс принял основополагающий для нового государства документ – «Декларацию независимости». Декларация о вооруженном нейтралитете 1780 г. Декларация провозглашала принцип народного суверенитета в качестве основы государственного устройства.

Формирование конституции Соединенных Штатов Америки. «Статьи Конфедерации». 1 марта 1781 г. Второй Континентальный конгресс объявил о вступлении в силу «Статей конфедерации и вечного союза» (11 статей), которые стали первой конституцией североамериканского государства.

Создание федеративной конституция. В августе 1786 г. в Континентальный конгресс были внесены проекты поправок, на основании которых предполагалось установить права союзных властей регулировать торговлю и, главное, собирать налоги. Одновременно по инициативе отдельных штатов был созван специальный Аннаполи-сский конгресс по вопросам торговли. Конгресс не состоялся из-за отсутствия представителей большинства штатов. В этих условиях Мэдисон и Гамильтон составили воззвание, в котором пригласили представителей всех штатов собраться в мае 1787 г. в Филадельфии на специальный конвент для выработки новой конституции Североамериканских соединенных штатов.

Собравшийся в Филадельфии Конституционный конвент (25 мая – 17 сентября 1787 г.) носил учредительный характер. 17 сентября 1787 г. новая конституция была одобрена депутатами (хотя и не всеми).

С декабря 1788 г. началось обсуждение и утверждение конституции в законодательных собраниях штатов. К августу 1788 г. конституцию одобрили все 13 штатов. С декабря 1788 г. начались выборы президента.

3. Конституция 1787 г. Общие принципы. Республиканская форма Федеративное государственное

устройство. Конституция признавалась верховным правом страны Принцип разделения властей.

Организация власти и управления. Законодательные полномочия осуществлялись Конгрессом федерации. Конгресс состоял из двух самостоятельных палат – Палаты представителей и Сената. Исполнительная власть вручалась президенту. Его избирали на 4 года особой коллегией выборщиков, которую составлял штат специально для данного случая. Президентом мог стать только гражданин штатов, с высоким цензом оседлости и в возрасте свыше 35 лет. Рядом с президентом избирался вице-президент. Все ветви власти организовывались по собственному порядку, т. е. имели свой особый источник.

Федерализм. Штаты сохранили права на собственное конституционное устройство, свою организацию власти и управления. Конституции ряда штатов остались неизменными с XVIII в. Во всех безусловно штатах организация внутренней власти была построена по единому с федерацией образцу: законодательные полномочия – двухпалатному собранию (очень редко однопалатному), исполнительные полномочия – губернатору, которого в подавляющем большинстве случаев избирало население штата.

4. Билль о правах. Декларация прав штата Виргиния 1776 г. Согласованный проект билля о правах был одобрен 25 сентября 1789 г. в качестве десяти поправок к основному тексту Конституции. В совокупности с тем, что было провозглашено в Конституции, Билль о правах закрепил на конституционном уровне высокую степень демократизма сформировавшегося американского нового государства.

5. Развитие государственно-политической системы США в конце XVIII – XIX вв. Развитие федерации. Покупка крупных территорий. Гражданская война 1861– 1865 гг. Конфедерация штатов. Реконструкция Юга. Совершенствование конституции. Поправки к конституции. 11-я поправка к Конституции (1795). 13-я, 14-я и 15-я поправки (1865 – 1870 гг.). Избирательное право. Изменение статуса Верховного суда. На протяжении XIX в. значительно изменялись положение и юридическая роль Верховного суда США, который постепенно закрепил за собой право конституционного контроля в отношении актов других государственных властей. Проблема взаимоотношений федерации и штатов. Формирование федеральной администрации. Конгресс. Законодательная процедура. Оформление политических партий. Политические клубы. Демократическая (1828) и Республиканская (1854) партии.

6. Формирование судебной-правовой системы США. Становление американского права. Основным историческим источником права США было английское общее право. Оно появилось в стране вместе с первыми английскими колониями. Традиция английского общего права была не единственной, которая легла в основу будущего американского права. Влияние английского права было различным географически. С самого начала истории американской судебной-правовой системы влияние английского права не было абсолютным и непосредственным. Особое американское право. Узаконение рабства, договорное рабство. Судостроительство. Закон 1789 г. Суды пробата, адмиральские суды, апелляционный суд. Закон о судостроительстве (24 сентября 1789 г.). Районные суды. Комиссионеры. Апелляционная юрисдикция. Верховный суд. Сертиорарии. Акт о регулировании судебных процессов (1789). Претензионный суд (учрежден в 1855 г.). Суды штатов. Народная юстиция. Земельное законодательство. Собственность федерации. Северо-Западный ордонанс. Правовая система США с периода своего формирования включила два основных элемента – общенациональное право и право отдельных штатов.

Тема №16. «Франция»

План:

1. Абсолютная монархия во Франции.
2. Французская революция XVIII в.
3. Государственно-политический строй Франции периода Первой империи.
4. Эволюция государственного строя Франции в 1814 – 1870 гг.
5. Падение монархии и установление III Республики.

1. Абсолютная монархия во Франции. Сословный строй. Завершение централизации во Франции сопровождалось оформлением новой сословной структуры. Привилегированные сословия – дворянство и духовенство. Дворянство мантии. Дворянство шпаги. Третье сословие (tiers-etat). Буржуазия. Ремесленники. Крестьяне Вилланы, цензитари.

Королевская власть. В исторических условиях Франции XVII-XVIII вв. королевская власть приобрела в особенности неограниченный характер, а абсолютизм монархии – классический законченный вид. Фундаментальные законы. Суверенность монарха. Канцлер. Центральная администрация. Совет короля. Великий совет. Совет в верхах (Ep-Naut). Совет финансов короля. Советы-коллегии. Министерское управление. Сюринтендант, генеральный контролер финансов. Оффисье. Комиссары. Наемные служащие. Королевские секретари. Финансы. Капитация. Габель. Местное управление. Судебная система. Местные суды. Королевские суды. Трибуналы. Уголовная юстиция. Тайный совет. Специальные суды. Привилегированные суды. Парламенты. Парижский парламент. Удержанная юрисдикция.

Кризис монархии. Попытки реформ. Реформы Тюрго в 1774-1779 гг. Административные реформы. Финансовые реформы (1783-1786).

Доктрина «общественного» государства. Ш. Л. Монтескье «О разуме законов» (1748). Идея политико-государственного договора. Ж.-Ж. Руссо в трактате «Об общественном договоре» (1763). Доктрина общественного государства.

2. Французская революция XVIII в. Предпосылки революции. В августе 1787 г. было созвано собрание нотаблей. В августе 1788 г. Верховный совет короны (незадолго до того созданный Людовиком XVI) по инициативе вновь призванного к власти Неккера постановил созвать к 1 мая 1789 г. Генеральные штаты, не собиравшиеся с 1614 г.

Становление конституционного строя; утверждение Республики. Учредительное собрание. Начальный этап политической революции во Франции приобрел вид конституирования самостоятельного народного представительства и параллельного преобразования монархии в конституционную. Генеральные штаты собрались 2 мая 1789 г. После «королевского заседания» 5 мая 1789 г., на котором штатам было предложено утвердить около 20 новых налогов, внутри депутатского корпуса, с одной стороны, и между депутатами «третьего сословия» и короной – с другой, произошел конфликт по поводу полномочий и организации работы.

Колебания короны в отношении происходящих политических событий, попытки оказать военное давление на депутатов (стянув надежные войска в Версаль) спровоцировали Парижское восстание 13-14 июля 1789 г., высшим выражением которого стал разгром королевской тюрьмы Бастилии. В ходе восстания избиратели «третьего сословия» организовали самостоятельное муниципальное самоуправление – Парижскую коммуну (15 июля). Затем было начато

формирование Национальной гвардии – обособленных воинских ополчений, подчиненных Национальному собранию; главнокомандующим гвардией был утвержден Лафайет.

На общем фоне обострения политических отношений с короной в начале июля была сформирована конституционная комиссия Собрания. Наконец, 9 июля 1789 г. депутаты провозгласили себя Учредительным собранием. В августе 1789 г. Учредительное собрание серией решений провозгласило отмену феодальных порядков в аграрных отношениях, аннулирование личных и выкуп поземельных повинностей крестьян, ликвидацию сословных привилегий в области налогообложения. Декрет 11 августа 1789 г.

Народный суверенитет. Франция превратилась в конституционную монархию. Муниципальная революция. Леворадикальное движение (Робеспьер, Марат, Дантон).

Одним из важнейших решений Учредительного собрания стала «Декларация прав человека и гражданина» (26 августа 1789 г.). В этом документе были провозглашены принципы утверждаемого революцией общественного государства. В Декларации провозглашались общественное и гражданское понимание Закона. Декларация ограничилась в основном сферой государственно-политических интересов общества. Это было закономерно, поскольку все ее принципы были как бы предпосылкой к конституции власти в стране.

Юридическое изменение прежнего государственного уклада завершилось принятием первой в истории Франции Конституции 1791 г. В ней был закреплен новый строй конституционной монархии. Знаменательным было положение преамбулы о вышестоящем характере гражданских прав. Законодательная власть вверялась представительному однопалатному Законодательному собранию. Высшая исполнительная власть вручалась королю. В сфере юстиции Конституция определила независимость судебной власти.

Территориальное управление. Администрация департамента. Департаментский совет. Совет избирал Директорию. Администрация уезда практически повторяла департаментскую. Муниципальный совет. Городское Бюро. Прокурор.

Падение монархии и установление республики. Клуб кордельеров. Клуб якобинцев. Законодательное собрание, открывшееся 1 октября 1791 г., по своему составу отразило новое общественное размежевание. Государственно-политическая эволюция Первой Республики. Конституирование республики. Национальный конвент (с сентября 1792 – до июня 1793 г.) юридически конституировалась республика. Выборы в Конвент завершились в сентябре 1792 г. Первым же решением Конвент провозгласил (1) отмену монархии и, соответственно, (2) аннулирование Конституции 1791 г. 25 сентября 1792 г. Франция была провозглашена республикой. Суд над Людовиком XVI (процесс шел с 11 декабря 1792 г. по 17 января 1793 г.).

Конституция 24 июня 1793 г. была принципиально новым политико-правовым документом и по своим общим принципам, и по избранному направлению в организации государственной власти. Она отразила временное возобладание крайне радикалистских идей, для которых не было реальной основы в укладе еще не отошедшего от духа «старого режима» французского общества, и потому оказалась нежизнеспособной. Конституция 1793 г. состояла из двух частей: обновленной «Декларации прав человека и гражданина» (в 35 ст.) и собственно конституции (122 ст.). Декларация в главном развивала положения Декларации 1789 года: государство установлено для реализации человеком его естественных и неотъемлемых прав, каковыми являются равенство, свобода, безопасность, собственность.

Организация государственной власти также отличалась важными новшествами. Начало народного суверенитета, понятое в избыточно демократическом духе, предопределило полупрямое осуществление законодательной власти народом (вместо представительного). Вместо основополагающего ранее принципа разделения властей Конституция ввела начало единства властей, практически слив воедино законодательную и исполнительную. Правительство было низведено до уровня Исполнительного совета.

Революционная диктатура. В период со 2 июня 1793 г. по 27 июля 1794 г. под влиянием самых разнородных политических процессов и социальных стремлений, возобладавших на волне революции, произошло внутреннее перерождение установившихся республиканских институтов. Носителями этого перерождения стало радикальное политическое крыло якобинцев в Конвенте под руководством Робеспьера, Кутона, Сен-Жюста и других. Основным правительственным органом в этот период стал Комитет общественного спасения. Созданный еще в апреле 1793 г. Комитет под руководством Дантона был всего лишь чрезвычайным исполнительным органом, контролирующим внешнеполитическую и военную деятельность. Легализирование сосредоточения властных полномочий в руках исполнительных органов и преобразование роли Национального конвента произошло согласно учредительному закону 4 декабря 1793 г. «О революционном порядке управления». Радикализм политического переустройства закономерно сопровождался леворадикальной социальной политикой. «Великий террор». Революционный трибунал был воссоздан 10 марта 1793 г. Восстановление республики Конституция 1795 г. В результате санкционированного Конвентом термидорианского переворота (8-9 термидора / 26-27 июля 1794 г.) диктатура правительства якобинцев была ликвидирована. Робеспьер и 22 его ближайших сподвижника были гильотинированы. Позднее та же участь постигла еще 71 человека за попытки восстановить Парижскую коммуны. Политически переворот передал власть в руки более умеренного революционного крыла, для которого идеалы собственности, порядка и конституции были непререкаемыми. Немалое значение в перевороте сыграло и точное осознание гибельности расширявшегося террора.

В течение года (июль 1794 – август 1795 гг.) Конвент ликвидировал важнейшие административные и политические институты диктатуры. Организация государственной власти основывалась на преувеличенном внимании к разделению институтов и их полномочий. Совет 500. Директория. Формирование нового права. Социальное и гражданское законодательство. Гражданское равенство и отмена привилегий. Свобода труда и предпринимательства. Расширена свобода собственности и сделок. Гражданский брак и свобода развода. Аграрное законодательство революции носило открыто антифеодальный характер. Уголовное законодательство. Уголовный кодекс 1791 г.

3. Государственно-политический строй Франции периода Первой империи. Режим Консульства. Государственно-политический режим, установившийся во Франции после принятия Конституции 1795 г., обладал внутренней неустойчивостью как в конституционном, так и в социально-политическом отношении. В период чрезвычайного правительственного режима Директории (1798-1799) непопулярные политические меры, параллельно с поразившим страну финансовым и экономическим кризисом, вновь вызвали общественное напряжение. Правительственный заговор, во главе которого стал виднейший деятель Учредительного собрания и член Директории аббат Сийес, завершился военным переворотом 18 брюмера VIII года (9 ноября 1799 г.). Воспользовавшись политической провокацией (псевдозаговором якобинцев), верные Директории войска разогнали законодательный корпус. Лидером переворота стал генерал Наполеон Бонапарт, прославившийся в Итальянскую кампанию и пользовавшийся громадной популярностью в армии. Вместо Директории правительственная власть передавалась Исполнительной комиссии из трех консулов. Режим Консульства получил законченное воплощение в новой конституции, подготовленной к декабрю 1799 г. Конституция 1799 года (в 95 ст.) установила своеобразный республиканский строй с преобладанием исполнительной власти. Законодательный корпус. Государственный совет. Трибунал. Сенат. Исполнительная власть. Установление монархии. Конституционные перемены были закреплены сенатус-консультутом 2-4 августа 1802 г. (в 86 ст.). Конституция X (1804) года (142 ст.) преобразовала Францию в Империю. Центральная администрация. Верховный совет. Тайный совет. Государственный совет. Трибунал. Сенат. Министерское управление. Местное управление. Префект. Префект департамента и префект полиции. Государственные финансы. «Новый режим» и цезаризм.

4. Эволюция государственного строя Франции в 1814 – 1870 гг. Реставрация «легитимной» монархии. Военные поражения армий Наполеона в 1812-1814 гг. предопределили конец Первой империи. Стремясь сохранить, и

даже восстановить свое значение в новых политических условиях, Сенат и Законодательный корпус (во главе с министром Талейраном) установили контакт с союзниками. Восстановление монархии «старого режима» было реально невозможно из-за совершенно новой социальной ситуации в стране без опасения вновь вызвать революционный взрыв и гражданскую войну. 4 июня 1814 г. Людовик XVIII обнародовал Конституционную Хартию.

Хартия 1814 г. установила во Франции уклад конституционной парламентской монархии с консервативно-либеральным политическим режимом. Важным элементом содержания Хартии было провозглашение легитимного монарха условным центром государственности, сохранение прав и прерогатив короны было названо как важнейшая гарантия государственной стабильности. Законодательный корпус (парламент) был двухпалатным. Верхняя – Палата пэров. Нижняя – Палата депутатов.

«Июльская» монархия. С восшествием на престол нового монарха – Карла X (1824) – в политике правительства усилились реакционные тенденции. Были приняты законы о суровых преследованиях за посягательства на предметы религиозного культа (либералы окрестили его «достойным XV века»). 30 июля 1830 г. депутаты распущенной Палаты провозгласили «временным наместником» герцога Луи-Филиппа, близкого к финансово-банковским кругам. Результатом Июльской революции 1830 г. было обновление уклада парламентской монархии в сторону политической либерализации. 14 августа 1830 г. была опубликована обновленная Хартия. В ней содержалась Декларация гражданских прав, провозглашалась «народная монархия».

Революция 1848 г. Вторая Республика. Разразившийся во Франции в 1846-1847 гг. экономический кризис, а затем и торгово-промышленный, финансовый (связанный с резким ростом дефицита государственного бюджета) спровоцировали нарастание политической оппозиции режиму Июльской монархии. Обострение социально-политического внутреннего кризиса протекало на фоне значительного общеевропейского политического движения, которое вылилось в серию революций 1848-1850 гг. 25 февраля 1848 г. была провозглашена Республика – Вторая исторически (после 1792 – 1804 гг.). Управление страной перешло к Временному правительству, фактическим главой которого стал политик и философ А. Ламартин. 4 марта 1848 г. был издан закон о введении всеобщего мужского избирательного права (старше 21 года и при условии оседлости более 6 мес.). Учредительное собрание. Конституция 1848 г. (116 ст.) утвердила создание президентской республики. Национальное собрание. Государственный совет.

Восстановление Империи. Ускорителем процесса стал конфликт между Национальным собранием и президентом по законодательным вопросам и о существовании президентских полномочий. 2 декабря 1851 г. президент опубликовал декрет, которым Национальное собрание распускалось, избирательный закон 1850 г. отменялся, восстанавливалось всеобщее избирательное право и предлагались изменения в конституцию. По сути, это был государственный переворот, но в пользу начал конституции. В конце декабря 1851 г. переворот был легитимирован. Конституция 14 января 1852 г. возродила уклад цезаризма, воспроизведя принципы конституции VIII года (1799). Законодательный корпус. Сенат. Наполеон III. Вторая империя (1852-1870) Государственно-политический строй Франции периода Третьей республики

5. Падение монархии и установление III Республики. Падение Второй империи было предопределено двумя обстоятельствами. Во-первых, цезаристская монархия изживала себя социально-политически: монархические настроения в обществе проигрывали республиканским, и власть могла держаться только политическими интригами и полицейским давлением; это показала либерализация режима Второй империи. Во-вторых, неудачная для Франции война с Пруссией не только дискредитировала режим, но и стала прямым фактором падения монархии. 4 сентября 1870 г. было провозглашено восстановление республики во Франции (Третьей в исторической традиции). Власть была передана правительству национальной обороны во главе с Л. Гамбеттой.

Мятеж Парижской коммуны. В период с 18 марта по 28 мая 1871 г. государственная власть в Париже перешла к особому органу, объявившему полную самостоятельность от общенационального парламента и правительства – Парижской коммуне. Национальная гвардия. Генеральный совет. Центральный комитет национальной гвардии.

Декларация к французскому народу. Исполнительная комиссия. Комитет Общественного спасения (по образцу 1793 г.).

Конституция 1875 года. Национальное собрание после подавления Парижской коммуны вновь взяло полноту власти в свои руки. Формально Собрание было избрано на неопределенный срок. Законодательной властью обладали одновременно две палаты – Палата депутатов и Сенат. Президент был главой республики. Правительство обладало наиболее значительной реальной властью. Политическая система.

Тема №17. «Германия»

План:

1. Конституционное развитие Германии в первой половине XIX в.

2. Общегерманская конституция 1849 года.

3. Образование Второй Германской империи.

1. Конституционное развитие Германии в первой половине XIX в. Ликвидация империи и создание Германского союза. К началу XIX в. многочисленные германские государства номинально составляли Священную Римскую империю. Реально империя распалась на почти 300 монархий и автономных политических образований, среди которых уже с XVII в. главенствующее место заняли Австрия, Пруссия и Бавария.

Попытка крупнейших германских государств в союзе с Россией противостоять Наполеону окончилась поражением (Пресбургский мир 1805 г.). 1 августа 1806 г. Наполеон провозгласил ликвидацию Священной Римской империи Германской нации. Новое государственно-политическое устройство Германии было установлено решениями Венского конгресса 1815 г., где была закреплена юридически и политически ситуация в Европе после разгрома Наполеона коалицией держав (Англией, Россией, Австрией и Пруссией). Все германские государства, включая Австрию, Пруссию и возвращенные леворейнские области, объединялись в Германский союз. Германский союз составили первоначально 38 государств (к 1866 г. в нем остались 35 членов).

В государственном смысле центральной власти в союзе не было. Каждое из государств (правительств) было представлено уполномоченными (в том числе четырех участников представляли Дания и Голландия). Органом общих решений был конгресс союза, местопребыванием которого был Франкфурт-на-Майне.

Становление конституционных монархий. Союзные акты сохраняли неприкосновенным историческое внутреннее устройство германских государств. Преобразование абсолютных монархий в Германии в конституционные. Предмартовский период 1815–1848 гг. (Vormarz). На протяжении Предмартовского периода в 24 германских государствах установился конституционный строй. Представительные органы. Ландтаги. Местное самоуправление.

Революция 1848 года. Общеевропейское революционное движение 1848-1850 гг. по-особому охватило Германию, вызвав в ней противоречивые по последствиям политические процессы. «Коммунистический Манифест» (1848) К. Маркса и Ф. Энгельса. Ускорителем общественно-политического кризиса стали французские события февраля 1848 г., завершившиеся революцией.

С конца февраля по начало марта 1848 г. в южных германских государствах (революционные события начались 27 февраля в Бадене) под давлением либеральных общественных движений были сформированы новые правительства, которые гарантировали расширение гражданских свобод и обеспечение их подконтрольности земским представительством. Предпарламент (31 марта – 17 мая 1848 г.). Франкфуртское Национальное собрание (18 мая 1848 – 18 июня 1849).

2. Общегерманская конституция 1849 года. 27 марта 1849 г. была принята первая общегерманская конституция.. Номинально империя должна была стать конституционной монархией с прусским королем в качестве наследственного императора. Райхстаг строился по федеративно-представительному принципу и состоял из двух палат.

Конституция Пруссии 1850 года. Избирательный закон 8 апреля 1848 г. Учредительное собрание 22 мая 1848 г. Хартия 1850 года установила в Пруссии строй конституционной монархии с выборным народным представительством. Король. Представительный орган (ландтаг). Ландтаг состоял из двух палат. Палата господ персонально назначалась

монархом по традиционным сословным привилегиям и причастности к государственной службе. Вторая палата (в составе 433 депутатов) избиралась населением.

Формально конституция установила всеобщее избирательное право (неравное и осуществлялось по куриальной системе).

3. Образование Второй Германской империи. Объединение Германии. Прусский союз (1850). Военная реформа (1856-1862). О. Бисмарк (1815-1898). Реальное объединение Германии под господством Пруссии стало возможным именно в результате нескольких последовательных войн, инициированных Бисмарком. Северо-Германский союз (конституированный в 1867 г.). Интересы членов союза были представлены двухпалатным парламентом. Организация новой империи была закреплена в конституции, принятой учредительным рейхстагом 22 апреля 1871 г. Конституция 1871 года (78 ст.) оформила создание своеобразного государственно-политического единства. Император был главным элементом государственной организации. Союзный совет (Bundesrat). Общенациональным представительством был рейхстаг (Reichstag). Государственность автономий. Местное управление. Развитие общегосударственной администрации. Канцлер. Право контрасигнатуры. 9 общеимперских правительственных ведомств. Политические партии. Закон о политических партиях (1869). Немецкая консервативная партия (1866). Национал-либералы. Демократическая партия. Партия социал-демократов. Социалистическая рабочая партия Германии (1875).

Тема №18. «Япония»

План:

1. Переворот Мэйдзи.
2. Административные и социально-правовые реформы.
3. Конституция 1889 года.

1. Переворот Мэйдзи.

Формирование нового японского государства. К середине XIX в. Япония оставалась феодальным государством. Жесткая система сословных разграничений в нем дополнялась особой военно-служилой иерархией в рамках государственного строя сегуната. Военная администрация сегуна – бакуфу – единственно объединяла страну. Реально Япония по-прежнему распадалась на отдельные княжества под властью феодальных кланов во главе с дайме. В нарастании социально-политического кризиса в Японии середины XIX в. совершенно особую роль сыграл внешний фактор: отношения с европейскими державами и США и правительственная политика по поводу этих связей. Раскол феодальных группировок (1860-1867 гг.).

В августе 1863 г. крупнейшие кланы Сацума, Тесю и Тоса ввели в столицу – Киото – войска, совершив государственный переворот. Между кланами развернулась гражданская война (1863-1867 гг.). Военно-политический переворот обрел легальные формы с неожиданной переменой на престоле: в конце 1866 г. скончался император Комэй, власть номинально перешла к новому монарху – Му-цухито, взявшему, по японской традиции, новое имя Мэйдзи («просвещенное правление»). 14 октября 1867 г. сегун Кэйки объявил о сложении с себя полномочий сегуна. Политический переворот был дополнен дворцовым. Императорский манифест от 9 декабря 1867 г.

В результате переворота Мэйдзи в Японии запоздало установилась абсолютная монархия.

2. Административные и социально-правовые реформы. Последовавшие за политическим переворотом реформы практически полностью ликвидировали остатки феодальных отношений в управлении страной, захватив и социально-правовую сферу.

После реставрации в 1868 г. императорское правительство провело конфискацию значительной части владений княжеств. Новое административно-территориальное деление (1871 г.). Всесословное самоуправление. Упразднение сословия дайме. Финансово-денежная реформа. Закон об императорском доме (11 февраля 1869 г.). Государственный совет (дадзекан).

Образование политических партий. Политическая необходимость согласования правительственной деятельности с позицией наиболее активных общественных сил предопределила появление вскоре после Реставрации политических партий. Общество по цели в жизни. Риккен кайсинто. Риккен тейсэйто (Конституционно-императорская партия, 1882 г.).

3. Конституция 1889 года. Переход к современным институтам конституционной монархии составлял общее требование правительственных партий и большинства высших сановников. Конституционализм был одним из ориентиров уже в период Реставрации. После рассмотрения императором конституция (в 76 ст.) была опубликована законом от 11 февраля 1889 г. Предполагалось, что она вступит в действие с ноября 1890 г. Конституция 1889 г. была октроированной. Конституционная монархия. Император. Права и обязанности подданных (ст. 18-32). Парламент – коккай – был двухпалатным. Закон о выборах (1889 г.) Основы судебной организации. Правительственная власть и центральная администрация. Неписаная конституция. Кабинет министров. Премьер-министр. Совет старейшин (генро).

РАЗДЕЛ V. ГОСУДАРСТВО И ПРАВО НОВЕЙШЕГО ВРЕМЕНИ

Тема №19. «Возникновение и развитие буржуазного права в XIX - начале XX вв.»

План:

- 1. Английская конституция в послереволюционный период.**
- 2. Законодательное регулирование труда и отдыха:**
- 3. Становление законодательства о профсоюзах.**
- 4. Формирование судебно-правовой системы США.**
- 5. Судостроительство США.**
- 6. Формирование новой судебно-правовой системы Франции.**
- 7. Германское гражданское уложение 1896 г.**
- 8. Образование новых государств в бывшей Испанской Америке.**

1. Английская конституция в послереволюционный период. Акт об обеспечении свободы парламентов путем дальнейшего установления условий членства для заседания в палате общин, 1710 г.

К источникам английского конституционного права, точнее говоря, к источникам конституции как правового института Дэйси относит письменные документы, обычное право, конституционные соглашения. К письменным документам относятся договоры (Великая хартия вольностей 1215 г, Билль прав 1689 г, Акт об устройении 1701 г), трактаты, или договорные соглашения (Акт унии с Шотландией 1706 г и с Ирландией 1800 г.), и статуты. Последние представляют собой законы, проведенные обычным порядком через парламент и утвержденные королем. Обычное право представляет собой требования обычного права (правового обычая), снабженные после прохождения через парламент юридической санкцией (возможностью привлечь к ответственности) и обязательные для судов.

Конституционные соглашения (конвенции) очень близки по значению правовому обычаю и отличаются от него тем, что совершенно лишены юридического авторитета. Суды их не признают, однако носители политической власти обязаны им подчиняться. По оценке английского правоведа Фримэна, они образуют целую систему политической нравственности, т.е. целый свод правил, которыми должны руководствоваться государственные деятели, и на практике они считаются столь же священными, как и любой принцип Великой хартии или Петиции о правах. Административное право и административная юстиция. Исследователи исполнительной власти и внутреннего управления XIX в. (Лоренц фон Штейн и др.) обратили внимание на известный контраст между методами государственного и административного права. Если первым управляет идея формальной организации, то над вторым довлеют материальные цели и заботы, которые складываются в жизни под воздействием различных потребностей. Административное, или, как его тогда называли, полицейское, право было связано с попечением о культурном благоустройстве (язык, национальность, общественная нравственность, религия, воспитание и хозяйственная деятельность).

Звездная палата при Тайном совете. Магистры прошений (masters of requests). Статуты. Прошения о праве (Petition of Right). Воспрещение (prohibition). Предписание (mandamus). Создание гражданской службы.

2. Законодательное регулирование труда и отдыха: становление и эволюция современного социального законодательства (опыт Англии, Франции, Германии, США).

Период новейшей истории стал временем бурного роста социального законодательства, хотя начало последнему было положено еще в XIX в. Сам термин социальное законодательство ввел в оборот немецкий правовед Отто Гирке в 60-е гг. прошлого века. Наиболее привычной сферой такого законодательства было трудовое право и наиболее неожиданным его видоизменением в текущем столетии можно считать законодательство об охране не одного только труда, но всей окружающей человека среды обитания, что связано с усложнением социальной структуры современного общества, дальнейшей дифференциацией гарантируемых обществом и государством прав и свобод человека и гражданина и все возрастающей ролью государственного регулирования пользования этими правами в условиях "государства всеобщего благоденствия".

Важным средством охраны трудовых прав и гарантий стало установление минимума заработной платы. Вначале этот минимум был обозначен для женщин и подростков в Законе США 1912 г., который затем был признан неконституционным Верховным судом страны и вновь признан только в 1937 г. под воздействием новых программных целей в области социального законодательства периода проведения "нового курса".

В августе 1833 г. в Соединенном королевстве был принят закон о запрете использовать на ночной работе лиц моложе 18 лет и о запрете использовать "на любой текстильной фабрике" ребенка, которому не исполнилось 9 лет (Акт, регулирующий труд детей и подростков на фабриках Соединенного королевства от 29 августа 1833 г., п. 1.7).

Закон о страховании лиц, работающих за плату или оклад, в случае болезни был принят в Германии в 1883 г. и предусматривал несколько разновидностей страховых учреждений — производственные (фабричные) кассы на предприятиях с 50 или большим числом работников, местные больничные кассы (для лиц одной отрасли с охватом не менее 100 работников) и общинное страхование (для тех, кто не состоит в местной или фабричной больничной кассе).

В следующем, 1884 г. был принят Закон о страховании при несчастных случаях (при телесных повреждениях или на случай смерти, — п. 5 Закона). Этот Закон распространялся на всех лиц, занятых на горных разработках, в солеварнях, каменоломнях, на рудниках, верфях, а также на фабриках и металлургических заводах и при условии, что их годовой заработок не превышает 2 тыс. марок (окладом или заработком считались также натуральные выплаты). В 1889 г. принимается Закон относительно страхования на случай инвалидности и старости. Производится страхование тех лиц, которые работают за плату или оклад в качестве рабочих, учеников, прислуги (по достижении ими 16 лет).

В период между двумя мировыми войнами заметным событием стала серия социальных законов Веймарской республики 1918—1920 гг., среди которых следует назвать Указ о попечении безработных (13 ноября 1918 г.), Указ о коллективных договорах, коштетах рабочих и служащих и разрешении трудовых споров 23 декабря 1918 г.), Распоряжение о регулировании времени работы индустриальных рабочих (23 ноября 1918 г.) и Закон о производственных советах (4 февраля 1920 г.).

Во Франции важным событием стало трудовое законодательство периода правления Народного фронта. В феврале 1934 г. в стране произошел путч с попыткой установления фашистского режима правления, которая натолкнулась на мощное противодействие объединенных сил социалистической и коммунистической партий и руководимых ими профсоюзов. Эти силы влились в единую антифашистскую организацию под названием Народный

фронт. На выборах в мае 1936 г. партии Народного фронта одержали крупную победу и лидер социалистической партии Леон Блюм сформировал правительство, включавшее социалистов и других радикалов. Благодаря их общим усилиям и под давлением забастовочной волны, охватившей многие миллионы рабочих и служащих, были приняты программа Народного фронта и несколько радикальных законов о труде и отдыхе.

Со временем социальное законодательство значительно раздвигает свои рамки и охватывает не только сферу труда и помощи в беде и нужде, но также сферы отдыха, пользования культурными и материальными ценностями, а в конце XX столетия оно включает в себя и сферу пригодной для жизни окружающей среды обитания человека — пользование чистым воздухом, водой, неопасной для здоровья пищей.

3. Становление законодательства о профсоюзах. Среди образцов европейских законодательств о профсоюзах в их становлении и эволюции особый интерес представляют законы Англии, которые выделяются своей полнотой, разносторонностью и длительным эффектом фактического регулирования. Начальным этапом следует считать Закон о запрете рабочих коалиций 1799 г., который был принят вслед за французским законом-запретом 1790 г. (Закон Ле Шапелье).

Первое развернутое определение профсоюза появляется в Акте о тред-юнионах 1871 г, где выражение "тред-юнион" толкуется как "временная или постоянная коалиция для регулирования отношений между рабочими и хозяевами, отношений рабочих между собой, отношений хозяев между собой, или для установления ограничительных условий по ведению какого-либо промысла или занятия, которая (коалиция), если бы не был издан настоящий акт, считалась бы препятствующей промыслу" (п. 23).

С появлением на политической арене лейбористской (рабочей) партии, которая получила одну из самых массовых групп поддержки в лице тред-юнионов, в полном объеме встал вопрос об участии профсоюзов в политической жизни, и в том числе об использовании фондов тред-юнионов "для содействия политическим целям". Эти и некоторые другие вопросы стали предметом регулирования в Акте о тред-юнионах 1913 г.

Одним из вариантов изменений законов о профсоюзах в сторону признания их особо позитивного вклада не только в обеспечение прав рабочих, но также интересов производства стал уже упоминавшийся Закон Вагнера 1935 г. в США. Согласно этому Закону отказ работодателей признавать право работающих по найму лиц организовываться или заключать коллективные договоры ведет к возникновению стачек и других форм конфликтов и беспокойства в промышленности, что затрудняет или прямо мешает деловой активности, так как все эти конфликты: а) нарушают эффективную работу деловых предприятий и их надежность; б) затрудняют деловую деятельность; в) ограничивают и затрудняют движение сырья, полуфабрикатов и готовой продукции и влияют на их стоимость; г) снижают занятость населения и ведут к падению заработной платы в такой степени, что это существенно затрагивает или нарушает состояние рынка, определяющего размеры товарооборота.

4. Формирование судебной-правовой системы США. Становление американского права. Основным историческим источником права США было английское общее право. Оно появилось в стране вместе с первыми английскими колониями. Возможность обращения к традициям общего права колонисты рассматривали в качестве одной из важнейших своих привилегий. Это неоднократно закреплялось в конституционных хартиях.

Традиция английского общего права была не единственной, которая легла в основу будущего американского права. Первые колонии в позднейшем штате Нью-Йорк были основаны голландцами. Англия вытеснила голландцев еще до XVIII в., но отдельные институты и правила голландского права сохранились надолго. Еще одним второстепенным источником было правовое влияние испанского права, значительное на колониальных территориях, отторгнутых

впоследствии от Мексики. Обширная область Луизианы, включенная в состав Соединенных Штатов в начале XIX в., сохранила традицию французского права. Влияние английского права было различным географически.

Одной из самых принципиальных ранних особенностей американского права было узаконение рабства. Ранние особенности американского права были порождены особыми условиями жизни в колонизируемой местности, освоения территорий, занятых племенами индейцев. Во многих штатах были приняты постановления, запрещающие продажу, дарение «любому индейцу любого оружия или пороха, пуль, свинца или любого военного оружия и снаряжения». При формировании собственного права важным мотивом были религиозные стремления колонистов, взаимосвязанные с желанием создать по пуританскому идеалу государство-церковь.

Американское право, кроме того, отличалось значительной, по сравнению с английской юстицией (связанной значением прецедентов), свободой судебного усмотрения в решении дел. Это было взаимосвязано и с особенностями судебной организации государства.

5. Судостроительство США. Закон 1789 г. В колониальный период в будущих Соединенных Штатах юстиция ограничивалась в основном местными судами общего права. В конце XVII – начале XVIII в. в ряде колоний (Массачусетс, Пенсильвания) были созданы специальные апелляционные суды для повторного разбора дел, решенных местными судьями. Однако в подавляющем большинстве значение апелляционной инстанции имели законодательные собрания колоний или губернаторские советы. При губернаторах действовали также (наподобие английских канцлерских судов) «суды справедливости». В 1673 г., также сходственно с традициями общего права, были созданы в ряде штатов (Пенсильвания, Дэлавер, Мэриленд) специальные суды пробата для рассмотрения дел о завещаниях. Временно существовали также особые сиротские суды (по делам опеки).

Конституция 1787 г. положила начало формированию общефедеральной судебной системы, поставив во главе ее Верховный суд, правда, с очень ограниченными полномочиями. Однако формирование сферы общефедерального права, исключительных полномочий федерации сделало настоящей задачей создания законченной федеральной судебной системы.

На первой сессии конгресса США был принят Закон о судостроительстве (24 сентября 1789 г.), который заложил принципы федеральной судебной системы. Основные идеи в организации федеральной юстиции были взяты из исторической системы английских разъездных судов. В новых условиях сложилась, однако, более строгая система точно соподчиненных судебных органов трех уровней.

Низший уровень федеральной юстиции составили районные суды. С 1773 г. под общим началом районных судов стали функционировать посредники – комиссионеры. Второй уровень федеральной юстиции составили окружные суды. Первоначально, по закону 1789 г., районные федеральные суды объединялись в 3 округа, и в каждом учреждался суд из трех судей (один – федеральный районный судья по месту нахождения и двое судей Верховного суда). Судьи были не постоянными, а разъездными: приезжали в свой округ для рассмотрения дел на одну-две сессии в год. В конце XVIII в. состав суда был сокращен до одного члена Верховного суда, в 1891 г. Конгресс отменил ежегодные обязательные «путешествия». В 1869 г. окружные федеральные суды были реорганизованы в особую категорию судов, с самостоятельным персоналом и подсудностью. В 1891 г. они преобразовались в окружные апелляционные суды. В федерации учреждалось 11 округов, в которые объединялись районные федеральные суды. В каждом округе действовал суд в составе от 3 до 15 судей (в настоящее время – от 4 до 23 в наибольшем округе, включающем Калифорнию и западные штаты). Судьи могли рассматривать дела как единолично, так и в полном составе округа. В 1911 г. окончательно была установлена только апелляционная юрисдикция окружных судов: в них разбирались обжалования на решения районных судов. В подавляющем большинстве случаев окружные суды были последней инстанцией судебного рассмотрения.

Высший уровень федеральной юстиции представлял Верховный суд. Рассмотрению в нем подлежали дела

исключительной компетенции, где штат был одной из сторон, либо иски к представителям иностранных государств, споры между штатами. В порядке апелляции в него также могли вноситься только такие дела, когда в ходе рассмотрения вставали проблемы законности или конституционности договора, либо когда затрагивались «существенные федеральные вопросы»

Наиболее своеобразным, самостоятельным судебным органом стал Претензионный суд (учрежден в 1855 г.). Он был образован для сбора претензий частных лиц к казне Соединенных Штатов. Первоначально эти требования не носили вполне искового характера, поскольку в XVIII-XIX вв. казна считалась неответственной за вред, причиненный действиями ее агентов частным лицам, и рассмотрению подлежали только долговые и подрядовые обязательства. С сер. XIX в. Верховный суд выступил с инициативой пересмотра прежней судебной идеи о суверенном иммунитете государств. Претензионный суд превратился в полноценный орган с правом выносить решения по существу (1862). Правда, окончательное признание судебной юрисдикции этого органа и ответственности казны за причиненный ею вред растянулось почти на сто лет.

Суды штатов. Народная юстиция. Отдельную часть американской юстиции составили суды штатов. Они формировались в каждом штате исторически, и, как правило, нет двух штатов с аналогичными судебными учреждениями. В общем, суды штатов подразделялись на несколько типов: а) суды предварительной, или ограниченной, юрисдикции, которые разбирали мелкие дела, гражданские и уголовные, либо занимались примирением сторон; б) территориальные – основные – суды гражданской и уголовной юрисдикции, разбирающие дела, в том числе с участием присяжных; в) апелляционные суды, г) верховные суды штатов. Но реально судебные учреждения приняли разнообразный вид. В малых штатах нередко сложились только два уровня судов. В крупных рассмотрение дел завершалось в апелляционных, а верховные суды штатов решали только дела конституционной важности (например, связанные с осуждением на смертную казнь).

Наиболее своеобразной чертой судебно-правовой системы США стало длительное сохранение неофициальной, «народной юстиции», традиция которой восходила к самоуправлению общин первых поселенцев. Одним из наиболее распространенных ее видов было «движение безопасности» – организованных народных самосудов над конокрадами, разного рода бандитами, головорезами.

Одной из наиболее самостоятельных отраслей американского права с периода его формирования стало земельное законодательство. Оно развивалось практически без всякого влияния английского общего права (которое сохраняло в своих принципах полуфеодалные пережитки, самые широкие наследственные права, преимущество наследования в порядке первородства и т. д.). Американское земельное право формировалось в условиях большого количества свободных земель и сводилось в основном к государственному регулированию (санкционированию) частных их захватов.

В колониальный период английское правительство законодательно запрещало поселенцам продвигаться на запад, захватывая новые земли. Это, в частности, было одной из важнейших претензий в ходе Войны за независимость. После провозглашения независимости эти запретные земли были переданы в собственность федерации. Серия законов об общественных землях (первая половина XIX в.).

Центральным пунктом в развитии земельного законодательства в XIX в. стало принятие особого закона о земельных наделах (гом-стедах) 27 мая 1862 г. Согласно гомстед-акту, «всякое лицо, владеющее землей и живущее на ней» могло бесплатно получить в свое владение участок размером до 160 акров федеральной собственности.

Правовая система США с периода своего формирования включила два основных элемента – общенациональное право и право отдельных штатов. Федеральное право развивалось по мере усложнения и расширения «подразумеваемых полномочий» центральных властей и основывалось преимущественно на законодательстве. В некоторых сферах, например в уголовном праве, окончательное становление федерального права пришлось только на

XX в. Право штатов и юстиция основаны в большей степени на традиции общего права, однако это право действует только в пределах самого штата. Важная для общего права доктрина судебного прецедента не получила поэтому такого распространения и развития в США. Американское право с момента своего формирования составило особый подвид традиции общего права.

6. Формирование новой судебно-правовой системы Франции. Создание новой юстиции. Реорганизация суда в период Революции XVIII в. Одним из требований нового гражданского порядка, формировавшегося Революцией, было создание независимой и самостоятельной юстиции (следуя началу разделения властей), а также обеспечения равенства граждан в судах. Старая французская юстиция, напротив, характеризовалась запутанной юрисдикцией, сословностью правоприменения и крайней неупорядоченностью законодательства, что, в свою очередь, рождало неограниченный судебский произвол.

Новые принципы судебной системы и новые учреждения юстиции были закреплены законом 16-24 августа 1790 г. Органами гражданской юстиции были: 1) мировой судья в кантоне или в городском квартале, который разбирает небольшие по сумме иски; 2) уездные трибуналы, которые разбирали более значительные иски, а также споры о недвижимости и апелляции на решения мировых судей; 3) Кассационный трибунал, который обладал правом отменять решения низовых судов, передавая их обратно на повторное рассмотрение. Все судьи были выборными (на разные сроки – от 2 до 6 лет), для судей второй инстанции и Кассационного суда предполагался судебский опыт.

Органами уголовной юстиции были: 1) трибунал муниципальной полиции в общине, в котором 3 выборных судьи устанавливали факт правонарушения; 2) трибунал исправительной полиции в кантоне, где разбирались проступки граждан небольшой серьезности соответственно специальным кодексам (см. § 60.3); 3) уголовный трибунал в департаменте, в котором 3 выборных судьи разбирали основную массу уголовных дел; 4) Высший национальный суд, который составлялся из некоторых судей Кассационного трибунала и особых присяжных; в нем разбирались дела против высших должностных лиц, преступления против безопасности государства или особо тяжкие обвинения. Одним из важнейших новшеств стало то, что уголовные трибуналы возбуждали обвинения и слушали дела с участием присяжных – Обвинительного и Судебного жюри (первое в составе 8-9, второе – 12 членов, избравшихся случайно). Традиция была очевидно перенята из английской юстиции.

Чрезвычайная юстиция в виде Ревтрибунала, созданного в год революционно-радикальной диктатуры.

После принятия Конституции 1795 г. судебные учреждения были несколько изменены. Общие начала реформы. Новая организация юстиции основывалась на Конституции 1799 г., которой судьи ставились в зависимость от власти Первого консула, и законе 18 марта 1801 г. Организация юстиции. Окружные трибуналы. Департаментские трибуналы (палаты). Единым высшим органом для уголовной и гражданской юстиции был. Кассационный суд (из нескольких секций, с 1826 г. – камер). Верховный императорский суд. Полевой суд. Военные суды.

Кодекс гражданской процедуры (1806). Кодексом уголовного процесса (1808). Административная юстиция. Советы префектур. Государственный совет. Счетная и контрольная палата (1807). Трибунал конфликтов. Гражданский кодекс 1804 года. Разработка кодекса. Писаное право. Кутюмное право. Кодификация. Ж. Ж. Р. Камбасерес. 21 марта 1804 г. отдельные законопроекты (всего 36), посвященные отдельным институтам и областям права, были инкорпорированы воедино и опубликованы под названием Гражданского кодекса французов (2281 ст.). Система и доктрина кодекса. Гражданство и правоспособность. Вещные права. Право собственности. Кодекс выделял три вида собственности в зависимости от субъекта права: 1) индивидуальная, 2) государственная, или общественное обладание, 3) общинно-коммунальная. Обязательственное право. Семейное право. Уголовный кодекс 1810 года. Разработка кодекса. Тарже. Система и общие принципы. УК 1810 г. (484 ст.) подразделялся на 4 книги. Классификация преступлений. Виды и цель наказания. Каторжные работы. Депортация. Лишение свободы и заключение в тюрьме

7. Германское гражданское уложение 1896 г. Разработка общегерманского свода частного права. Саксонское

гражданское уложение 1863 года. Б. Виндшейд. Система и общая доктрина уложения. Гражданское уложение было обширным кодексом (2385 ст.). Его юридическая система отличалась от крупнейших сводов частного права рубежа XVIII-XIX вв. и была сходна построению Саксонского гражданского уложения. Такое построение восходило к научной традиции рецепированного в Германии римского права и получило название пандектной системы. В 1-й книге («Общая часть»). Во 2-й книге («Обязательственное право»). В 3-й книге («Вещное право»). 4-я книга посвящалась брачно-семейному праву. 5-я книга – наследственному праву, включая договоры о наследовании. ГГУ было принято совместно с т. н. Вводным законом (в 218 ст.). Правоспособность. Статус лиц. ГГУ твердо признало всеобщую гражданскую правоспособность всех граждан. Вещное право. Обязательственное право. Брачно-семейное право.

8. Образование новых государств в бывшей Испанской Америке. Административное устройство испанской колониальной империи. Колониальная империя Испании, сложившаяся к XVII – XVIII вв. в результате экспансионистской морской политики испанской монархии, была в тот период крупнейшей в мире. Ее главнейшей частью (помимо африканских владений) были земли Центральной и Южной Америки.

Социально-правовая организация колоний воспроизвела феодальную иерархию. Испанским поселенцам земля давалась на правах феодального пожалования – энкомиендо. Ко времени завершения образования колониальной империи испанские владения в политико-административном отношении объединялись в вице-королевства или в т. н. капитанства. Верховная государственная власть над американскими владениями принадлежала испанскому монарху. Торговая палата. Высший королевский совет по делам обеих Индий. Генерал-капитаны. Война за независимость колоний и образование национальных государств. Эволюция государственно-политического строя в XIX в. Государственно-политическое определение новых американских государств прошло под значительным влиянием конституционного опыта европейских стран, прежде всего Франции начала XIX в., и США.

В итоге войны за независимость практически во всей Латинской Америке утвердился республиканский и конституционный строй. Государственный и конституционный строй новых стран основывался на безусловном разделении властей. Безусловно все новые латиноамериканские государства были президентскими республиками. Образование и развитие Бразильского государства. Колониальное управление. Провозглашение независимости. Конституционная монархия. Установление республики. Конституция 1891 года. Национальный конгресс из двух палат. Палата представителей образовалась населением прямыми выборами на основе цензового мужского избирательного права (двухстепенные выборы в парламент были упразднены еще в 1881 г.) на 3 года. Сенат составлялся из представителей отдельных штатов (по трое) на 9 лет с обновлением на 1/3 каждые три года. Для членства в палатах устанавливались повышенные возрастной ценз и требования к длительности гражданства. Главой государства был выборный президент. Начала федерализма были закреплены значительными полномочиями властей штатов. Конституция закрепила широкие гражданские права, основанные на общегражданском равенстве и отсутствии сословных привилегий: свободы слова, совести, печати, собраний, неприкосновенности частной собственности.

Тема №20. «Соединенные Штаты Америки»

План:

1. Развитие политической системы США.

2. Эволюция конституционного права.

3. Развитие центральной администрации.

1. Развитие политической системы США. В Новейшее время США выдвинулись в несомненные лидеры западного, а затем и всего мирового сообщества по своей экономической мощи и политическому влиянию. Несмотря на вовлеченность в обе мировые войны и военные потери (особенно значительные во Второй мировой войне), страна не была непосредственно затронута боевыми действиями. В силу разного рода причин США не были захвачены и крупными социально-политическими конфликтами, подобными тем, что направляли государственную жизнь в европейских или тем более азиатских странах в XX в. Американская государственность сохранила в главном те направления эволюции политической системы и конституционного строя, что определились в предыдущий период истории.

Политические партии. Сложившаяся во второй половине XIX в. двухпартийная система закрепились в XX в. как главенствующий принцип политической жизни США. На федеральном уровне деятельность всех органов государственной власти – в политическом смысле – определяется исключительно соотношением сил Республиканской и Демократической партий.

Республиканская партия. Демократическая партия. Прогрессивная партия. Американская независимая партия (1968). Закон о внутренней безопасности (1950). Законом Хэмфри-Батлера (1954). Комитет графства, комитет квартала (если в городе), центральный комитет штата, национальный партийный комитет.

Финансовая деятельность партий в течение XX в. была поставлена под жесткий контроль, что, конечно, не могло вполне исключить злоупотреблений и политических скандалов с этим связанных. В 1907 г. было запрещено трестам вносить деньги в партийные фонды. В 1971 г. закон ограничил размеры взносов от одного лица на кампанию (суммами в 1 тыс. и 5 тыс. долл., наличными – не более 100 долл.). Детальному регулированию финансирования партий по время выборов (а тем самым и будущей администрации, конгрессменов) посвящен особый Закон 1974 г. Закон о федеральной регистрации групп давления.

2. Эволюция конституционного права. На протяжении всего XX в. деятельность всех государственных институтов определялась Конституцией 1787 г. Обновление Конституции было незначительным и в большинстве случаев определялось случайными обстоятельствами. Для конституционного строя США XX в. безусловным правилом стало политико-правовое доминирование федерации и федеральных властей. 16-я поправка к Конституции (1913) в особенности закрепила право федерального конгресса взимать подоходный налог из любого источника, игнорируя при этом интересы штатов. Наиболее важной была 22-я поправка (1951), в соответствии с которой «ни одно лицо не может быть избрано на должность президента более чем два раза» либо занимать президентскую должность более двух избирательных периодов. 20-й поправкой (1933) были уточнены порядок и время вступления в должности президента и вице-президента. 25-я поправка (1967) определила конституционный порядок замещения вице-президентом президентского поста в случае чрезвычайной вакансии, а также право президента назначить себе вице-президента (утверждаемого затем Конгрессом) в случае образовавшейся вакансии.

Существенные изменения коснулись избирательного права. 19-я поправка (1920) признала неконституционными

всякие ограничения в избирательных правах по признаку пола; это положение директивно предписывало законодательству штатов устранить многочисленные оговорки на этот счет. 24-я поправка (1964 г.) объявила неконституционными ограничения избирательных прав по причинам неуплаты какого-либо налога. 26-я поправка (1971) установила единый избирательный возраст по выборам федеральных властей в 18 лет; только в результате этого обновления количество избирателей разом увеличилось на 11,5 млн. Законами 1965 и 1970 гг. об избирательных правах фактически отменен был ценз грамотности; устойчиво сохранился только ценз оседлости (в основном – 1 месяц).

Избирательная система и порядок выборов в основном сохранялись прежними. 17-я поправка (1913) ввела прямые выборы сенаторов населением штатов (вместо прежнего – местными законодательными собраниями). 23-й поправкой (1961) в избирательную систему на общих основаниях был включен федеральный округ Колумбия (Вашингтон).

Президентская власть и Конгресс. Рост значения президентской власти и полномочий.

Чрезвычайные полномочия (1933 г., 1941 г., 1942 г., 1950 г., 1970 г., 1971 г.). Прямое законодательное значение. Система нормативных актов президента. Закрепление за президентом чрезмерных полномочий вызвало противодействие Конгресса, особенно сильное в 1960-1970-е гг. Законодательное вето. Организация и деятельность Конгресса в главном остались такими же, как сложились к концу XIX в. Новшеством стало оформление в структуре Конгресса партийных комитетов. 27-я поправка к Конституции (1992) установила, что решения конгрессменов об увеличении своего вознаграждения вступают в силу только со следующего созыва Конгресса.

3. Развитие центральной администрации. Рост государственного значения исполнительной, президентской власти нашел свое отражение в небывалом и отчасти неожиданным для США разрастании центральной администрации. В систему правительственной администрации (всех звеньев) к концу XX в. было включено до 3 млн. служащих, в том числе свыше 200 тыс. принадлежало к т.н. «сменяемым» по партийной принадлежности в результате новых выборов президента. Центральная администрация подразделялась на две самостоятельные части: собственно государственную администрацию (министерства и ведомства) и президентскую администрацию; появление и разрастание последней составило важную особенность эволюции правительственного аппарата США во второй половине XX в. Руководители и высшие должностные лица департаментов-министерств, независимых агентств, управлений назначаются президентом с согласия Сената. Так же совместно определяются полномочия и направления деятельности этих учреждений – т. е. это в главном государственная администрация. Наиболее важным институтом президентской администрации стало Исполнительное управление президента (1939). Будучи продолжением аппарата Белого дома, ИУП постепенно вобрало в себя другие, ранее возникшие ведомства, подчиненные лично президенту: Совет национальной обороны (1916), Бюджетное бюро (1921) и др. Если в 1945 г. ИУП включало в себя 4 учреждения, то в 1970-е гг. – уже 16 основных и более трех десятков вспомогательных и специальных служб. Наиболее важными составными частями ИУП (кроме аппарата Белого дома) стали Административно-бюджетное управление. Экономический совет (1946), Центральное разведывательное управление (1947), Совет экономических консультантов, Национальное управление по авиации и космическим исследованиям. Управление по развитию политики (1977) и др. Принципиальным институтом президентской администрации показал себя Совет национальной безопасности (1947). В его задачи вошла выработка рекомендаций по внешней и оборонной политике, координационная деятельность разведывательных служб, исследование экономической ситуации в мире. Укрепление централизованного руководства правоохранительными органами и юстицией привело к созданию Федерального бюро расследований (1908, реорганизовано в 1935 г.) Это учреждение, подчиненное Министерству юстиции, со временем превратилось в мощный рычаг президентской власти – одновременно с административными и правоохранительными задачами.

Резкое расширение административного аппарата предопределило рост административного нормотворчества. Административное право стало к середине XX в. в США одной из важнейших областей правовой системы. Закон об

административной процедуре (1946). Кроме него, значительная часть штатов обзавелась своими аналогичными законами.

Законодательная защита гражданских прав. Ко второй половине XX в. одним из самых острых вопросов государственно-политической жизни и одновременно конституционной системы США стал вопрос об укреплении гражданских прав и о равноправии. Законом о гражданских правах 1957 г. в рамках исполнительной власти была создана особая Комиссия по гражданским правам (членов которой назначал президент с согласия Сената). Закон о гражданских правах 1964 г.

Развитие государственно-политической системы США (также как и другой страны англосаксонских политических и правовых традиций – Великобритании) в XX в. не было затронуто стремлениями к авторитаризму, что было характерно для всех других стран Старого Света. Правовое регулирование экономики и социально-хозяйственных отношений в США. Становление капиталистической экономики и в целом характерной для Нового времени системы социально-хозяйственных связей в США протекало в правовом смысле свободно, без значимого вмешательства государства. Вплоть до конца XIX в. это была экономика преимущественно свободной частной инициативы. Антитрестовское законодательство. Закон Шермана (2 июля 1890 г.). Закон Клейтона (15 октября 1914 г.). «Новый курс» Ф. Рузвельта. Установление государственного контроля за финансовой сферой. Чрезвычайный банковский закон (9 марта 1933г.). Закон Глосса-Стигалла (1933). Контроль за рынком ценных бумаг. Закон о восстановлении промышленности (16 июня 1933 г.). Закон о помощи фермерам (12 мая 1933 г.). Законодательство о социально-хозяйственных связях. Чрезвычайные меры по борьбе с безработицей. Федеральная система социального страхования. Закон о страховании (17 августа 1935 г.). Трудовое право. Закон Уолша-Хили (1935). Закон Блэка – Коннора (1938). Легализация профсоюзной деятельности. Закон Вагнера (5 июля 1935 г.). Управление военного производства (1942). Управление труда (1942).

Тема №21. «Великобритания»

План:

1. Развитие политической системы Великобритании.

2. Правительство.

1. Развитие политической системы Великобритании. Эволюция системы политических партий. Общая демократизация общественной жизни, перемены в социальной структуре Великобритании видоизменение облика Британской империи (существование которой в немалой степени консервировало соотношение сложившихся в XVIII-XIX вв. политических сил) привели в Новейшее время к существенному видоизменению традиционной системы политических партий. Основой политической организации парламентских институтов осталась двухпартийная система, однако содержание междупартийного «противостояния» переменялось.

Консервативная партия. У. Черчилль (1874-1965). Либеральная партия. Лейбористская партия. Шотландская национальная партия. Партия «Свободного Уэльса». Коммунистическая партия Великобритании. Коммунистическая партия Британии.

Закрепление официального статуса за оппозицией. Закон о министрах короны 1937 г. Партийные конференции. Парламент. Британский парламент Новейшего времени в главном сохранил традиционное положение и формы деятельности. Эволюция выразилась, во-первых, в переменах в значении палат по отношению друг к другу, во-вторых - в изменении взаимоотношений с правительством. Палата общин. Палата лордов. Возрастание значения Палаты общин в сравнении с Палатой лордов. Законодательный приоритет Развитие избирательного права на протяжении XX в. было отмечено демократизацией и установлением всеобщего избирательного права. Парламентский уполномоченный по делам администрации, или омбудсмена.

2. Правительство. В реальной политике оно даже превосходило влияние парламента. По-видимому, в таком приоритете правительства проявлялась обратная сторона традиционной двухпартийной системы. Новейшее время характеризовалось дальнейшим сокращением влияния монарха на государственные дела и, напротив, возрастанием власти премьер-министра. За монархом номинально сохранились существенные конституционные права: право советовать правительству, право поощрять к действиям в каком-либо направлении, право предостерегать. Однако реальные рычаги влияния все более и более попадали в ограничения конституционных обычаев (монарх воздерживается от прямого участия, от политических заявлений и т. п.). Выбор премьер-министра конституционно остался за монархом, и бывали случаи, когда этот выбор не находился в точном соответствии с пожеланиями парламентских фракций.

В Новейшее время должность премьер-министра приобрела самостоятельный конституционный статус. Основные права Кабинета министров. Делегированное законодательство (т.е. право правительства издавать конкретные законоположения на основании общего законодательного поручения парламента). Правительственный аппарат. Специальные органы и комитеты. Центральная администрация. Порядок государственной службы чиновников определен специальными законами. Важная реформа по разделению должностных лиц на руководящий, административный, научный и технический; персонал была проведена в 1970 г. Положение чиновничества в большой степени независимо от правительства и от смены парламента-партийных руководителей. Однако такая независимость

обеспечивается так же и тем, что офицерам вооруженных сил, судьям, гражданским чиновникам запрещено активно и открыто участвовать в политических партиях.

Развитие государственно-политической системы Великобритании на протяжении XX в. в наибольшей степени засвидетельствовало общую тенденцию государственной организации западного типа - к возобладанию роли и политического веса правительственных институтов, исполнительной власти, даже при сохранении и укреплении основных принципов парламентской демократии и свободной системы партийно-политического представительства.

Тема №22. «Германия»

План:

1. Государственно-политический строй Германии в период Веймарской республики.
2. Государственная и правовая системы Германии в период национал-социалистической диктатуры.
3. Государственно-политический строй и администрация.
4. Преобразование территориального устройства.
5. Партия и государство.

1. Государственно-политический строй Германии в период Веймарской республики. Падение монархии и Ноябрьская революция 1918 года. Поражение в первой мировой войне стало основной причиной падения монархии в Германии. Неудачи на фронтах, экономические тяготы для населения вызвали рост антимонархических настроений в обществе, усиление массового рабочего движения – все это ускорило назревание политического кризиса.

Сложившаяся в годы Первой мировой войны в Германии военно-монархическая диктатура была очевидным нарушением принципов Конституции 1871 г. Политические партии и общество в целом мирились с военным режимом, пока он обеспечивал успешный ход войны. С весны 1917 г. военное положение Германии ухудшилось, и в стране развернулось мощное антимилитаристское движение. Выступления против войны затронули даже военно-морской флот. Важным стимулом стало падение монархии в России в результате Февральской революции 1917 г.

Нарастание революционных настроений в германском обществе сопровождалось усилением влияния левых политических партий, прежде всего наиболее крупной – Социал-демократической партии Германии, которая возглавила движение к политическим реформам. Из-за тактических несогласий от СДПГ в апреле 1917 г. откололась Независимая Социал-демократическая партия (НСДПГ). Крайне левые социал-демократы объединились в группу «Спартак», которая стала проводником влияния коммунистического радикализма на рабочее движение.

Монархия вынужденно пошла на либерализацию режима. В октябре 1918 г. главой правительства был поставлен принц Макс Баденский. Внешние события – капитуляция Австро-Венгрии – спровоцировали всплеск антимонархических выступлений. 3 ноября началось восстание военных моряков в Киле. 9 ноября 1918 г. стачки и волнения охватили Берлин. Армия отказала императору в поддержке, и Вильгельм II отрекся от престола (официально отречение было оформлено 28 ноября 1918 г.). 10 ноября Берлинский совет передал власть вновь сформированному Совету народных уполномоченных, который составили делегаты от местных советов, представители СДПГ и НСДПГ.

События в Берлине составили одновременно и завершение демократической революции и начало политического переустройства страны. В итоге Ноябрьской революции была ликвидирована не только общегерманская монархия. Были изгнаны еще 22 монарха в отдельных землях, 3 аристократических сената (в автономных городах) подчинились демократическим преобразованиям, в отдельных землях образовались новые, в основном социал-демократические правительства. 11 ноября 1918 г. новое правительство заключило перемирие в Антантой.

В декабре 1918 г. Всегерманский съезд советов под влиянием СДПГ постановил созвать Учредительное собрание. Национальное Собрание. Выборы в учредительное Национальное собрание состоялись в январе 1919 г. (Избирательным правом, согласно Положению 30 ноября 1918 г., пользовались и мужчины, и женщины старше 20 лет; пассивное право было ограничено цензом гражданства более 1 года). Широкая демократизация принесла победу

социал-демократам: СДПГ получила до 40% мест, НСДПГ – 5%. Значительным было участие христианско-демократической партии Центра – 20%; остальные места поделили право-республиканские партии, сформировавшиеся в 1917–1918 гг. (Немецкая народная партия, немецкая национальная и др.), а также мелкие центристские объединения.

Ваймарское Национальное собрание (6 февраля 1919 г. – 21 мая 1920 г.) завершило процесс установления государственной власти переходного времени и выполнило учредительные функции, приняв новую конституцию Германии. В течение февраля 1919 г. Собрание провело выборы временного президента республики. Согласно переходному закону от 1 марта 1919 г. Впредь до первых выборов полномочия райхстага доверялись Национальному собранию, а бундесрата – особому комитету всех германских государств.

В июне 1919г. Собрание, кроме всего, утвердило условия мира с Антантой, предписанные Францией, а затем ратифицировало мирный договор. Германия лишалась ряда территорий на Западе, обязывалась к выплате колоссальной контрибуции.

В августе 1919 г. Национальное собрание утвердило новую конституцию Германии. Конституция 1919 года. Создание новой, республиканской конституции оказалось сложным политическим вопросом, и работа над конституцией началась еще до созыва Национального собрания – в ноябре 1918 г.

Ваймарская конституция (181 ст.) определила Германию как единую суверенную р е с п у б л и к у с президентско-парламентским правлением. Статус прежних государств, составлявших империю, был сокращен до признания их землями (областями), пользующимися политической автономией в пределах общегосударственного законодательства. Однозначно декларировалось преимущество общеимперского права над Областным (ст. 13). Все внутригерманские земли должны были иметь республиканские конституции, организовать народные представительства на началах «всеобщего», равного, прямого и тайного избирательного права... и пропорционального представительства» (ст. 17), признать ответственность правительств перед местными ландтагами. Все земли впредь имели равные права, и эти права были существенно ограничены сравнительно с прежней конституцией.

Ограничение прав земель было реализовано путем расширения сферы общеимперского законодательства. На принципы нового государственного порядка значительное влияние оказал опыт конституции США 1787 г. Соответственно взаимоотношения разных государственных институтов определялись на основе разделения властей.

Законодательными полномочиями в главном обладал райхстаг. Вторая палата парламента – райхсрат – составлялась из депутатов земель пропорционально численности населения (по 1 депутату на 0,7 млн. чел). Главой государства и правительственной власти был президент. Он избирался всенародным голосованием на 7 лет с возможностью переизбрания. Правительство возглавлялось райхсканцлером, который вносил предложение президенту о кандидатурах министров. Запрещались исключительные, суды и т. н. суды чести, т. е. неюридические. Устанавливалась обязательность административной юстиции для «защиты отдельных лиц от административных учреждений». Особо своеобразным был раздел о регулировании хозяйственной жизни. Здесь впервые, практически, нашли воплощение идеи о социальном государстве. Положения конституции тесно перекликались с господствовавшей в правовой науке начала XX в. идеей солидаризма как общей перспективе развития государственного и правового уклада.

Государственно-политическая эволюция республики.

Реальная государственно-политическая жизнь Германии 1920 – начала 1930-х гг. оказалась, однако, далекой от принципов парламентской демократии Ваймарской конституции. Государственный уклад республики характеризовался возрастанием чисто президентской власти. Право президента распустить райхстаг в реальной политической жизни преобразовалось в, по сути, президентское правление. Политическая жизнь Германии характеризовалась необычайным, никак не соответствующим социальным реалиям возрастанием значения левых партий. Националистические и леворадикальные устремления одновременно дали толчок к появлению влиятельной партии фашистского типа – Национал-социалистической рабочей партии Германии (National-sozialistische Deutschlands

Arbeiter Partei). Успеху НСДАП способствовала четкая организационная структура, установленная с 1921 г. К началу 1930-х гг. партия сложилась в мощную самостоятельную политическую силу, за которую голосовали не менее трети избирателей, «очарованных» социализированной программой.

2. Государственная и правовая системы Германии в период национал-социалистической диктатуры.

Установление фашистской диктатуры. С 1928 г. НСДАП постоянно увеличивала свое представительство в рейхстаге (2% мест в 1928 г., 18% – в 1930 г.). На земельных выборах 1931 г. НСДАП уже безусловно победила в Гессене. Начался численный рост самой партии, она уже располагала партийными организациями во всех землях, сформировала под своим патронатом женские и молодежные союзы. На выборах президента в 1932 г. Гинденбург одержал повторную победу (с 19 млн. голосов), но за А. Гитлера было подано уже 13 млн. (5 млн. – за Тельмана от КППГ). На выборах в райхстаг в том же году НСДАП собрала 14 млн. голосов (больше, чем КППГ и СДПГ вместе взятые). Партия развернула мощную пропаганду своих идей, одновременно оказывая силовое давление (при помощи охранных отрядов) на политических противников.

В июне 1932 г. правительство центриста Ф. фон Папена в условиях почти гражданского неповиновения в стране и массовых уличных столкновений распустило рейхстаг и назначило новые выборы. Выборы принесли значительный успех НСДАП, она получила 230 мест (больше любой другой партии, но все же не абсолютное большинство). 30 января 1933 г. президент Гинденбург назначил райхсканцлером Гитлера, сформировав коалиционное правительство с консерваторами. Заручившись поддержкой центристов в борьбе с «красным террором» (КППГ и СДНГ), Гитлер объявил новые выборы в райхстаг. 28 февраля 1933 г. были изданы президентские предписания о защите родины и государства, которыми правительству предоставлялись особые права в контроле за политической деятельностью партий. Собранный 21 марта 1933 г. райхстаг при подавляющем одобрении депутатов санкционировал основные акты о чрезвычайных правительственных полномочиях и, по сути, конституировал диктатуру НСДАП. Эта политическая революция в течение нескольких ближайших месяцев разрушила принципы Веймарской конституции и более чем на десятилетие (1933-1945 гг.) сформировала совершенно новый, небывалый в истории тоталитарный право-государственный уклад в рамках номинально сохранявшейся республики.

3. Государственно-политический строй и администрация. Преобразования конституционного строя. В период государственной диктатуры собственно единого нового конституционного закона выработано не было. Но это была в принципе другая государственная организация, в основании которой лежали совершенно иные, чем прежде в Германии и вообще в западном конституционализме, право-государственные принципы. Новый уклад характеризовался абсолютизмом исполнительной власти. Основопологающим для диктатуры стал закон 24 марта 1933 г. «Об устранении бедственного положения народа и империи». Важнейшей чертой нового уклада была персонализация правительственной власти – вначале главы правительства вообще, затем конкретно А. Гитлера. После кончины 1 апреля 1934 г. президента Гинденбурга, правительство приняло закон об объединении постов канцлера и президента (с подразумеваемой ликвидацией последнего). В силу особой значимости закон был утвержден на общенародном референдуме, тем самым приобретая высшую конституционную силу. В итоге с августа 1934 г. Гитлер сосредоточил у себя не только полномочия главы правительства, но и внешнеполитическое представительство, командование армией, обнародование законов, назначение министров, чиновников и офицеров, право вводить исключительное положение, осуществлять помилование. Все эти полномочия были пожизненными, и по закону Гитлер был вправе лично определить своего преемника. Государственный уклад обрел черты вождевого государства. Практически абсолютный характер полномочий Гитлера как вождя был закреплен постановлением райхстага 26 апреля 1942 г., которым он был определен «вождем Нации, верховным главнокомандующим вермахта, главой правительства и высшим обладателем правительственной власти, верховным судьей и фюрером Партии единовременно». (Признание Гитлера верховным главнокомандующим было провозглашено еще в 1938 г.)

В государстве формально продолжало существовать народовластие. Основной формой стал плебисцит. Вся административная деятельность характеризовалась ликвидацией коллегиальности и введением особой бюрократической дисциплины. Совет при фюрере. Государственная служба была централизована и политизирована. По закону 7 апреля 1933 г. все чиновники (в т.ч. земель, общин) были объявлены единой корпорацией государственных служащих. Закон о чиновничестве (26 января 1937 г.).

4. Преобразование территориального устройства. Другим направлением разрушения конституционного строя Веймарской республики и более – всей традиционной системы государственно-политических связей в общегерманском государстве стала ликвидация самостоятельности земель и местного самоуправления. В течение 1933 г. при формальном сохранении прежней территориально-общинной системы местные власти были подчинены напрямую центральной администрации во всех вопросах. В течение 1934 – 1935 гг. были изданы основные законы о полной ликвидации прежних институтов автономии и самоуправления. Новое административно-территориальное устройство. Законом о новом строении империи (30 января 1934 г.). Немецкий общинный устав 30 января 1935 г.

5. Партия и государство. Самым принципиальным отличием нового правого государственного уклада были совершенно особые, не известные предыдущей государственной истории, взаимоотношения партии и государственной организации, согласно которым вся деятельность и институты государства определялись целями и идейно-политическими задачами господствующей партии. Диктатура НСДАП обеспечивалась законодательным установлением однопартийности. Закон об обеспечении единства партии и государства 1 декабря 1933 г. Партийный аппарат НСДАП стал непосредственной структурой государственной организации. НСДАП установила непосредственный партийный контроль над всеми институтами государства. НСДАП была объявлена политическим ядром всех общественных институтов страны. Репрессивный аппарат. Согласно закону 29 марта 1935 г. непосредственными частями партии объявлялись «штурмовые отряды» (СА), «охранные эскадроны» (СС), особый национал-социалистический моторизованный корпус (наравне с иными общественными организациями в рамках партии). Надзорно-карательный аппарат характеризовался предельной централизацией полицейского управления. В 1933 г. в Пруссии под началом ее министра-президента была сформирована Тайная государственная полиция (гестапо – от Geheime Staatspolizei). В

сентябре 1939 г. было сформировано общее Имперское главное управление безопасности (RSHA). Милитаризация государства. Реформирование юстиции. Правовая политика. Регулирование экономики и социально-хозяйственных связей. Установление государственно-монопольных объединений и командной системы управления. Принудительное картелирование (по закону 15 июля 1934 г.). Генеральный совет германского хозяйства (июль 1933 г.). Немецкий трудовой фронт (май 1933 г.). Расовое законодательство. Гражданское право. Уголовное право.

Тема №23. «Франция (1918-1940 гг.)»

План:

1. Развитие государственно-политической системы Франции.

2. Падение III Республики.

1. Развитие государственно-политической системы Франции. Эволюция строя III Республики. До начала Второй мировой войны во Франции практически неизменными сохранялись учреждения и конституционные принципы Третьей республики. Важные для государственно-политического развития Франции XIX в. авторитарные тенденции временно уступили господствующему режиму парламентско-партийной демократии.

Последние десятилетия Третьей республики характеризовались дальнейшим сокращением государственного значения президентской власти. Палата депутатов. Избирательное право

Партийно-политическая система Третьей республики характеризовалась широким спектром партий, в основном группировавшихся в условно левый и правопоцентристский блоки; монархические движения в XX в. уже не представляли серьезного значения. Единая социалистическая партия Франции (1905). Французская коммунистическая партия. Республиканская партия радикалов и радикал-социалистов (1901) во главе с Ж. Клемансо. Партия республиканцев-социалистов (1924).

2. Падение III Республики. Возрождение авторитаризма. Падение Третьей республики было определено всецело внешнеполитическими и военными обстоятельствами. Компьенское перемирие (22 июня 1940 г.).

Возрождение авторитаризма не было только следствием военной обстановки. Уже в последнее десятилетие Третьей республики характерным политическим явлением стало требование конституционной реформы (в 1932 г. президент Думерг прямо заявлял: «Конституция 1875 г. не отвечает потребностям и нуждам дня сегодняшнего и еще менее тем, которые нам предстоят»). Правые республиканцы, в том числе их видный лидер, одно время премьер-министр, А. Тардьё, предлагали усилить конституционный статус правительственной власти: предоставить президенту право роспуска Палаты депутатов без согласия Сената, дать избирательные права женщинам, ввести практику референдумов, лишить государственных служащих прав участия в общественных движениях, закрепить за исполнительной властью бюджетные полномочия.

Основой вишистского режима стало решение Национального собрания от 10 июля 1940 г. Законодательная, исполнительная, судебная и даже конституционная власть сосредоточились тем самым в одном лице, государство приобрело монархический характер.

Новый режим начал проведение особой правовой политики, в которой также отчетливы были элементы фашистско-социалистического уклада. Были распущены крупные монополистические объединения в экономике и наряду с этим запрещены основные профсоюзные объединения. Единению труда и капитала должны были служить созданные в августе 1940 г. «комитеты экономической организации» с принудительными регулирующими полномочиями. Слабость вишистского правительства предопределило частичное распространение оккупационного режима германскими властями и на контролируемые Петеном области.

В январе 1944 г. правительство Виши предложило новую конституцию страны, основанную на строгом разделении разных государственных полномочий. Глава государства – президент – должен был избираться на 10 лет Национальным конгрессом, куда входили бы депутаты законодательной палаты, сенаторы, а также провинциальные советники. Принципиально важным институтом должен был стать Верховный суд с конституционными полномочиями.

Однако общий ход военно-политических событий, поражение Германии и нарастание движения Сопротивления к концу 1944 г. практически положили конец оккупации Франции и правительству Петена.

Тема №24. «Конституционное развитие Франции, Италии, ФРГ и Японии после Второй мировой войны»

План:

1. Установление IV республики.

2. Установление V Республики.

3. Конституция Японии 1946 г.

1. Установление IV республики. Предпосылкой нового государственного уклада, установившегося во Франции после освобождения и после успешного для страны окончания Второй мировой войны, были военно-политические учреждения, сформированные вне пределов континентальной Франции (главным образом в Алжире, бывшем с конца XIX в. неотъемлемой частью Французской республики). Основной социально-политической силой этих учреждений были национально настроенные военные, объединившиеся вокруг фигуры видного военачальника и политика генерала Ш. де Голля (1890-1970). Национальный французский комитет. Совет обороны Империи во главе с де Голлем.

Национальный совет Сопротивления. Французский комитет национального освобождения (июнь 1943 – июнь 1944 гг.). С 3 июня 1944 г. ФКНО преобразовался во Временное правительство во главе с де Голлем, которое осуществляло полноту управления в стране в период т. н. временного режима (до 1946 г.).

Окончательное отношение нации к прежнему конституционному строю было выяснено на референдуме 21 октября 1945 г. До этого Временное правительство установило (в 1944 г.) всеобщее избирательное право в стране (и мужчин, и женщин – старше 21 года). Большинство (96%) высказалось за придание новому представительному собранию учредительных прав и тем самым за отмену конституции 1875 г. Параллельно была установлена как бы конституция переходного времени: с вручением исполнительной власти правительству, законодательной – новому Собранию. Из-за несогласий с подчинением правительства Собранию вскоре (в январе 1946 г.) правительство покинул де Голль. Переходный период знаменовался формированием новой системы политических партий.

Референдум 13 октября 1946 г. утвердил конституцию (9,3 млн. : 8,2 млн.). С 24 декабря 1946 г. она вступила в силу. Конституция 1946 года (106 ст.) закрепила происшедший в последние десятилетия Третьей республики и в годы Второй мировой войны демократический поворот в пользу усиления парламентаризма. Провозглашались единство и неделимость Республики, конституированной в виде Французского союза. Конституция 1946 г. ввела в конституционный строй существенные новые черты социализированной демократии. В Преамбуле Конституции провозглашались равенство мужчины и женщины, право и обязанность трудиться, свобода объединения в профсоюзы, свобода стачек, допустимость и целесообразность национализации особо значимых для общества имуществ, обязанность государства предоставлять социальную помощь нуждающимся, детям, обеспечивать бесплатное образование всех ступеней.

Основным органом государственной власти стал парламент, он состоял из Национального собрания и Совета Республики. Конституция наметила лишь общие принципы

Правительство (Совет министров). Президент в еще большей мере, чем в Третьей республике, утратил свою правительственную власть. Его избирали на 7 лет Национальное собрание и Совет Республики совместно. Президент выполнял представительские функции, заключал некоторые договоры, имел право роспуска парламента по решению Совета министров. Национальное собрание избирало также Верховный суд (в составе председателя, заместителей и 60 судей), который был высшим судебным органом страны, а также особый Следственный комитет. Принципиально новым

учреждением был Конституционный комитет. Эволюция IV Республики. Конституционная реформа декабря 1954 г. По новым законам существенно изменились принципы взаимоотношений Собрания и правительства.

2. Установление V Республики. 1 – 2 июня 1958 г. премьером правительства был поставлен де Голль, Собрание предоставило правительству чрезвычайные полномочия, включая право разработки нового проекта конституции. Проект был разработан в июле 1958 г. главным образом с участием Государственного совета, обсужден в особо организованном Конституционном консультативном комитете. Пересмотр конституции был поддержан почти всеми политическими партиями, кроме коммунистов. Общенациональный референдум 28 сентября 1958 г. большинством голосов (17,7 млн. : 4,6 млн.) утвердил новую конституцию – новой Пятой (по общему счету) Республики во Франции.

Конституция 1958 г. (92 ст.), сохраняя традиционные начала разделения государственных властей, кардинально меняла их соотношение. Основой нового государственного уклада стала президентская власть. Президент признавался «гарантом национальной независимости и территориальной целостности» Конституция расширила и полномочия главы правительства, на которое возлагалась задача проведения «политики Нации» (ст. 20). В целом Конституция 1958 г. установила несомненный авторитарный режим, подобный тем, какие характеризовали Францию XIX в. В 1962 г. де Голль завершил конституционную реформу, проведя референдум (отчасти в нарушение правила, предусмотренного Конституцией 1958 г.) о новом порядке избрания главы государства. Впредь президент избирался не коллегией выборщиков (которая насчитывала до 80 тыс. чел), а всеобщим голосованием, причем свободное выдвижение кандидатов в президенты ограничивалось.

3. Конституция Японии 1946 г. Поражение Японии во Второй мировой войне (капитуляция последовала 2 сентября 1945 г.) вызвало кризис японской государственности и практическое ее разрушение. Страна была оккупирована войсками США. Все государственные полномочия перешли к главнокомандующему войсками США, при котором был организован Консультативный совет из представителей СССР, Великобритании и Китая. Дополнительным органом контроля была особая Дальневосточная комиссия, в которой принимали участие уже делегации 11 воевавших с Японией государств.

Основы послевоенного устройства Японии были predeterminedены Потсдамской декларацией держав-победительниц от 26 июля 1945 г. В соответствии с Декларацией должны были ликвидироваться все военные учреждения, генеральный штаб, распускалась армия. В октябре 1945 г. штаб оккупационных войск обнародовал приказ о восстановлении в стране в полной мере демократических прав и свобод: слова, печати, митингов, союзов. 17 декабря 1945 г. приказом было установлено всеобщее избирательное право (и мужчин, и женщин, начиная с 20 лет; пассивное – с 25 лет).

Общеполитические преобразования подразумевали пересмотр номинально действовавшей в Японии Конституции 1889 г. Планы ее реформирования включали отказ от основных преимуществ правительства и целого ряда традиционно-аристократических институтов в пользу расширения прав представительства (расширения полномочий Палаты депутатов, уничтожения права вето Палаты пэров, императорского вето, установление ответственности правительства перед Палатой). В марте 1946 г. проект конституции был получен одобрение в штабах Макартура и Государственном департаменте США и опубликован.

10 апреля 1946 г. прошли первые послевоенные выборы в парламент. Большинство мест в Палате получили Либеральная (30 %), Прогрессивная (20%) и Социалистическая (20%) партии.. 3 ноября 1946 г. конституция была одобрена императором, и с 3 мая 1947 г. она вступила в силу, заложив основы нового государственного уклада в Японии. Конституция 1946 г. (103 ст.) установила своеобразный строй, сочетающий парламентскую республику с номинальным сохранением конституционной монархии.

Император считался символом нации, и его статус определялся «волей народа» (ст.1). Парламент учреждался

двухпалатным. Нижняя, Палата представителей избиралась (в составе 467 депутатов) по многомандатным округам на 4 года. Верхняя, Палата советников (в составе 252 депутатов) – на 6 лет с периодическим переизбранием по 1/2 по сложной системе (150 депутатов – по префектурам, 100 – по общепонскому многомандатному округу, 2 были делегатами о-ва Окинава). В целом полномочия обеих палат были равными. Положение кабинета министров определялось не только Конституцией, но также и особым Законом (16 января 1947 г.). Глава правительства избирался парламентом, и кабинет нес коллективную ответственность перед депутатами.

Конституция предусмотрела самостоятельную организацию судебной власти, следуя началу разделения властей. Главой судебной системы считался Верховный суд, который назначался и смещался по представлению парламента. Но в полномочиях которого было и право рассмотреть конституционность принятых законов. Конституция 1946 г. значительно расширила систему демократических прав и свобод граждан.

К середине 1950-х гг. сложилась новая система политических партий в Японии. В ноябре 1955 г. дзюто и минсейто слились воедино в Либерально-демократическую партию, став основной правительственной силой страны в последующие десятилетия. Второй крупнейшей стала Социалистическая партия. Позднее образовались некоторые новые движения: партия Комэйто (социального правления), выдвигающая программу особых реформ социального покровительства, Партия демократического социализма. Однако в последние десятилетия XX в. основное политическое соперничество в борьбе за парламент и правительство проходило между Либерально-демократической и Социалистической партией. Их реформистские курсы и определили основные события государственной жизни страны вплоть до конца XX в.

Тема №25. «Основные направления развития в праве ведущих стран Запада в XX в.»

План:

- 1. Общие тенденции изменений в гражданском праве с конца XIX в.**
- 2. Гражданское и торговое законодательство.**
- 3. Законы о национализации и реприватизации.**
- 4. Эволюция брачно-семейного права.**
- 5. Право собственности.**
- 6. Обязательственное право.**
- 7. Доктрина «солидаризма» в праве.**
- 8. Развитие трудового и социального законодательства.**

1. Общие тенденции изменений в гражданском праве с конца XIX в. В конце эпохи Нового времени правовое развитие большинства самостоятельных государств Старого и Нового света стало характеризоваться общими тенденциями. Это единство не было итогом влияния какой-то одной политической или правовой доктрины, плодом рецепции одного, пусть и чем-то замечательного свода законов. В этих общих тенденциях развития правовых систем проявились единство социальных связей эпохи, сложившегося право-государственного уклада (хотя бы в рамках Европы и большей части Америки) и, не в последнюю очередь, возрастание степени международных связей экономического и правового содержания. Ранее прочих такие всемирно-общие тенденции были запечатлены изменениями частного права. «История гражданского права по преимуществу свидетельствует о единстве всемирно-исторического развития и о неустрашимой тенденции народов ко взаимному общению на почве одинаковых правовых норм»

Изменения в источниках права, отраслях законодательства, национальных системах права. Новейший период истории права отмечен значительным ростом законодательной активности, затронувшей помимо традиционных фундаментальных отраслей — гражданского и уголовного права — также область конституционного права и секторы обычного и традиционного права в развивающихся национальных правовых системах. Определенное воздействие на эти перемены оказали глобальные сдвиги и процессы, связанные с возникновением, а затем и распадом стран социалистического лагеря, возникновением зоны национально-освободительных движений в Азии, Африке и Латинской Америке, и др.

Закон Тафта—Хартли 1947 г. Основные перемены в области структуры отраслей национальных правовых систем можно рассматривать по крайней мере с двух разных позиций — с точки зрения новаций в области классических приемов фиксации источников права (обычай, закон, кодекс, прецедент) либо новаций в самой структуре отрасли законодательства (изменения в дефинициях, содержательных характеристиках отдельного правового института: договора, обязательства, процедурного принципа и т. д.). Ко второй категории новаций можно отнести и явления дифференциации отраслей законодательства либо их интеграции.

Резкое увеличение массы нормативного, в том числе кодифицированного, материала значительно усложняет работу судебных учреждений, не говоря уже о трудностях ориентации в этой массе материала для обывателя. Так, во Франции правительство Четвертой республики за 1951—1956 гг. ввело в действие 19 своеобразных кодексов, среди которых обращают на себя внимание трудовой кодекс, аграрный, избирательный, пенсионный, публичного здравоохранения, лесной, урбанический (городского права) и др. В США каждые пять лет переиздается федеральный Свод законов, вбирающий в себя отчасти действующее законодательство — некодифицированное (статутное), отчасти кодифицированное право, отчасти унифицированное на базе модельных кодексов (уголовного, торгового, семейного и др.).

В Англии широкое распространение получила практика составления консолидированных законов, которые включают предшествующее законодательство с внесенными в него изменениями и дополнениями. Так возникли консолидированные законы: Акт об уголовном праве 1967 г., Акт о подлогах и фальшивомонетничестве 1981 г. и др.

Судебное (прецедентное) правотворчество сохраняется в основном в странах англосаксонского семейства права. Однако и здесь вносятся коррективы. В 1966 г. Палата лордов приняла решение о том, что отныне она не считает себя связанной вынесенными ею судебными решениями и постановлениями (прецедентами) и оставляет за собой право решать вопросы по своему усмотрению.

Для структуры национальных систем права характерны адаптация к явлениям государственного вмешательства во многие сферы общественной жизни (не только экономической) и вызванное таким вмешательством дробление традиционных отраслей, а также возникновение новых, например таких, как патентное и авторское право, банковское, природоохранное, детское право, космическое и др. Потребности в регулировании сложных и взаимосвязанных областей социальной жизни и правового общения вызвали появление таких комплексных отраслей права, как деловое право (*business law*) в США, хозяйственное право в Германии и Австрии, экономическое право в Бельгии и Франции, и т. д. Кроме того, характерно выделение следующих отраслей регулирования: антитрестовского (антимонопольного, преимущественно торгового,) законодательства и права юридических лиц в США.

Наконец, особое значение стали иметь образцы международного универсального права (международные договоры, конвенции, пакты и т. д.) и международного регионального права (европейское право, панамериканское право и др.).

2. Гражданское и торговое законодательство. Антимонопольное законодательство. Гражданское право, как и другие фундаментальные юридические отрасли законодательного регулирования правовых отношений, может быть охарактеризовано в двух основных аспектах — в плане общетраслевого (источники, предмет, субъекты права, охват нормативным регулированием, подверженность дифференциации и интеграции) и с точки зрения эволюции общенациональной системы права в ее соотношении с фундаментальными правовыми семействами права — прецедентного, а также кодифицированного, традиционного права и т. д.

В области источников права здесь наблюдается рост кодифицированного массива законодательства и уменьшения судебного правотворчества, хотя сохраняется значение учено-догматических толкований и влияние региональных и международных нормативно-правовых источников.

Проблема ревизии Кодекса Наполеона вызревала в течение всего XIX в., но в 1904 г. от нее отказались. В 1945 г. вновь создали Комиссию по реформе ГК, однако она работала очень медленно и была по-настоящему оживлена через 18 лет, но уже в обстановке всеобщего равнодушия к этой реформе. Время и заботы реформаторов ушли на новую

систематизацию и на создание новых кодексов, среди которых наиболее важными стали новый Кодекс уголовного процесса (Code d'instruction criminelle, 1958) и новый Наказательный (уголовный, карательный) кодекс (Code penal, 1994).

Новая роль и новые модификации юридических лиц. Среди участников гражданских лично-имущественных правовых отношений неизмеримо возросло число и значение лиц не физических, а юридических, что обусловлено ростом и значительным распространением акционерных обществ. Законодательство об акционерных обществах — наиболее изменчивая и часто совершенствуемая область законодательного регулирования. Американская правовая доктрина не принимает широкой трактовки корпорации как группы лиц, объединившихся для достижения общих целей и действующих под общим именем. Данное определение на практике может быть распространено на такие ассоциации, как партнерство, товарищество, профсоюзы, городские общины, религиозные организации и даже государство.

Специализированное законодательство о корпорациях как юридических лицах облегчает возможности создания или перераспределения каналов для инициативных и имеющих необходимые ресурсы предпринимателей в виде организации компаний с ограниченной ответственностью, держательских компаний и др. При этом в расчет принимаются степень финансового риска, фискальные соображения и др. Все эти моменты учитываются в законодательстве многих современных стран Европы, США (законодательство о корпорациях) и Японии.

Антимонопольное (антитрестовское торговое) законодательство в послевоенный период. Для послевоенной истории акционерного законодательства стало характерным регулирование деятельности суперобъединений предпринимателей, акционерных обществ и промышленных корпораций, которые получили особое распространение после Второй мировой войны в Германии под названием картелей и концернов, во Франции под именем синдикатов, в Англии и США под именем холдинговых (держательских) компаний. С помощью рычагов финансового и административного контроля эти суперорганизации становятся монополистами в области не только производства, но также сбыта, и не только отдельных предприятий моноотварного производства, но и предприятий многопрофильных (конгломераты).

Монополии-производители стремятся также к монополии в области сбыта товаров и предоставления услуг. На этот счет в ряде стран принято специализированное законодательство, нацеленное на обеспечение честной конкуренции в сфере торговли и пресечение всевозможных нарушений или откровенных мошеннических проделок. Этой задаче были посвящены уже упоминавшиеся ранее Закон Шермана 1894 г. и Закон Клейтона 1914 г. Они объединяются обычно под названием антитрестовского законодательства и нацелены против создания таких трестовых (трестовых) объединений с доверенной собственностью и выгодоприобретателями, которые извлекают прибыль и доходы при помощи создания монополий и других стеснений в торговле между штатами или в торговых сношениях с иностранными государствами.

Антитрестовский характер текущего законодательства следует понимать и в более узком смысле — в смысле запрета некоторых видов договоров, которые ведут к неправомерной дискриминации и ослаблению свободной торговли: когда договоры "связывают" или "стесняют" конкуренцию.

3. Законы о национализации и реприватизации. Еще одной памятной страницей гражданского законодательства стали законы о "национализации" частной собственности. В послевоенный период были/приняты законы лейбористского правительства в Англии, аналогичные законы социалистических правительств во Франции, на базе которых пытались провести ряд антикризисных реформ путем огосударствления предприятий убыточных отраслей промышленности (угольной, сталеплавильной, иногда предприятий автодорожного транспорта) и государственного

вмешательства в экономику. Однако довольно скоро начались реприватизация и разгосударствление национализированных отраслей в силу их убыточного и неэффективного функционирования.

4. Эволюция брачно-семейного права. На протяжении XIX в. общая секуляризация правового регулирования брачно-семейных отношений (начавшаяся с эпохой Просвещения и крушения «старого режима») в итоге привела почти к повсеместному утверждению гражданского брака – даже в тех странах, где то или другое вероисповедание сохраняло официальное значение. Введение института гражданского брака нередко было реализацией ранее провозглашенных конституционных принципов (Германия, 1874 г.). Гражданский брак признавался имеющим силу или при невозможности церковного (Австро-Венгрия), или наряду с ним (Англия).

Утверждение гражданского брака непосредственно сказалось на самой острой проблеме брачно-семейных отношений – возможности развода. Однако свобода развода (причем для обоих супругов) получила признание в праве с большим трудом, даже если законодательство признавало расторгимость брака. Общая либерализация права, а во многом и нацеленная общественная борьба, в том числе заметное во многих западных странах с конца XIX в. женское движение за равноправие, привели брачно-семейные законы в общем к признанию равенства супругов и их равной правоспособности.

5. Право собственности. Возрастание, особенно в Новейшее время, регулирующей роли государства в экономике и социально-хозяйственных связях (см. § 78) существенно видоизменило право собственности – и в общей его законодательной трактовке, и в конкретных правомочиях, которыми обладало то или иное лицо. Представление об абсолютных правах частного владельца все более уступало место принципам закономерной ограниченности собственности в интересах общества, государства либо целесообразности военной, экономической и т. п. политики. Наиболее ранней переменной стало ограничение режима земельной собственности. Предпосылки ограниченного подхода к правам собственников земли на недра, воздушное пространство и другие блага содержались уже в Германском гражданском уложении 1896 г. и в Швейцарском гражданском уложении 1907 г., своим юридическим совершенством оказавшим большое влияние на формирование гражданского права многих стран. Во Франции, где права собственников земли были ранее наиболее неограниченными, тенденция их регламентации была наиболее резкой. Концессии на использование недр (установленные законом 1810 г.) стали предоставляться только на определенный срок (1919, 1922, 1929 гг.). Учитывая потребности развития авиации закон специально предоставил право пролета над любой территорией (1924). Позднее были введены неоспоримые сервитута (1935 г.), возложенные на собственников земли в пользу воздухоплавания: запреты возводить высокие постройки вблизи аэродромов, а также хозяйственно использовать там земли с возможной помехой самолетам. От права земельной собственности и даже от права на водную поверхность (которое было продолжением прав на окружающее побережье) законом было отделено право на использование движущей силы воды (1919, 1938); такое использование требовало государственной концессии и предоставлялось на Ограниченный срок (30–75 лет).

Сходное по социальному смыслу стремление к ограничению собственнических прав отразило расширение условий экспроприации собственности. Параллельно расширению условий экспроприации собственности в законодательстве получило признание принудительное регламентирование использования собственности.

6. Обязательственное право. Эволюция обязательственного права характеризовалась двумя основными тенденциями. Во-первых, наиболее социально значимые сделки и договоры получали детализированную регламентацию закона в отношении их условий, порядка выполнения и др. Во-вторых, подобно праву собственности обязательственное право становилось во многих случаях менее абсолютизированным в требованиях, более гибким и способным к учету реальной ситуации выполнения тех или других обязательств.

7. Доктрина «солидаризма» в праве. Значительные объективные изменения в гражданском праве, связанные с государственным регулированием, более множественным учетом социальных интересов, в итоге – с ограничением

индивидуальных частных прав привели юридическую мысль начала XX в. к обоснованию идеи о полном перерождении смысла частного права. Так появилась весьма влиятельная доктрина «солидаризма», виднейшим представителем которой стал французский правовед Л. Дюги (1859–1928). По его мнению (и многочисленных последователей) рост государственной собственности, разрастание деятельности акционерных многотысячных общества и т.п. – все это неумолимо свидетельствует о социализации права. В основе социализации представление о том, что всякий существует не сам по себе, а должен «выполнять в обществе какую-либо функцию, должен удовлетворять какую-либо нужду». С этой точки зрения должно быть переосмыслено и содержание идеи о собственности: собственность есть не право, а социальная функция.

8. Развитие трудового и социального законодательства. Формирование системы законодательной регламентации трудовых и социально-хозяйственных отношений началось только с XIX в. и в историческом смысле началось практически заново, исходя из новых представлений о направленности и значении этой регламентации.

Исторически первым направлением становления системы трудового права стало регулирование условий труда с целью оградить интересы социально и физически слабых индивидов (прежде всего женщин и детей), вовлеченных в промышленное производство с завершением мануфактурной революции, и, с другой стороны, предотвратить перекосы рынка рабочей силы, вызывавшие напряженность в рабочих классах.

Во второй половине XIX в. постепенно возрастные ограничения труда малолетних повысились до 12–14 лет (наивысший предел установлен в Новой Зеландии, Норвегии, Швейцарии), общепринятыми стали облегченные условия труда для женщин и девушек, сокращенный рабочий день (в основном 11–12 час.) для подростков и юношей.

Впервые 8-часовой рабочий день получил правовое признание в Австралии (1848), а также в некоторых штатах США (Пенсильвания – 1866, Калифорния – 1868). После Первой мировой войны на волне общей демократизации общественной жизни, разрастания рабочего и социалистического движения, а также ввиду перераспределения рабочих ресурсов в ряде крупных западных стран законодательно был установлен 8-часовой рабочий день для безусловно всех работающих в промышленном производстве и служащих: Германия – 1918 г., Франция – 1919 г., и др. В Великобритании, однако, закон нормировал рабочий день только для шахтеров (1908), в США на общезаконодательном уровне – только госслужащих (1892).

Трудовой договор. Вторым направлением формирования трудового права стало законодательное регулирование содержания трудового договора. Одним из принципиальных отличий трудового найма от обычного гражданского найма изначально было условие о свободе расторжения договора. Законодательство распространило более определенные требования на содержание договора в отношении заработной платы. Наиболее принципиальным новшеством стало постепенное внедрение в право коллективного договора. Это стало одним из наиболее показательных отличий становления трудового права как отдельной отрасли права. Впервые законодательство признало существование коллективного договора как обязательной формы трудовых соглашений в швейцарском кантоне Женева (1900–1904 гг.).

Трудовые конфликты. Права профсоюзов. Еще одним важным направлением формирования системы трудового права стало законодательство о разрешении трудовых к о н ф л и к т о в. Оно было тесно связано с политикой государства в отношении профессиональных, главным образом рабочих, организаций – профсоюзов. Все вместе сделало формирующееся трудовое право еще более отдаленным от чисто гражданских правовых норм и включенным в систему публичного права. С началом XX в. профсоюзы и их стачечная деятельность практически везде получили законодательное признание. Однако своего рода политической реакцией на это стало возникновение института принудительного государственного арбитража. Параллельно возрастанию степени государственного вмешательства в трудовые конфликты стала расти специализированная администрация по трудовым и социальным вопросам. В конце XIX в. более чем в десяти странах мира появились правительственные департаменты по труду, в Бельгии, США – министерства.

Социальная помощь и страхование. В непосредственной связи с формированием и развитием системы трудового права оказалось, начиная со второй половины XIX в., правовое регулирование системы социальной помощи.

Страхование от несчастных случаев на производстве стало первой распространившейся практически по всему миру формой социальной помощи в новых условиях уже в конце XIX – начале XX в. Обязательное страхование от несчастных случаев было узаконено в Австрии (1888), Норвегии (1894), Люксембурге (1901), Венгрии (1908), Италии (1898), Нидерландах (1901), Швейцарии (1912), отдельных штатах США (1911), Франции (1898).

Страхование по старости и инвалидности запоздало в своем продвижении. Распространение оно получило только с начала XX в. (Франция – 1910, Великобритания – 1908, Австралия, Новая Зеландия – 1909). Устанавливался достаточно высокий пенсионный возраст – в 65 и 70 лет (в разных странах), для обеспечения пенсиями следовало накопить определенную сумму взносов (иногда до 1/3 пенсии обеспечивало государство из бюджета).

Страхование на случай безработицы. Законодательство по этому вопросу также стало формироваться только в Новейшее время: в Великобритании в 1908–1911 гг., США – 1938 г. и др. Обязательное страхование по безработице было установлено законом далеко не во всех странах и в основном после первой мировой войны (Австрия – 1920, Италия – 1919 и др.).

Современная система законодательства о социальной помощи сложилась в большинстве развитых стран в 1940–1960-е гг. (во Франции – на основании закона 1974 г., в Великобритании – серии законов 1945–1948 гг., Японии – 1974 г. и др.).

Тема №26. «Возникновение мировой системы, ее государственно-правовое развитие и распад»

План:

- 1. Основные этапы конституционной истории стран народной демократии.**
- 2. Страны народной демократии в Восточной Европе (Польша, Югославия).**
- 3. Демократические революции 1989—1990 гг.**
- 4. Социалистические страны Азии (Китайская Народная Республика, Вьетнам, КНДР).**
- 5. Республика Куба.**

1. Основные этапы конституционной истории стран народной демократии. Первой социалистической страной в истории стала Советская Россия. К началу Второй мировой войны в мире существовало две страны, которые провозгласили строительство социализма, — Союз Советских Социалистических Республик и Монгольская Народная Республика (с 1924 г.). Это были первые в истории государства, которые объявили о переустройстве общества на социалистических началах.

После Второй мировой войны на карте мира возникла новая группа социалистических стран: Польша, Венгрия, Чехословакия, Румыния, Болгария, Албания, Югославия — в Европе, Китайская Народная Республика, Корейская Народно-Демократическая Республика и Вьетнамская Народная Республика — в Юго-Восточной Азии и несколько позднее Народная Республика Куба — в Латинской Америке.

Для социалистического политического режима характерна бюрократическая жесткость, негибкость правительственных и партийных институтов и проводимой ими политики. В управленческой и законодательной сферах преобладают командно-административные приемы регулирования, а социалистическое право предстает таким способом дисциплинирования и контроля в обществе и государстве, который делает ставку на командную силу закона (см. об этом в дискуссии о понимании советского права 1979 г. // Советское государство и право. 1979. № 8. С. 58). Следующей наиболее характерной и сущностной чертой этого режима стало сверхцентрализованное и сверхбюрократизированное управление государством, партией и массовыми общественными организациями. При этом монополия на партийную власть была в руках единственной и правящей коммунистической (рабочей) партии, что, в свою очередь, привело к превосходству партийной и подчиненной ей (или соединенной с ней) исполнительной власти над законодательной и судебной. Взаимоотношения между ветвями власти были взаимоотношениями между бюрократическими аппаратами, которые способны признать и поддержать некий бюрократический плюрализм и ни в коем случае не допустить существования плюрализма политического (прежде всего партийного).

2. Страны народной демократии в Восточной Европе (Польша, Югославия). В годы войны эти страны оказались в разном политическом положении. Польша, Чехия, часть Югославии и Албания были оккупированы немецкими и итальянскими войсками. Болгария, Венгрия, Румыния, Словакия и Хорватия стали союзниками Германии и Италии и благодаря этому формально сохраняли независимый статус.

В одних странах (Венгрия, Румыния, Югославия, Албания) многопартийная система была упразднена, в других — партии становились частью руководимых и направляемых коммунистической партией коалиций (народных, отечественных фронтов периода борьбы за освобождение от фашистского ига). Партийная власть нередко сочеталась с правительственной властью в лице генерального секретаря компартии. В области экономики и финансов строительство социализма было реализовано в виде обеспечения ведущего положения обобщественной (государственной) собственности, что достигалось путем национализации промышленности и банков, кооперирования сельского хозяйства, монополии внешней торговли и т. д. Конституционная история этой группы стран включает несколько периодов, связанных с упрочением национальной независимости и демократических преобразований в духе современно идей демократического и социального государства. Независимые государства Чехословакия, Венгрия и Югославия возникли в национальных освободительных движениях чехов, словаков, венгров, сербов и хорватов еще задолго до этапа новейшей истории и сочетались, особенно под влиянием идей первых буржуазных революций, с активными демократическими движениями. Успехи в этой борьбе стали возможными во многом благодаря распаду лоскутной Австро-Венгерской империи после свержения власти Габсбургов.

В 1918 г. стали независимыми Чехия, Словакия, Венгрия, Королевство сербов, хорватов и словенцев (с 1919 г. — Югославия), а также Польская республика.

Польская Народная Республика: от народной к социальной демократии. Очень своеобразно складывалась политическая история Польши, которая одной из первых вступила на путь перестройки "народной демократии" в социальную и плюралистическую. После кризиса 1956 г. решили не восстанавливать распавшиеся кооперативы и отказаться от форсированной индустриализации. Однако экономические трудности (нехватка и повышение цен на продукты питания и др.) обострились на протяжении следующих двух десятилетий и привели к массовым выступлениям и забастовкам. В 1980 г. был создан независимый профсоюз "Солидарность", который объединил все оппозиционные силы и достиг численности в 10 млн человек. Правительство вынуждено было вступить с ним в переговоры и тем самым легализовать его. Введение военного положения и арест руководства "Солидарности" во главе с электриком с гданьской судовой верфи Лехом Валенсой не привели к ослаблению напряженности. В 1988 г. Польская объединенная рабочая партия объявила о начале экономических реформ — о снятии ограничений с частного бизнеса, предоставлении хозяйственной самостоятельности государственным предприятиям, либерализации валютного обмена.

Выборы в сенат польского парламента принесли убедительную победу "Солидарности": она завоевала 99 из 100 мест. В итоге руководству ПОРП пришлось пойти на создание коалиционного правительства, которое и провело первую в истории Восточной Европы "шоковую терапию" — резкий переход к рыночной экономике, сопровождаемый отменой регулирования цен, введением свободы торговли и началом приватизации предприятий государственного сектора. Вызванный этой "терапией" кризис — кратный рост цен, снижение жизненного уровня, спад производства — был преодолен к 1993 г. В 1990 г. на первых всеобщих выборах президента победил Лех Валенса. Коммунистическая партия (ПОРП) была преобразована в Социал-демократию Республики Польша.

Социальные и политические перемены нашли свое закрепление в текущем и конституционном законодательстве. За период 1989—1992 гг. в стране было проведено пять крупных конституционных реформ. Напомним, что в Польше была принята первая в истории континента письменная конституция (3 мая 1791 г.), что у нее имеется богатый опыт подготовки крупных конституционных реформ путем создания сначала временных конституций (так называемых Малых конституций, например, в 1919, 1946 гг.), а затем постоянных (Больших конституций 1921, 1947, 1952 гг.).

Особой сложностью в эти годы отмечены взаимоотношения церкви и государства. В 1996 г. эта напряженность возросла в связи с законопроектом о запрете аборт, который именовался "Закон о планировании семьи, защите человеческого плода и условиях, допускающих прерывание беременности".

3. Демократические революции 1989—1990 гг.

Демократические революции 1989—1990 гг. не везде проходили мирно, т. е. на основе соперничества на свободных (с альтернативными кандидатами) выборах, как это произошло в Чехословакии, ГДР, Болгарии. В Румынии в связи с угрозой гражданской войны и репрессий был создан Фронт национального спасения, который впоследствии закрепил свое лидирующее положение, получив на выборах поддержку 66% избирателей. Практически во всех странах, кроме приподнявшейся Албании, провозглашен отказ от монополии на политическое руководство для компартии и от использования терминов со словами "социализм" и "народный", а также курс на рыночную экономику и приватизацию государственной собственности и реприватизацию.

В 1993 г. распалась Чехословацкая республика — на Словакию, которая незадолго до того объявила о своем суверенитете, и Чехию. Затяжной характер принял распад Югославии. С 1945 г. она существовала как федеративная республика народов Югославии, с 1963 г. — как Социалистическая Федеративная Республика Югославия. Конституция 1946 г. определяла государство как "объединение равноправных народов, которые на основе права на самоопределение, включая право на отделение, выразили свою волю жить совместно в федеративном государстве" (ст. 1).

Итак, в соперничестве национализма и социализма верх одержал национализм, окрашенный в либерально-демократические тона. Возникшую таким образом группу политических систем иначе называют переходными демократиями, имея при этом в виду, что они очевидным образом (по крайней мере это следует из конституционных и партийных формул) устремлены к свободе и демократии, но путь этот для многих остается не столь уж простым и ясным.

4. Социалистические страны Азии (Китайская Народная Республика, Вьетнам, КНДР). Китайская Народная Республика (КНР). К концу затяжной войны китайского народа против агрессии военно-империалистической Японии (1937—1945 гг.) сложились благоприятные условия для завершения и конституционного оформления результатов освободительного движения, направленного также против колониальных притязаний европейских держав и США. В 1943 г. союзники Китая (США, Англия, Франция и др.) отменили неравноправные договоры с этой страной, а позже, при создании ООН, Китаю было предоставлено одно из пяти постоянных представительств в Совете Безопасности (наряду с Англией, Францией, США и СССР). Однако внутри страны продолжало существовать военно-политическое противостояние двух лагерей — Гоминьдана (национальная партия с лидером Чан Кайши) и Коммунистической партии Китая (КПК) (лидер Мао Цзэдун). К концу войны под контролем компартии проживало около четверти населения страны. Успеху ее в дальнейшем содействовали восстания против гоминьдановского режима в национальных районах (в Синьцзяне, Внутренней Монголии и на Тайване) и внутренние политические и экономические трудности. В условиях многолетних гражданских и национально-освободительной войн компартия подверглась военизации, а ее программные установки — националистическим перетолкованиям, которые способствовали возникновению "китаизированного марксизма" с лозунгом уже не диктатуры пролетариата, а демократической диктатуры народа (1949 г.).

Последняя составила основу государственной власти провозглашенной 1 октября 1949 г. Китайской Народной Республики. Руководимая рабочим классом "демократическая диктатура народа" основана на союзе рабочих и крестьян, она объединяет все "демократические классы" и все национальности Китая. В программных установках компартии в

этот период провозглашались задачи доведения до конца народно-освободительной борьбы, освобождения всей территории страны, завершения дела объединения страны, ликвидации всех особых прав и привилегий империалистических стран в Китае, осуществления аграрной реформы, национализации бюрократического капитала и защиты интересов всех основных слоев и классов общества, включая и национальную буржуазию. В 1952 г. была выработана генеральная линия на так называемый переходный период к социализму, который включал в себя прежде всего "социалистическую" индустриализацию и "социалистические" преобразования. Эти же положения о переходном периоде были включены в Конституцию 1954 г. Конституция была принята на Всекитайском собрании народных представителей, которое избрало также Председателя КНР (Мао Цзэдун), его заместителя, председателя Постоянного комитета этого собрания (Лю Шаоци) и премьер-министра Государственного совета (Чжоу Эньлай).

В 1958 г. компартия уточняет свою "генеральную линию". Она решает форсировать экономическое преобразование, осуществить "большой скачок" и разом достичь светлого будущего, действуя по принципу: "три года напряженного труда — десять тысяч лет счастья". Однако уже через три года пришлось вносить коррективы и в эту "генеральную линию" ввиду оппозиции в аппарате партии и государства. На волне борьбы с оппозицией Мао поощрил еще одну кампанию по подталкиванию истории, которая известна как "великая пролетарская культурная революция".

В области совершенствования политической системы внимание обращено на разграничение функций партийных и правительственных органов, расширение прав низовых организаций, на развитие демократии и гласности, перестройку избирательной системы. В 1982 г. была принята новая конституция, впоследствии снабженная поправками и уточнениями. С 1982 г. вводится автономия для национальных районов (как было в первой Конституции 1954 г., составленной со значительными заимствованиями из советского опыта конституционно-правового регулирования). Однако на пути преобразований наибольший консерватизм демонстрируют партийная структура, госаппарат, армия. И все же есть сдвиги и в этой области. Они связаны с процессом децентрализации власти, которая предстает в двух основных разновидностях — перераспределение властных полномочий от государства к обществу и от центра к местным учреждениям.

Теория социализма с китайской спецификой является своеобразной компромиссной платформой для фракций догматиков и прагматиков внутри партии, для консерваторов и реформаторов внутри властных структур и оправданием многоукладности "социалистической рыночной экономики". Структура руководящей политической партии параллельна и совместима со структурой государственных органов — от низших административных единиц и отдельных предприятий и учреждений до учреждений общенационального уровня.

Партийную иерархию венчает генеральный секретарь Центрального комитета партии, который одновременно является Председателем Китайской Народной Республики и Председателем Центрального Военного совета КНР (в настоящее время этот пост занимает Цзян Цзэминь, 1926 г. рождения). Генсек входит в узкий круг временных руководителей, составляющих Постоянный Комитет Политбюро ЦК КПК. В этот орган входит премьер Государственного совета (Центрального народного правительства), председатель Постоянного комитета Всекитайского собрания народных представителей, председатель Всекитайского комитета Народного политического консультативного совета Китая (ВК НПКС) и некоторые другие. Политбюро включает 19 членов и двух кандидатов в члены Политбюро. В этой структуре партийных органов во многом воспроизводятся структуры, существовавшие в Советском Союзе.

Особую роль с недавних пор стали выполнять организации, входящие в состав Политического консультативного совета. Здесь вместе с КПК сотрудничают некоммунистические партии, объединяемые общим названием "демократические партии". Часть из них возникла еще до создания КНР, в начале 40-х гг. Таковы Революционный

комитет Гоминьдана Китая (Гоминьдан — название партии борьбы за национальную независимость), Крестьянско-рабочая демократическая партия Китая, Чжунгю Чжигундан (Партия во имя справедливости, состоит из реэмигрантов). Самой уникальной, помимо четырех модернизаций, задачей можно считать реформу госаппарата, начатую в 1993 г. и рассчитанную на три года. Эта реформа имела целью всеобъемлющую перестройку административной системы и аппарата, с тем чтобы , дать "простор производительным силам" и содействовать созданию "социалистической рыночной экономики". Реформа охватила комплексные и специализированные хозяйственные подразделения.

Одна из надвигающихся проблем нового периода истории — это опасность "регионализма". Экономический рост отнюдь не уменьшает неравенства в экономическом и политическом развитии отдельных регионов. Промышленный потенциал отдельных провинций может превышать потенциал других в 3—4 раза, и в этом коренится опасный дестабилизирующий фактор. Сохраняет свою остроту и проблема воссоединения Тайваня с континентальной частью страны. Правящая и процветающая на Тайване партия Гоминьдана признает необходимость такого объединения, но только после проведения там рыночных реформ.

Вьетнам и Корея. Некоторым социалистическим странам этого региона пришлось пережить искусственное разделение на две части, более или менее значительные по территории и составу населения, что было связано с последствиями вмешательства в их освободительную борьбу против колониальной зависимости от внешних политических сил, которым оказалось по тем или иным причинам выгодно расчленение страны на упомянутые части.

Так произошло в Корее в результате военного вмешательства США и во Вьетнаме в результате французского и американского вмешательства в период гражданских и национально-освободительных войн. Вьетнам начиная с XIX в. становится колониальным владением Франции. В 1945 г. местный монарх Бао Дай пытается обрести независимость при помощи японцев, однако в августе происходит революция, а в сентябре провозглашается независимость Демократической Республики Вьетнам (ДРВ).

Однако французские войска начали войну за восстановление прежнего состояния, продолжавшуюся до 1954 г. Война закончилась мирными соглашениями. В 1956 г. в Южном Вьетнаме возникает проамериканский режим. В 1966 г. США начали войну против ДРВ, которая продолжалась десять лет и окончилась поражением для США. Таким образом, вьетнамскому народу пришлось прожить в состоянии войны с внешней агрессией примерно три десятилетия. В июле 1976 г. произошло воссоединение Вьетнама и было провозглашено создание Социалистической Республики Вьетнам.

В 1992 г. была принята новая (четвертая в условиях независимости) конституция, которая закрепляет руководящую роль коммунистической партии, смешанную экономику и ориентацию на строительство социализма. В стране проживает 73 млн человек, из них вьетнамцы составляют 88% и китайцы 1,3%. После почти трех десятилетий отчуждения налаживаются экономические связи с США. Очень остро встает проблема конкуренции с азиатскими "тиграми" — ускоренно развивающимися странами с экспортной экономикой, такими, как Гонконг, Южная Корея, Малайзия и др.

Процесс законодательного регулирования частного предпринимательства в некоторых социалистических странах начался с регулирования иностранных инвестиций. Так, во Вьетнаме в конце 1987 г. был принят Закон об иностранных инвестициях, а в 1990 г. были приняты первые законы о частных предприятиях и об акционерных обществах и обществах с ограниченной ответственностью. В 1996 г. был разработан и принят всеобъемлющий Гражданский кодекс.

Своеобразием регулирования этих областей гражданско-правовых отношений стало стремление законодателя сочетать традиционные морально-правовые требования с правилами классического европейского гражданского права.

Корейская Народно-Демократическая Республика — одна из "пожилых" социалистических стран (наряду с Монголией и КНР). До войны она была японской колонией, затем ее оккупировали американские войска. Компартия под названием Трудовая партия Кореи существует с 1946 г. В начале 70-х гг. было объявлено о построении основ социализма, а в 1972 г. принята Конституция, причисленная к разряду социалистических.

Режим правления и соответствующая политическая идеология имеют "корейскую специфику": здесь провозглашается не диктатура пролетариата, а патриархальный политический принцип — принцип любви вождя к массам, а масс, соответственно, к вождю. Вождь — это отец нации, материнские функции числятся за партией, и все эти философские новации замешаны на конфуцианских представлениях о власти в обществе и государстве, перемешанных с отдельными идеями и положениями марксизма-ленинизма, христианства и монархизма. Согласно разъяснению ст. 4 Конституции 1972 г. принятие такой политической идеологии, названной идеологией "Чуч-хе" (от чу — "хозяин" и ххе — "человек"), в качестве руководящей для Трудовой партии Кореи стало результатом "творческого применения марксизма-ленинизма к нашей стране".

С конца 80-х гг. расширились разносторонние контакты с Республикой Корея, а позднее были подписаны соглашения о примирении, ненападении, обмене и сотрудничестве. В 1993 г., после сорока лет раздельного существования, Республика Корея с 43-миллионным населением имела валовой национальный доход, в 16 раз превышающий доход КНДР с 23 миллионами жителей. В делах торговых южная часть превосходила северную по объему товарообмена в 63 раза.

На торжествах по случаю 80-летия Ким Ир Сена ему присвоили звание генералиссимуса, тем самым поставив его в один ряд с Суворовым, Сталиным и Чан Кайши.

Кампучия — опыт ультрареволюционной коммунистической диктатуры. В апреле 1975 г. в результате гражданской войны власть в стране кхмеров захватили "красные кхмеры" во главе с Пол Потом (настоящее имя — Салот Сар), основателем коммунистической партии, ставшим ее генсеком с 1960 г. В стране была ликвидирована частная собственность, упразднены деньги, и населению было предложено идти зарабатывать себе на пропитание на рисовых полях. Все было нормировано по принципу уравнивающей справедливости: жизнь протекала в коммунах, где каждый имел право на получение раз в год одного кома плекта белья из черной хлопчатобумажной ткани — рубахи и штанов. Женили и выдавали замуж по разнарядке и благословляли молодых призывом жить счастливо и рожать детей "рад, укрепления кхмерской расы". Дети с 12 лет отбирались у родителей и направлялись в интернаты или в армию. Городские селенш считались вместилищем порока и подлежали, по замыслу Пота, уничтожению.

За три года правления страна неуклонно шла к голоду, хотя красные кхмеры объявили о снижении цен в 100 раз. "Народная демократия" была представлена собранием законодателей, которые избирались по куриям: 150 депутатов от крестьян и по 50 депутатов от рабочих и военных. На практике от имени крестьян, рабочих и военных правили партийные олигархи. И это правление полпо-товцы именовали самым блестящим периодом в истории Камбоджи за две тысячи лет. Репрессии унесли свыше 2 млн жизней, а Пол Пот планировал сократить население страны до 1 млн человек.

Программа красных кхмеров явилась современной версией крестьянского коллективистского утопизма, окрашенного в социалистические тона, а ее реализация воспринимается как одна из самых мрачных страниц нашего

столетия, уже отмеченного до этого печатью массового насилия и геноцида в других районах мира. После своего военного и политического поражения в 1978 г. Пол Пот около двух десятилетий пребывал в добровольной изоляции, но в конце жизни оказался в опале и был заточен в тюрьму усилиями самих красных кхмеров, после того как отдал приказ о казни своего давнего соратника вместе с 14 членами его семьи, включая и внуков.

5. Республика Куба. Куба стала независимой в 1902 г. в результате начатой в 1898 г. американо-испанской войны. Однако фактически она была превращена в полуколонию США и обрела подлинную независимость лишь после свержения диктатуры Ф. Батисты в 1959 г. Новые руководители страны выбрали курс на проведение социалистических преобразований по образцу СССР, разорвали дипломатические отношения с США. В 1961 г. Куба стала первой социалистической страной в латиноамериканском регионе. Примерно 15 лет она последовательно придерживалась советской модели преобразований: сельское хозяйство было коллективизировано, частное предпринимательство упразднено, построено множество новых корпусов больниц с высоким уровнем обслуживания и прекрасно оснащенные новыми лабораториями. Нехватка продуктов была эпизодической, однако медицинское и школьное обслуживание отвечало мировым стандартам. Грамотными стали 98 % взрослых, продолжительность жизни достигла 77 лет. Республика лидирует и по другим показателям. Бессменным главой государства свыше 40 лет является Фидель Кастро, намного превосходящий по своему политическому долголетию правителей из Перу и Аргентины, которые были у власти, соответственно, 10 и 8 лет. Требования политической оппозиции, находящейся в эмиграции, включают в себя проведение свободных выборов, реформу суда, отмену цензуры для прессы.

Трудности начались после прекращения взаимовыгодного сотрудничества с Советским Союзом. Оно привело в период между 1989 и 1993 гг. к падению объема валового национального продукта на 35 %. Последующие годы стали этапом поисков выхода из этой кризисной ситуации. На съезде Компартии Кубы в 1997 г. была подтверждена неизменность курса руководства страны, нацеленного на обеспечение "выживания революции" и продолжение "строительства социализма с кубинской спецификой". Характерной особенностью этого периода стали отход от практики строительства социализма по советскому образцу и вступление в фазу проводимых сверху реформ с "опорой на собственные силы". В стране сохраняется распределительно-карточная система.

Тема №27. «Образование и развитие независимых государств в Азии и Африке»

План:

- 1. Своеобразие типологии политико-правовой типологии развивающихся стран в новейший период.**
- 2. Периодизация истории политико-правовой типологии развивающихся стран в новейший период.**
- 3. Политическая модернизация в условиях независимости (Индия, Иран, Турция).**

1. Своеобразие типологии политико-правовой типологии развивающихся стран в новейший период.

В обсуждении темы об истории права и государства развивающихся стран в новейший период особенную сложность представляют два ее аспекта — выявление своеобразия политико-правовой типологии этой группы стран по сравнению с либерально-демократическими и социалистическими (народно-демократическими) режимами и определение основных вех становления и эволюции политико-правовых институтов в названной группе стран. Первый аспект уже был затронут выше в связи с характеристикой трех основных групп государств современного мира. Организация государственной власти и управления в рассматриваемой группе стран относится к переходному типу, развивающему или имитирующему современный тип государственности — либерально-демократический с вариациями и отклонениями в сторону народного (самобытного "социалистического") демократизма, авторитаризма и идеологического или бюрократического тоталитаризма.

Одним из важных отличий режимов либерально-демократической ориентации от режимов социалистической ориентации можно считать уважение к прошлому страны, т. е. к ушедшей или длящейся цивилизационной культуре, и попытки согласовать некоторые ценные идеи и традиции прошлого с самыми современными традициями и перспективами. Такой подход к прошлому отличает современный Тайвань, Сингапур, Республику Корея и др. В Южной Корее традиционным является почитание духов королей и королев династии Ли (1392—1910 гг.) королевства Чосон.

Наиболее многочисленными и разнообразными стали авторитарные режимы, для которых характерно сужение социально-групповой основы осуществления власти (по сравнению с демократиями), отсутствие всеохватывающей социальной и политической идеологии (как в тоталитарных обществах) и военно-бюрократическая или партийно-бюрократическая форма осуществления государственно-регулирующей деятельности. Подобные режимы возникали чаще всего в результате военных переворотов (Латинская Америка, Арабский Восток), либо в обстановке нестабильности после обретения независимости от колониального господства (в ряде стран Африки и Азии), либо вследствие острых межнациональных и межплеменных конфликтов (Нигерия и др.).

Авторитарный характер могут приобретать и древние монархии (Иордания, Марокко). Лишь сравнительно небольшой группе стран удалось сохранить конституционные начала либерально-демократического правления, которое на протяжении всего независимого существования страны подвергалось неоднократным испытаниям на прочность и на сопротивляемость авторитарным тенденциям (Индия, Филиппины, Турция, Мексика).

2. Периодизация истории политико-правовой типологии развивающихся стран в новейший период.

В периодизации политической истории развивающихся стран труднее всего избрать какой-то один хронологический принцип. Это связано прежде всего с тем, что мы имеем дело с тремя различными историческими

регионами (Азия, Африка и Латинская Америка). Каждый из них имеет свою хронологию колонизации и освобождения, каждый народ и каждая европейская держава-метрополия имели свой специфический опыт колонизации и деколонизации. Схематически историю развивающихся стран можно подразделить на три самостоятельных, но весьма различающихся по длительности и по связи с современной политикой периода: доколониальный, колониальный и постколониальный.

Доколониальный период. Колониальный период стал периодом двойственных изменений. С колониальным периодом связано начало законодательного регулирования не только в гражданской и карательной областях, но и в конституционной.

На практику деколонизации большое влияние оказал способ управления подвластными территориями со стороны европейских метрополий. Он был относительно мягким в британских колониях, где к процессу управления привлекались местные властные структуры (племенные и феодальные правители с их аппаратом и традициями). Эта практика была впервые освоена в Индии и Нигерии усилиями генерал-губернатора лорда Лугарда еще в начале XX в. и получила затем широкое распространение под названием косвенного правления (*indirect rule*).

Политика колониальных держав в XX в. испытывает сильнейшее воздействие освободительных движений в колониях. Первой значительной коррекцией во взаимоотношениях колоний и метрополии стал избранный Англией курс на признание за колониями прав на самоуправление. В 1919—1921 гг. статуса самоуправления (статуса доминиона) добивается Ирландия (за исключением северной ее части — Ольстера, где расположены шесть самых развитых ее территорий). В 1926 г. имперская конференция представителей колониальных территорий в Лондоне признает и официально закрепляет конституционное положение о том, что Англия и ее доминионы — это "автономные государственные единицы внутри Британской империи (*British Commonwealth of Nations*).

В 50-е гг. независимости добивается большая часть колониальных стран Среднего Востока; 60-е гг. стали периодом получения независимости большинством английских и французских колоний в Африке; в 70-е гг. независимыми становятся португальские территории в Африке. В 90-е гг. независимости добивается Юго-Западная Африка, которая становится Республикой Намибия, принявшей одну из самых демократических конституций на континенте, во многом "списанную" с американской и последних европейских конституций.

3. Политическая модернизация в условиях независимости (Индия, Иран, Турция). Наличие авторитарных режимов в большинстве афро-азиатских стран и довольно значительный исторический период кауди-лизма в латиноамериканских странах привели к своеобразной конституционной инфляции в этих странах. Конституция принята, однако конституционно-правовые институты не действуют в полной мере, что превращает саму конституцию в нечто несуществующее: формально верные с точки зрения права положения лишь вводят в заблуждение, поскольку их предписания остаются нереализованными на практике либо реализованными частично, а следовательно, в искаженном виде.

Определяющий характер всему политическому режиму задает государственная власть, которая в некоторых регионах, прежде всего в Тропической Африке, выполняет нетипичные и непривычные для европейского опыта функции, например посреднические и координационные, необходимые на периферийном уровне местного самоуправления; эти функции становятся дополняющими функциями к уже привычным политическим (политико-идеологическим и политико-организующим) и административным. При этом диктатура авторитарного вождя или партиимонополиста сильно деформирует весь конституционный ансамбль институтов, принципов и норм: военная диктатура нередко упраздняет их или сдерживает их применение.

С распадом социалистического лагеря государств заметную интегрирующую роль среди развивающихся стран Азии и Африки выполняет ислам, который в настоящее время стал, по некоторым подсчетам, доминирующим идеологическим фактором в жизни почти 50 стран. Исламские общины имеются в 120 странах. В их число входит и Россия, где ислам исповедуют около 20 млн граждан.

Наконец, в организации государственной власти многих стран рассматриваемых регионов сохраняет свое значение общинный (родо-общинный) аспект. В ранг общины возводится нередко вся страна либо ее отдельные политико-территориальные единицы. Например, Афганистан как высшая племенная общность, как традиционная общность получил наименование Пол Джирга. Особую группу успешно модернизирующихся в политическом и промышленном отношении стран составили так называемые азиатские тигры — Тайвань, Республика Корея, Сингапур и Таиланд.

Можно сказать, что каждая из стран, вступившая на путь независимого развития, вносит свой вклад в опыт модернизации и это становится особенно заметным при знакомстве с политической и правовой историей отдельных государств. Политические режимы в этой группе стран обычно характеризуются как переходные от традиционного феодального и религиозно-сплоченного к либеральному или национально-социалистическому режимам (в последнем случае — в духе арабского социализма, африканского социализма в Сенегале и Танзании и т. д.).

Рассматриваемая группа стран демонстрирует различные варианты модернизации, причем эта несхожесть определяется целым рядом внутренних и внешних обстоятельств, в том числе необходимостью обеспечивать назревшие потребности. В основе устремленности к переменам лежит желание уйти от катастрофического развития событий и выработать стратегию устойчивого существования. Общим направлением плодотворных перемен становится разрыв с авторитарной формой правления в пользу создания открытой и представительной формы правления.

Для режимов с представительным правлением и политическим (партийным и религиозным) плюрализмом характерна особая чуткость к возможностям достижения мира и согласия на основе компромисса заинтересованных групп или общин и продуманной системы равновесия властей. В Ливане, где проживает множество самых разных религиозных общин, правда говорящих на одном, арабском, языке, особой проблемой становится сохранение некоего конфессионального баланса, который на поверку все же оказывается весьма хрупкой защитой от межконфессиональной розни. Здесь проживают христиане (марониты, православные, армяно-католики, армяно-григориане) и мусульмане (сунниты, шииты и друзы).

Республика Индия. Индия — одна из двух крупнейших (наряду с Китаем) азиатских государств, которые унаследовали очень древнюю культуру и пытаются приспособить ее к условиям современной политической и промышленной модернизации. В Китае это происходит путем более резких смен политической тактики и стратегии (программа четырех модернизаций, которая пришла на смену левацкому утопизму Мао Цзэдуна, включила в себя и некоторые элементы одной из утопий Конфуция), однако оба государства всерьез занимает проблема борьбы с угрозой "демографического взрыва" и перспективой массового голода, а также политической стабильности в условиях многонационального общества и др. Отличие Китая состоит в том, что его связь с древней цивилизацией практически не прерывалась в силу каких-либо воздействий извне, тогда как Индии довелось пережить последствия ряда внешних вторжений и завоеваний — вторжения арийских народов в середине II тысячелетия до н.э., мусульманского господства в период правления Великих Моголов (XVI—XVIII вв.) и, наконец, почти двухвековой британской колонизации.

Национальное движение сопротивления берет свое начало в 1885 г., когда возникает Индийский национальный конгресс. Именно он в 1905—1908 гг. выдвигает лозунги Сварадж (свое производство, т. е. полная свобода для развития

национальной промышленности). Эти требования заставили Англию пойти на ряд политических уступок. В 1909 г. принимается Закон "Об индийских советах", согласно которому увеличивается число членов Законодательных советов Индии и провинций до 60%.

Позиция лидеров освободительной борьбы по отношению к метрополии была не только тактической, но также и критической (социально-политической), ставящей под сомнение многие (хотя далеко не все) достижения западной цивилизации. Эту позицию удачно выразил Дж. Неру в книге "Мое открытие Индии" (1946 г.).

Первым законом конституционного назначения стал "Закон об управлении Индией" 1919 г. Он выдвинул в качестве главной цели приобщение индийцев к управлению и развитие самоуправления, но подлинного самоуправления не гарантировал. Следующий закон из этой серии — "Закон об управлении Индией" 1935 г. В 1949 г. Учредительное собрание объявило о слиянии княжеств с провинциями, тогда же была подписана и Конституция Индии, отныне называемая Индийским Союзом (Бхарат) и получившей статус независимой суверенной республики. Конституция Индии — одна из самых объемных современных конституций. В первоначальной редакции 1949 г. она включала в себя 365 статей и 8 приложений; в 1982 г. уже состояла из 416 статей и 9 приложений. В 1950 г., когда вступила в силу основная часть конституции, Индия как федеральная демократическая республика состояла из союза, штатов и территориальных единиц двух разновидностей — С и Д.

Весьма своеобразным является истолкование конституцией источников права в Индии. Помимо собственно законов государства к источникам присовокуплены также "обычаи" и даже "обыкновения", имеющие на территории страны "силу закона" (ст. 13 Конституции 1950 г.). Есть своеобразие и в индийском парламентаризме. К 80-м гг. он стал меньше походить на "вестминстерский образец", многие парламентские деятели строят свои социальные отношения в соответствии с традициями наставничества гуру (духовные учителя) и харизматического вождизма. Эта же тенденция характерна и для более "вестернизированных" стран, таких, как Турция.

Особое приложение к Индийской конституции под номером 7 содержало перечень властных полномочий федеральных законодательных учреждений: 97 пунктов относились к полномочиям союза, 66 — к компетенции штатов и 47 областей законодательного регулирования были отнесены к совместному ведению союзной и провинциальных властей.

Индийский парламент состоит из двух палат — нижней (Лок Сабха), состоящей из 500 депутатов, избираемых на пять лет, и верхней (Раджна Сабха), избираемой на шесть лет с обновлением каждые два года. Верховный суд напоминает американские и английские судебные учреждения, однако он лишен права контролировать парламентские законы. Основные права и свободы во многом сходны с перечнем прав в Веймарской конституции. Преамбула конституции содержит ряд принципов и тем, характерных для европейских конституций, а также Конституции США.

Среди основных прав обращает на себя внимание статья о равенстве перед законом, что понимается не только как равная защита со стороны закона, но и равное обеспечение этой защиты государством (ст. 14). Запрещается дискриминация по мотивам религиозной, расовой, а также кастовой принадлежности — имеется в виду дискриминация в мечети, купальнях или в области коммерции (ст. 15). Провозглашена отмена неприкасаемости (недавно в прессе было объявлено об избрании премьер-министра одного из штатов, которым стала женщина из касты неприкасаемых).

Исламская Республика Иран. Иран представляет сегодня пример возрождения ислама в одном из районов мира, который издавна был местом встреч и взаимовлияний нескольких культур и цивилизаций. Иранскую "исламскую революцию" 1979 г. приравнивают в ее воздействии на мир к Великой французской революции. Через два десятилетия

после ее свершения можно с уверенностью констатировать тот факт, что эта революция действительно дала мощный стимул оживлению исламского фундаментализма, который, не являясь революционным, тем не менее заявил о себе как об одном из мощных идейных и социальных факторов современного политического и конституционного развития. Иран граничит на востоке с Афганистаном и Пакистаном, на севере со странами СНГ, а на северо-западе с Турцией и омывается Каспийским морем и Оманским заливом. Иранская конституция 1979 г. предусматривает функционирование особого надзорного органа, именуемого Советом стражей. Этот орган избирается сроком на шесть лет для рассмотрения законов меджлиса (парламента) "на предмет их соответствия исламским и конституционным принципам" (ст. 94). Состав Совета стражей включает шесть священнослужителей, "известных своим знанием исламской юриспруденции и знакомых с требованиями времени", и шесть мусульманских юристов, представляющих различные отрасли права. Из других разделов конституции обращает на себя внимание раздел, относящийся к регулированию экономической и социальной жизни. Конституция обещает всем гражданам социальное обеспечение, пенсии, выплаты в связи с безработицей, выплаты по болезни, медицинское обслуживание и свободное начальное и среднее образование. Она обещает также устранить бедность, безработицу, социальную дискриминацию, монополии и обеспечить беспроцентные займы, планирование экономики в интересах индивида, его возможность участвовать в повышении благосостояния страны вместе с правительством и др. В этом отношении экономическим делам и заботам в конституции уделено больше внимания, чем в какой-либо другой, в особенности западной, конституции.

Республика Турция. Республиканская Турция возникла на развалинах Османской империи в результате революции младотурков под руководством офицера из Македонии Мустафы Кемаль-я, принявшего затем титул Ататюрк (отец турков). Султанское правление было упразднено в 1922 г., в 1924 г. — установлено республиканское, светское и прозападное правление. Президентом республики стал Мустафа Кемаль, опиравшийся на поддержку республиканской партии народа. После Второй мировой войны Турция пережила период демократизации, а после 1960 г. — период правления военных, длившийся вплоть до 1982 г. — года принятия новой Конституции, сменившей Конституцию 1924 г.

Турция является президентской республикой. Президент назначает главу правительства из партии большинства в парламенте. Президент избирается на семь лет, парламентарии — на пять лет. На последних двух выборах в местные органы власти и в парламент определенного успеха добилась исламская партия, которая именуется Партией процветания (она собрала 21% голосов, обойдя соперников — партию "Мать-Родина", получившую 20% голосов, и партию премьер-министра Тансу Чиллер "Справедливый путь", набравшую 19% голосов).

Следующей ступенью и формой возникновения и фиксации правовых требований является религиозно-догматическое право, которое в сочетании с государственным законодательством доколониального и колониального периодов образует партикулярную систему, называемую традиционным правом. Эта система права продолжает существовать и в современном афро-азиатском обществе благодаря механизму традиции и преемственности в восприятии и использовании требований правового характера. Традиционное право может входить в качестве составной части или фрагмента в современную отраслевую кодификацию. Чаще всего эта кодификация охватывает отрасли семейного и наследственного права, другие институты гражданского права, реже институты карательного права, которое предстает в этом наборе наиболее податливой сферой законодательных новаций и систематизации.

Таким образом, в процесс политической и правовой модернизации вовлечены все партикулярные правовые системы — обычное право, традиционное право и современное кодифицированное право.

Судебная деятельность, основанная в странах Африки на обычном праве, строится при помощи судов двух разновидностей — суда посредников и суда формализованного (суда с соблюдением ряда юридических

формальностей). В общинах без централизованной политической власти (например, на территории Кении, расположенной в Восточной Африке) споры решались преимущественно путем переговоров и при содействии суда-арбитража.

Обычное право африканских обществ не имеет строгости и четкости, характерной для законодательства или прецедентного права. На этом основании Р. Давид считал возможным проводить различие между обычным правом и современным на том основании, что африканское обычное право в своей основе содержит и обеспечивает идею примирения или арбитража (посредничества), а не идею права в собственном смысле слова.

Все стадии юридически значимых действий тесно переплетены с традициями и обычаями данной родовой или племенной общности, с магическими и социально-бытовыми ритуалами и жестко контролируются сложившимися запретами и общественными санкциями, вплоть до самого сурового наказания в виде изгнания из рода-племени (превращение индивида в существо без рода — без племени, внешне свободное, "вольное как птица", а на самом деле становящееся объектом безнаказанных насилий и преследований со стороны первого встречного, необязательно сородича).

Следующей после обычного права ступенью исторической эволюции источников права было и остается традиционное право — индусское, мусульманское, конфуцианское. Следующая стадия эволюции права связана с модификацией традиционного права под воздействием местного и колониального законодательства метрополий. В Индии этот процесс привел к образованию смешанного англо-индусского права, которое уже не похоже ни на одну из составивших его партикулярных систем. Современное право Индии подразделяется в своих источниках на несколько групп, связанных с наличием четырех религиозных общин — индусов (самая большая группа, от 300 до 500 млн человек), мусульман, парсов и христиан. Каждая из этих групп имеет свои источники права и институты, относящиеся к таким важным областям их религиозного и этнического быта, как браки, разводы и наследование имущества. Так, вопросы брака и развода стали предметом регулирования в Законе о браке индусов 1955 г.; право мусульман в этих отношениях не стало кодифицированным и содержится в традиционных источниках мусульманского права и судебных прецедентах; право христиан было урегулировано в Законе о браке индийцев-христиан 1872 г. и Законе о расторжении брака 1869 г.; аналогичное право парсов — в Законе о браке и разводе парсов 1936 г. Согласно Закону о специальном браке, принятому в 1954 г., заключаемые с учетом требований этого закона браки являются законными независимо от религиозной принадлежности брачующихся сторон.