

**Республика Казахстан
Министерство внутренних дел
Карагандинская академия им. Б. Бейсенова**

Н.А. Шарова

История государства и права зарубежных стран

Учебное пособие



Караганда 2023

УДК 340.1
ББК 67.0
Ш 27

Публикуется по решению учебно-методического совета Карагандинской академии МВД Республики Казахстан им. Б. Бейсенова.

Рецензенты:

Салкебаев Т.С., начальник кафедры административно-правовых дисциплин Карагандинской академии МВД Республики Казахстан им. Б. Бейсенова, доктор философии PhD, полковник полиции

Балгожина М.Е. доцент кафедры общеюридических и специальных дисциплин Карагандинского университета Казпотребсоюза, доктор философии PhD

Шарова Н.А.

История государства и права зарубежных стран: Учебное пособие.
– Караганда: Карагандинская академия МВД Республики Казахстан им. Б. Бейсенова, 2023.

Учебное пособие рассматривает в последовательном хронологическом порядке важнейшие факты истории государства и права зарубежных стран, освещает базовые понятия, концепции, объясняющие процессы эволюции государственных и правовых институтов в конкретных обществах.

Предназначено для курсантов 1 курса факультета профессиональной подготовки.

УДК 340.1
ББК 67.0

© Карагандинская академия
МВД Республики Казахстан
им.Б. Бейсенова, 2023;
© Шарова Н.А., 2023

ПРЕДИСЛОВИЕ

История зарубежного государства и права изучает историю государственно-правовых институтов отдельных государств в хронологическом порядке по четырем основным этапам: история государства и права древнего мира, история государства и права в Средние века, история государства и права в новое время, история современного государства и права. Этот период соответствует четырем основным эпохам мировой цивилизации. Важнейшие из них – государство и право. В настоящее время усиливаются интеграционные процессы во многих сферах государственной и общественной жизни. Это относится и к правовому полю.

История государства и права зарубежных стран изучает возникновение и развитие государства и права стран, оказавших значительное влияние на мировую государственность. При этом рассматриваются общие закономерности истории государства и права отдельных стран, а также их специфические особенности. История государства и права зарубежных стран включает общие сведения о государственно-правовых явлениях и процессах, присущих тому или иному обществу на различных этапах его развития; ознакомление с современными процессами в государственно-правовой сфере различных стран; формирование навыков самостоятельного анализа и оценки состояния политико-правовой организации современного общества. Рассматривая постепенное изменение общества, выделяют объективные законы развития общественных отношений и индивидуальные отличия и особенности формирования государственности и права в каждой отдельно взятой стране на каждом отдельно взятом историческом этапе развития.

Поскольку современное общество базируется на наследии прошлого, для понимания современных процессов, происходящих в наше время, необходимо знать, какие исторические события и процессы повлекли становление и развитие форм государственного устройства и законодательства в каждой стране и каким образом может происходить это развитие в дальнейшем. Мировое сообщество и государства признают важность общих правовых принципов и в целом поддерживают сближение различных правовых систем. Растет интерес к взаимному применению и изучению опыта развития национального законодательства, обмену правовой информацией и научными идеями. Во всех странах мира значительно развиваются правовые исследования, основанные на использовании исторического, сравнительно-правового, сравнительно-исторического методов. Они направлены на определение исторической закономерности развития

государств и правовых систем, совершенствование действующего национального законодательства.

Вместе с тем надо иметь в виду, что история государства и права зарубежных стран изучает «государство и право» на территории различных стран в развитии от момента зарождения до настоящего времени. Таким образом, важнейшая отличительная черта «Истории государства и права зарубежных стран» состоит в том, что она является одновременно наукой (и учебной дисциплиной) юридической и исторической.

1. ПРЕДМЕТ И МЕТОД КУРСА «ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН»

1.1 ПРЕДМЕТ КУРСА «ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН»

История государства и права зарубежных стран сформировалась как самостоятельная наука к концу XVIII века в результате секуляризации общественного сознания, смены религиозной картины мира светской, рационально-критического восприятия государства и права.

К этому времени был накоплен достаточный эмпирический материал, позволяющий выявить предметные границы правовой истории, методы познания правовой действительности и важнейшие тенденции в развитии государства и права. Это способствовало вычленению историко-правовой науки из курса всеобщей истории.

Начало конституированию правовой истории в качестве вспомогательной юридической науки наряду с основными правовыми дисциплинами (догматикой и полемикой) положил немецкий философ Г. В. Лейбниц в трактате Новый метод изучения и обучения юриспруденции (1668 г.). Однако основная заслуга в становлении историко-правовой науки принадлежала теоретикам исторической школы права в Германии - профессорам Берлинского университета Фридриху Карлу Савиньи и Георгу Фридриху Пухте, а также профессору права в Геттингене Густаву Гуго. На место абсолютных истин, данных от природы, и умозрительно конструируемых принципов, лежащих в основе идеального правового порядка, создаваемого авторитетными законодателями при помощи чистого разума, они выдвинули положение о том, что каждое время и каждый правовой порядок привязаны к исторически обусловленным предпосылкам¹.

В работе «О современных задачах законодательства и правовой науки» (1814 г.) Ф. Савиньи утверждал, что право всех народов складывается исторически, так же как и язык народа, его нравы и политическое устройство. Будучи продуктом народного духа, право живет в общем сознании народа в форме не столько отвлеченных понятий, сколько живого восприятия юридических институтов².

С тех пор сменилось немало школ и направлений, но неизменным оставалось убеждение в том, что прогресс человеческого общества неразрывно связан с развитием государства и права. Это убеждение было основано на знании мирового опыта политико-правовой эволюции,

¹ История государства и права зарубежных стран : учебник для вузов / Р. Т. Мухаев. — 3-е изд. — М. : Издательство Юрайт, 2017.С.9.

² Там же. С.11.

который и вместила в себя История государства и права зарубежных стран.

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

Первая точка зрения распространена в западной юриспруденции. Ее сторонники определяют границы предметной сферы историко-правовой науки анализом процессов возникновения и эволюции права, его институтов, форм законодательства³.

Данная позиция основана на предположении о том, что право возникло раньше государства, оно существовало до государства и обусловило его развитие. Следовательно, политико-правовая история есть история правовых правил и процедур, составляющих правовой порядок на каждом историческом этапе развития конкретного общества. Слабость подобной интерпретации предмета историко-правовой науки, которая ограничивается историей возникновения и развития правовых учреждений и институтов, состоит в односторонности. Несмотря на то, что первобытное право возникло до образования государства, общеобязательность и принудительность исполнения правовых норм были гарантированы только государством. Более того, создание права и его отличительные признаки как особой разновидности социальной нормы обусловлены его связью с государством.

Вторая точка зрения при определении круга проблем, составляющих предмет историко-правовой науки, включает в него процессы государствообразования и правообразования в их взаимосвязи, протекавшие у различных народов в хронологической последовательности и оказавшие наибольшее влияние на историю государственно-правовых институтов. Взгляды этой группы авторов носят более комплексный и сбалансированный характер⁴.

Государство и право как социальные институты выступают объектом изучения множества юридических и гуманитарных дисциплин. История государства и права зарубежных стран относится к числу тех общественных наук, которые принято называть историко-правовыми, поскольку они имеют прямое отношение как к науке истории, так и к науке о государстве и праве. По своему характеру история государства и права зарубежных стран — правовая (юридическая) наука, поэтому она входит в число основных учебных курсов, которые представляют собой

³ См.: Омельченко О. А. Всеобщая история права и государства. М., 2002; Графский В. Г. Всеобщая история государства и права. М., 2007. С.19.

⁴ См.: История государства и права зарубежных стран : в 2 ч. / под ред. О. А. Жидкова и Н. А. Крашенинниковой. М., 2003—2004; История государства и права зарубежных стран (рабовладельческое и феодальное государство и право) / под ред. П. Н. Галазы и Б. С. Громова. М., 1980; История государства и права зарубежных стран / под ред. К. И. Батыра. М., 2003.

неотъемлемую часть и необходимый элемент высшего юридического образования.

В отличие от общей истории историко-правовые науки не исследуют общество в целом, а имеют предметом своего изучения исторические процессы развития сложной системы государственных и юридических учреждений.

В силу конкретно-исторического подхода к государственно-правовым явлениям и процессам, присущим тому или иному обществу на том или ином этапе его развития, история государства и права зарубежных стран оперирует множеством фактов, конкретных событий политической жизни, деятельности государств, правительств, классов, партий и пр. Но история государства и права не представляет собой простой набор знаний о прошлом государства и права. Она ставит своей целью выявление **исторических закономерностей развития государства и права.**

История государства и права зарубежных стран тесно связана с другой юридической наукой и учебной дисциплиной — теорией государства и права, также изучающей закономерности развития государства и права. Но теория государства и права с помощью логического метода отражает исторический процесс в абстрактной форме, освобожденной от всех исторических случайностей. Она вырабатывает свою систему общеправовых понятий и категорий, которые широко используются в учебном курсе истории государства и права.

В отличие от теории государства и права историко-правовые науки изучают конкретные процессы развития государственно-правовых институтов и явлений, развивающихся в хронологической последовательности и проявляющихся в определенном историческом пространстве.

С момента появления государства история права предстает историей национального законодательства в его взаимосвязи и взаимозависимости с управляющей и регулирующей деятельностью государства — его административными и судебными учреждениями, а также с организацией и деятельностью армии, полиции, тюремных учреждений и т.д.

История государства и права зарубежных стран тесно связана с историей политических и правовых учений, которая изучает формы теоретического познания государства и права, историю политико-правовых учений, закономерности исторического процесса возникновения и развития теоретических знаний о государстве, праве, политике, законодательстве. Без знания истории государства и права невозможно уяснить конкретное содержание соответствующих политико-правовых теорий, как и без соответствующих теоретических положений

и концепций невозможно научно осветить исторически развивающуюся политико-правовую реальность.

История государства и права зарубежных стран содержит важные сведения и для изучения отраслевых и прикладных юридических дисциплин. Эти знания необходимы для глубокого понимания государственного, гражданского права, других отраслей права, гражданско-процессуальной и уголовно-процессуальной деятельности. Знание зарубежного права, его истории необходимо для изучения таких разделов права, как конфликтология, судебная речь, судебная психология, судебная этика, криминалистика, криминология.

История государства и права зарубежных стран существенно пополняет современную правовую науку и практику, освещая конкретно-исторический опыт, развивая новые подходы и поставляя новую информацию. Не существует жестких границ между правовыми дисциплинами. Отраслевые дисциплины, изучающие деятельность суда, адвокатуры, нотариата, юридической службы и юридических фирм широко используют теоретические и историко-правовые знания. Самые различные ведомства, службы, специалисты связаны едиными технологическими процессами правотворчества и правореализации.

Следует отметить, что прямой перевод зарубежного опыта в казахстанскую практику невозможен и не нужен в принципе. Каждая страна развивается на базе своих традиций. Право Франции относится к континентальному типу, как и право ФРГ, но различия между ними достаточно велики. Тем не менее, всегда полезно знать о профессиональной деятельности юристов за рубежом, разработать приемы и механизмы учета зарубежного опыта, которые обеспечили бы адекватность сопоставления отечественных и зарубежных реалий, условия использования полезных институтов, практических подходов.

История государства и права зарубежных стран относится к разряду фундаментальных общеобразовательных дисциплин в юридическом обучении и просвещении, она содействует правильному юридическому мышлению и выработке профессионального кругозора.

Вся история права может быть представлена двумя основными различающимися периодами — правом в догосударственном общественном состоянии и правом в государственно сплоченном обществе. Первобытное право как совокупность правил разрешения личных и групповых конфликтов на основе обычаев и связанных с ними ритуалов (например, в родственных, поземельных или договорных отношениях) можно считать догосударственным правом⁵.

Возникновение государства сопровождается усилением роли законов как велений государственной власти, и это состояние можно

⁵ Графский В. Г. Всеобщая история права и государства: Учебник для вузов. - 2-е изд., перераб. и доп. — М.: Норма, 2007. С.3.

назвать периодом существования права в государственно организованном и государственно сплоченном обществе.

Право в его реальном, практическом проявлении предстает прежде всего как определенное требование или правило полезного и справедливого разрешения конфликта двух или большего числа заинтересованных в его разрешении сторон.

Закон в отличие от права есть письменно фиксируемое формальное предписание (правило, приказ) верховной власти в государстве, которое применимо лишь в пределах этого государства и подвластных ему территорий. Все лица (подданные, граждане) государства, подпадающие под формальные и абстрактные требования закона, становятся связанными его требованиями. Государственный аппарат власти и управления располагает возможностями для принудительного исполнения требований закона, если одного убеждения становится недостаточно⁶.

Однако сам закон может быть справедливым или несправедливым, что тем не менее не является формальным препятствием для его исполнения. Его исправление или отмена традиционно является делом самого законодателя (монарха, парламента) или, в иных и более редких случаях, полномочием высшей (конституционной) судебной надзорной инстанции.

Источники права — это способы возникновения и фиксации правил и требований правового назначения. Самыми распространенными и типичными среди них были и остаются правовые обычаи и законы, принятые и поддерживаемые государственной властью. Гораздо реже и не у всех народов правовые требования и принципы входят в священные религиозные тексты, такие, как Веды, Библия и Коран. Чаще всего, особенно на первых стадиях общественного коллективизма, мифы и предания включали эти требования. Позднее таковым вместилищем сделались ученые комментарии к священным текстам и преданиям, а также соответствующие разъяснения и комментарии к сборникам законов⁷.

Кроме того, знание о праве можно получить из юридических документов, сообщающих о правовой, главным образом судебной, практике (решение дел, размеры взысканий, мера наказания и др.).

В средние века наряду со сборниками обычного (народного) права, которое передавалось от поколения к поколению в устной форме, появляются письменные документы королевского или поместного назначения (дарственные надписи с пожалованиями имений или должностей, судебные частные имущественно-правовые акты или же

⁶ Графский В. Г. Всеобщая история права и государства: Учебник для вузов. - 2-е изд., перераб. и доп. — М.: Норма, 2007. С.5.

⁷ Там же. С.7.

общие установления — королевские ордонансы, хартии, ассизы, указы, статуты). В этих установлениях содержались нормы, принципы и требования, регулировавшие отдельные стороны государственной и частной жизни: налоги, содержание войска, вопросы престолонаследия, обязанности уважать и обеспечивать права и вольности отдельных общин или сословий — знатных и простолюдинов, рыцарей и горожан, купцов и ремесленников, лиц духовного звания (епископы, капитулы, монахи).

В современную историческую эпоху особое значение приобретают акты, в которых фиксируются важные принципы общественного и государственного строя, обладающие характерными признаками конституций, т.е. основных общеустроительных законов, и потому часто не изменяемые или изменяемые только при определенных и, как правило, перечисляемых условиях. Таковыми по замыслу были и некоторые средневековые акты — Великая хартия вольностей Англии 1215 г., Семь партий в Испании и др. В Новое время документами такого рода стали Конституция США 1789 г., Конституция королевства Франции 1791 г. или несколько ранее Билль о правах 1689 г. в Англии⁸.

В Новое время все основные отрасли права, такие, как уголовное (карательное), гражданское, а также судебное право, подверглись кодификациям — собиранию в отдельные книги, более удобные в обращении, чем разрозненные законы. Это значительно облегчило не только пользование ими, но и научное их изучение и комментирование.

Исходя из вышесказанного, предмет историко-правовой науки, на наш взгляд, можно определить следующим образом.

История государства и права зарубежных стран — это наука, изучающая конкретно-исторические закономерности возникновения, развития и функционирования государственных и правовых учреждений и институтов в хронологической последовательности в рамках отдельных цивилизаций и у определенных народов, оказавших наибольшее влияние на политико-правовую эволюцию человечества.

1.2 Методология курса «История государства и права зарубежных стран»

Знания о процессах возникновения и развития государства и права в историко-правовой науке добываются с помощью различных методов (от греч. *methodos* — путь следования). В данном случае под методом понимается совокупность познавательных принципов, приемов и средств, позволяющих выявить содержание знаний об эволюции государственных и правовых учреждений у различных народов в

⁸ Графский В. Г. Всеобщая история права и государства: Учебник для вузов. - 2-е изд., перераб. и доп. — М.: Норма, 2007. С.10.

конкретный исторический период. По универсальности применения и характеру получаемых результатов можно выделить несколько групп методов: 1) общенаучные методы; 2) общелогические методы; 3) специально-юридические методы⁹.

Первую группу познавательных средств **составляют общенаучные методы**, носящие универсальный характер и используемые преимущественно в гуманитарных науках. Их особенность состоит как в их непосредственной направленности на предмет исследования, так и в особом подходе к нему.

Центральное место в историко-правовой науке занимает **исторический метод**. Его специфика обусловлена ориентированностью на особый подход к объяснению процесса возникновения и развития государственных и правовых институтов.

Во-первых, эволюция государства и права рассматривается в контексте причинно-следственных связей, обуславливающих их генезис и последующее развитие.

Во-вторых, он способствует выявлению совокупности социальных факторов, которые детерминируют их содержание в конкретно-исторический период.

В-третьих, позволяет проследить динамику изменений государственных и правовых учреждений с момента возникновения, обнаружить элементы повторяемости, а следовательно, сформулировать закономерности их развития.

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

Для понимания целостности политико-правовой истории применяется **системный метод**. Он рассматривает государственно-правовую сферу как систему, т.е. целое, состоящее из взаимосвязанных элементов, обращая внимание на характер ее обратных связей с внешней средой. Системный метод включает в себя **структурно-функциональный**, который исходит из того, что государственно-правовые явления представляют собой структуры, состоящие из элементов, где каждый из них выполняет определенную функцию, а все вместе они обеспечивают жизнедеятельность системы в целом. Если

⁹ История государства и права зарубежных стран : учебник для вузов / Р. Т. Мухаев. — 3-е изд. — М. : Издательство Юрайт, 2017. С.27.

какой-то элемент не справляется со своими функциями, тогда вся система плохо функционирует. Для историко-правовой оценки очень важно знать, каким образом достигаются законность и правопорядок на каждом качественно новом этапе развития общества.

При исследовании количественных сторон исторического процесса, когда объекту изучения присущи массовые цифровые показатели, используется **статистический метод**. Он позволяет:

- 1) выявить важные стороны политико-правовых изменений: размеры, протяженность, распространенность, темпы развития и т.д.;
- 2) отделить необходимое от случайного, выявить закономерность определенных процессов, связанных с массовыми явлениями. Количественный анализ историко-юридической проблематики осуществляется при помощи особых категорий, показателей, обработки материалов и приемов изучения, разработанных статистической наукой; среди них получение обобщающих, абсолютных, средних и относительных показателей, индексов, построение таблиц, графиков, динамических рядов и др. Прежде всего изучаемые исторические факты должны быть подвергнуты предварительной группировке, затем осуществляются подсчет и обобщение полученных данных, обычно проводимые в историко-юридической науке на базе научной гипотезы. Разумеется, после завершения работы гипотеза подвергается соответствующей корректировке или даже отвергается целиком.

Вторую группу методов — **общелогических** — составляют универсальные принципы и логические приемы познания.

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

В историко-правовой науке используются индукция и дедукция. Они основаны на различных принципах мыслительной деятельности.

Индукция предполагает при исследовании движение от частного к общему, когда на основе характеристики единичного элемента его признаки переносятся на всю систему. Например, на основе характеристики нормы права можно сделать более обобщенный вывод о системе права. **Дедукция**, наоборот, предполагает исследование объекта в направлении от общего к частному.

Например, если известно определение и признаки правоотношения, то можно вывести и его структурные элементы: субъект, объект, субъективные права и юридические обязанности. Наконец, **третья группа** методов — **специально-юридические**, выражающие особенности познания правовых явлений. Среди них метод правового моделирования, формально-юридический метод правового эксперимента и т.д., ориентированные на получение конкретного знания.

Чрезвычайно важное место среди специально-юридических методов занимает **формально-юридический**. Он акцентирует внимание на юридической форме, внешних признаках правовых процессов. В центре внимания формально-юридического метода оказываются как внешняя форма (структура нормативного акта, его внешние реквизиты, время издания, субъект правотворчества), так и юридическая техника, логика изложения, язык изложения правил. Этот метод помогает выработать умение отличать юридические факты и события от всех иных, а также навык законно (законопослушно) использовать правовые дозволения и запреты на практике. В Законах вавилонского царя Хаммурапи, жившего 36 веков назад, есть положение, которое не утратило своего формального значения и сегодня: «если человек возьмет жену и не заключит письменного договора, то эта женщина — не жена». Этот же метод помогает отличать юридические законы от других законов и правил (природных, моральных, технических, спортивных, ритуальных и т.д.)¹⁰.

Этот метод весьма практичен и употребляется не только юристами-профессионалами, но и всеми заинтересованными в правильном понимании юридических текстов людьми — от историков до политиков-практиков или участников судебного разбирательства, от истца и ответчика до свидетелей и зрителей. Умение отличать житейские события от юридических и обычную логику от юридической весьма существенно в делах не только лично-семейных (цепочка: человек родился — родился наследник с такой-то законной долей и т.д.), но и в договорных лично-имущественных, лично-властных, добрососедских и иных.

¹⁰ Графский В. Г. Всеобщая история права и государства: Учебник для вузов. - 2-е изд., перераб. и доп. — М.: Норма, 2007. С.13.

Этот метод незаменим при сравнительном анализе, обобщении законодательных актов различных стран и эпох. Однако его действие ограничено существованием письменных правовых документов. В случае их отсутствия формально-юридический метод дополняют другие. Например, **метод правового моделирования** ориентирован на идеальную реконструкцию отсутствующих элементов правоотношений и признание их юридической значимости.

1.3 Периодизация истории государства и права зарубежных стран

Потребность в выделении качественно различающихся этапов в развитии государственных и правовых учреждений связана с необходимостью понимания логики развития политико-правовых институтов, объяснения их меняющейся роли в жизни общества и индивида в разные исторические эпохи. Длительное время в советской историко-правовой науке доминировала **формационная периодизация** всемирной государственно-правовой истории, введенная в науку **К. Марксом**. Согласно ей, история государства и права есть процесс линейного прогрессивного развития от простых политико-правовых форм организации общества к более сложным, в основе которого лежит эволюция способа производства материальной жизни. По Марксу, «способ производства материальной жизни обуславливает социальный, политический и духовный процессы жизни вообще»¹¹. Способ производства как единство производительных сил и производственных отношений составляет базис, на котором возвышается надстройка: политические институты (государство, партии), право, мораль, религия, искусство и т.д. В этой связи государство и право не являются самостоятельными социальными институтами, они отражают существующий способ производства.

Поскольку каждой системе производства, согласно К. Марксу, соответствует свой тип государства и права, всемирная политико-правовая история включает четыре этапа: 1) рабовладельческое государство и право; 2) феодальное государство и право; 3) буржуазное государство и право; 4) социалистическое государство и право¹².

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

Во-первых, как показывает опыт, эволюция государства и права не обусловлена исключительно влиянием экономических отношений, а испытывает воздействие культурных, религиозных, политических,

¹¹ История государства и права зарубежных стран : учебник для вузов / Р. Т. Мухаев. — 3-е изд. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 1006 с. — Серия : Бакалавр. Углубленный курс. С.29.

¹² Там же. С.29.

географических и иных факторов. В этой связи в рамках одной системы производства, например, натурального хозяйства рабовладельческого общества, одновременно существовали различные формы государства и законодательства, в частности восточная деспотия, опирающаяся на религиозное право, и афинская демократия с развитым светским законодательством.

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

Другая классификация — **цивилизационная**, распространенная в западной юриспруденции, ориентирована на плюрализм политических и правовых моделей развития, обнаружение сходства и различий в политическом и правовом опыте разных народов.

В соответствии с теорией локальных цивилизаций А. Тойнби у человечества существует множество сценариев развития, и каждая страна реализует свой. Когда один или несколько народов, объединенных общей культурой, достигают высшей стадии, они находят свой путь развития, свой образ жизни. А. Тойнби выделяет 21 локальную цивилизацию на основе типа религиозного мировосприятия: западная, византийско-ортодоксальная, русско-ортодоксальная, арабская, индийская, китайская, дальневосточная, японо-корейская и т.д. В соответствии с господствующей в границах конкретной цивилизации системой ценностей формируются специфическое мировосприятие, понимание смысла жизни, судьбы, справедливости и соответствующие им государство и правовой порядок¹³.

Развивая теорию локальных цивилизаций, С. Хантингтон рассматривает государство и право в качестве универсальных механизмов адаптации общества к меняющимся условиям существования. В зависимости от типа мировосприятия (набора ценностей), степень общественного развития, обусловленная материальной и духовной культурой, экономической и политической

¹³ Тойнби А. Постигание истории: сб. М., 1996. С. 64, 441.

сферой. В этом значении цивилизация является самой крупной единицей измерения мирового исторического процесса, а история государства и права распадается на три периода: аграрный, индустриальный и постиндустриальный.¹⁴ Однако классификация С. Хантингтона страдает идеологической ангажированностью, прозападной ориентацией. Эгоцентризм его периодизации связан с восхвалением индустриальной западной цивилизации и соответствующих ей, государства и права.

Наиболее предпочтительной для целостного понимания логики государственно-правовой истории и идеологически нейтральной, на наш взгляд, является **историко-хронологическая** периодизация.

Она позволяет учитывать как влияние на эволюцию государственных и правовых институтов в разных странах в различные исторические периоды культуры, религии, экономики, психологии, социальных отношений, так и проследить эволюцию государств и права в контексте изменения их социального назначения на определенных этапах исторического развития. История государства и права подразделяется на четыре этапа.

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

2. Государство и право Средневековья (V в. — XVII—XVIII вв.).

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

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

Выводы

Предмет истории государства и права зарубежных стран специфичен в нескольких смыслах.

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

¹⁴ См.: Хантингтон С. Столкновение цивилизаций. М., 2003.

культурным фоном, позволяющим уяснить важнейшие тенденции политико-правового прогресса.

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

3. История государства и права зарубежных стран по форме знания представляет собой историко-теоретическую дисциплину. Знания о правовой и политической организации конкретного общества в определенную историческую эпоху представлены в единстве исторического и логического (теоретического) уровней познания. В силу конкретно-исторического подхода к государственно-правовым явлениям и процессам, присущим тому или иному обществу на том или ином этапе его развития, история государства и права зарубежных стран оперирует множеством исторических фактов, конкретных событий политической жизни, деятельности государств, правительств, классов, партий и пр. Но при этом история государства и права не представляет собой хаотичного набора знаний о прошлом государства и права. Статус историко-правовой науки в качестве самостоятельной отрасли юридического знания обусловлен ее способностью выявлять и формулировать конкретно-исторические закономерности политического и правового развития.

Конкретно-исторические закономерности развития государства и права имеют свою специфику по сравнению с закономерностями развития общества, ибо государство и право занимает в нем особое положение, обладает относительной самостоятельностью.

История государства и права призвана хранить и передавать достоверные знания и сведения об историческом опыте народов и стран в области обеспечения справедливого разрешения конфликтов личного или имущественного характера, об организации и разнообразной деятельности властных учреждений государства, о регламентировании участия граждан и отдельных социальных групп в делах общества и государства.

Для сегодняшних законодателей уже недостаточно знания одного отечественного законодательства в его исторической эволюции и преемственности, поскольку право в основных принципах и институтах лучше всего обзревается в общей картине истории права разных народов и государств данного исторического региона (Европа, Азия, Ближний Восток) или группы регионов.

Успешное решение стоящих перед историко-правовыми науками задач возможно только на основе подлинно научной методологии, которая представляет собой совокупность способов познания и приемов исследования, используемых для получения истинных и обоснованных знаний.

Наиболее предпочтительной была и остается периодизация, принятая в науке всеобщей истории: древность, средние века и современность (период новой и новейшей истории). Именно этой периодизации мы и будем придерживаться в дальнейшем изложении.

Право исторически предстает в нескольких разновидностях своей внешней фиксации (источники права) или областей регулирования (отрасли права).

Источник права в данном случае следует понимать и как способ возникновения (формообразования) права (из обычая, из установлений верховного правителя), и как совокупность требований правового характера, обнаруживаемых в текстах законов или в правилах и процедурах, отвечающих требованиям давней общепризнанной традиции.

2 Возникновение и развитие рабовладельческого государства и права в странах Древнего Востока

Говоря о странах Древнего Востока, обычно имеют в виду первые очаги цивилизации, возникшие в долинах великих рек (Нила, Тигра, Евфрата, Инда, Ганга, Хуанхэ, Янцзы). В рамках этих цивилизаций человечество впервые перешло от доклассового к классовому обществу, а, следовательно, именно там возникли первые протогосударства, переросшие затем в рабовладельческие, и зародилось представление о праве как регуляторе общественных отношений.

Один из дискуссионных вопросов – цивилизационная характеристика древневосточных обществ и соответственно типологизация древневосточных государств. Проблема эта возникла из-за различий методологических подходов в изучении этих явлений. Для науки прошлых столетий с ее ярко выраженным европоцентризмом характерно было при сопоставлении процесса развития стран Запада и Востока считать древневосточные общества «недоразвитыми», поскольку они не могли достичь уровня социально-экономического развития античных обществ. Это представление было положено в основу политической доктрины колониализма, оправдывающегося необходимостью опеки над «отсталыми» странами Востока.

Сторонники формационного подхода выдвинули идею о специфике стран Востока, хотя все равно считали, что при всем различии Запада и Востока, они проходят единые стадии развития – первобытно-общинную, рабовладельческую, феодальную, буржуазную формацию. В работе К. Маркса «Британское владычество в Индии» была выдвинута теория «азиатского способа производства» как специфического уклада социально-экономического бытия общества, для которого присуще такие черты:

- аморфность классовой структуры общества;
- господство общинного уклада, при возникшем, но не получившем монопольного положения в обществе рабовладельческом укладе;
- отсутствие частной собственности на землю.¹⁵

Наличие этих черт в истории древневосточных обществ в целом признается и современными исследователями, однако, работы востоковедов в XX века позволили совершенно по-иному взглянуть на проблему типологизации древневосточных обществ. Исходя из идеи

¹⁵ Подробнее о развитии взглядов К. Маркса и Ф. Энгельса на «азиатский способ производства» см.: Тер-Акопян Н.Б. Развитие взглядов К. Маркса и Ф. Энгельса на азиатский способ производства и сельскохозяйственную общину. – «Народы Азии и Африки», 1965, № 2, 3; Платонов Д.Н. Проблемы азиатского способа производства в работах К. Маркса и Ф. Энгельса. — «Экономические науки», 1978, № 1; и др.

существования локальных цивилизаций, был начат активный поиск не только, но и особенно в развитии древневосточных цивилизаций. В частности были выдвинуты и доказаны следующие тезисы:

- древневосточные общества нельзя отнести к классовым социумам, это – доклассовые общества;
- многоукладность экономики, обусловившей пестрый социальный состав общества;
- особая роль общины, обладавшей устойчивостью;
- верховным собственником земли являлось государство, общины только владели ею;
- сословно-правовой статус индивида не всегда совпадал с его социально-экономическим положением.

Древний мир — эпоха в истории человечества, доминирующей линией развития которой было утверждение рабовладельческого способа производства, возникновение первых классовых обществ и государств.

2.1 Возникновение и особенности развития древневосточных рабовладельческих государств

Термин «Древний Восток» условно применяется к большой географической зоне, включающей Египет, Междуречье, Китай, Индию. В древности здесь сложились благоприятные условия для появления первых государственных образований. К числу таких условий следует отнести оптимальную экологическую среду: субтропический климат с жарким сухим летом и мягкой зимой. Бассейны великих рек – Нила, Тигра и Евфрата, Инда и Ганга, Хуанхэ и Янцзы – образуют районы с плодородной почвой.

Однако продуктивное земледелие, позволявшее накапливать избыточный продукт, становилось возможным только при создании единой ирригационной системы. Необходимость коллективного освоения земель во многом предопределила не только формы хозяйственной деятельности, но и политической организации. Потребность в консолидации усилий общин усложнила управленческие функции и привела к формированию надобщинных структур. В IV – III тыс. до н.э. древневосточные родоплеменные структуры уже трансформируются в протогосударства. В своем государственном развитии страны Древнего Востока прошли в целом типичный путь – от небольших племенных образований (номовых городов-государств) к гегемониям-царствам, а затем к относительно централизованным империям, создаваемым за счет завоеваний своих соседей и аннексий.

В Древнем мире мощным государствообразующим фактором выступали военные завоевания. Зачастую именно завоеватели ускоряли процесс создания централизованного государства: прекращали межплеменные столкновения, борьбу родоплеменной знати за власть и занимали место правящей элиты. Так, вторжение на Индостан индоариев во II тыс. до н.э. положило начало древнеиндийской цивилизации в долине Ганга. В Древнем Китае возникновение раннего государства было связано с завоеванием военно-политического союза Шан-Инь на рубеже XII–XI вв. до н.э. племенем Чжоу, которое сумело подчинить разноплеменное население и наладить эффективную административную систему. Итогом завоевательной политики Саргона Аккадского (2316–2261 гг. до н.э.) стало объединение всей Месопотамии в крупнейшую державу – Шумеро-Аккадское царство.

Важным обстоятельством в процессе образования государств Древнего Востока стало появление феномена «власть–собственность»: ведь особенностью древневосточных цивилизаций являлось отсутствие полной частной собственности на землю и множественность владельческих прав на нее¹⁶. Верховным собственником земли считалось государство в лице правителя, что нашло отражение в праве государства распоряжаться ею, контролировать земледелие и взимать с общинников ренту – налог. В странах Древнего Востока сложился мощный государственный сектор – царские и храмовые хозяйства. Часть земель передавалась аристократии, должностным лицам, воинам с правом распоряжения ими вплоть до продажи. Однако частное землевладение было обусловлено выполнением повинностей в пользу государства. Коллективным же наследственным владельцем большинства земель выступала община, которая распределяла наделы между общинниками. Таким образом, земля и право на доходы от нее распределялись в соответствии с объемом власти и административным статусом между правителем, чиновниками, общиной в лице старейшин и непосредственных владельцев. Это привело к тому, что административный аппарат одновременно занял положение и социальной элиты.

Впоследствии совершенствование системы государственного управления, активная завоевательная политика неизбежно приводили к превращению древневосточных государств в империи. Как известно, империя – это сложное политическое образование, объединяющее население под началом жесткой централизованной власти. Для стран Древнего Востока характерна к тому же ранняя централизация государственной власти, что привело к формированию особой формы государства – так называемой **«восточной деспотии»** (в переводе с

¹⁶ Сажина, В.В. История государства и права зарубежных стран. Древний мир и Средние века: ответы на экзаменац. вопр. / В.В. Сажина [и др.]. – Минск: ТетраСистемс, 2011.С.5.

древнегреческого – неограниченная, жестокая власть одного правителя). Как показывает история, в то время она являлась самым стабильным государственным режимом. Действительно древние государства в неизменном виде существовали тысячелетиями и в глазах народа были незыблемыми. Например, Египетское царство возникло в VI тыс. до н.э. и прекратило свое существование только в 525 г. до н.э. после завоевания персами¹⁷.

Деспотия представляет собой неограниченную монархию со специфической системой административных и правовых отношений. Характерные особенности всех деспотических государств - это:

- 1) сосредоточение всей полноты власти (законодательной, исполнительной и судебной) у единоличного главы государства;
- 2) сакральный характер власти правителя или обожествление монарха;
- 3) наличие подчиненного деспоту разветвленного административного бюрократического аппарата, осуществляющего всеохватывающий надзор за бесправными подданными;
- 4) постоянный приток рабов как результат завоевательных войн;
- 5) привлечение в массовом масштабе рабов и крестьян – общинников к работам общегосударственного значения (рытье каналов, возведение дамб и др.);
- 6) отсутствие гарантированного права собственности;
- 7) отсутствие свобод, полное подавление личности, безграничная власть человека, ею облеченного, и бездействие закона.

Бесспорно, что в том или ином виде отмеченные черты прослеживались и в истории императорского Рима, и в феодально-абсолютистской Европе¹⁸

Вся полнота власти в древневосточных государствах принадлежала наследственному монарху. Он единолично управлял страной, обладая огромной законодательной и судебной властью. Столь обширные полномочия деспота вытекали из административно-хозяйственных функций, которые изначально являлись основными для древневосточных государств. Государство в лице правителя организовывало общественные работы, связанные с сооружением системы искусственного орошения, со строительством дворцово-храмовых комплексов и обработкой царского земельного фонда.

Степень концентрации власти в руках деспота была различной и зависела от сложившихся в том или ином регионе условий. Так, наибольшей властью обладали египетские фараоны и китайские ваны (императоры).

¹⁷ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006.С.12.

¹⁸ Рамазанов А.Х., Халифаева А.К. История государства и права зарубежных стран: Краткий курс лекций. – М.: Юристъ, 2004.С.19.

Деспотия в Древней Месопотамии и Древней Индии была весьма ограничена. Например, в Месопотамии наиболее полной царская власть была лишь в эпоху Древнеавассинийского Царства, когда царю Хаммурапи (1792–1750 гг. до н.э.) удалось создать подлинную империю. Но даже тогда можно говорить об автономии древнеавассинийской общины (действовали общинные органы управления, выполнявшие административно-финансовые и судебные функции).

Для древнеиндийской цивилизации, в свою очередь, характерно существование слабых и кратковременных государств. При радже всегда действовал постоянный совещательный орган из брахманской и кшатрийской аристократии – паришад. Ограниченность монархической власти в Древней Индии связана с варновой системой и автономностью общин, чьи жесткие внутренние религиозно-нравственные установки являлись альтернативой эффективной администрации и государственному принуждению. Только династия Маурьев в IV в. до н.э. удалось создать империю с централизованной системой управления. Однако даже при Маурьях лишь часть империи находилась под непосредственным управлением царя, т.к. ряд полуавтономных областей сохранял свои органы управления и обычаи.

В древневосточных государствах существовали как минимум три основных административных ведомства:

- финансовое (изыскивало средства, необходимые для содержания разветвленного управленческого аппарата, пропитания людей, занятых на работах государственного значения, и т.п.);
- военное (поставляло в страну рабов–иностранцев);
- ведомство общественных работ (обеспечивало строительство, поддержание оросительных систем, прокладку дорог, возведение храмов и пр.).

Все три ведомства составляли основу государственного бюрократически организованного аппарата власти¹⁹.

Функция массового устрашения была основной в древневосточном государстве. Египтяне, например, по словам Геродота, будучи самыми набожными из людей, верили, что все на свете принадлежит богам. Куда бы ни обращал свои взоры египтянин, всюду он видел творения бога: сама жизнь казалась ему божественной тайной. Небесные тела с их загадочным движением, плодородная земля, дающая урожай, благословенный Нил воспринимались жителем Египта как творение могущественных божеств.

В этой связи восточная деспотия может быть также охарактеризована как теократическая монархия. Правитель считался

¹⁹ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.14.

ставленником или потомком богов, выступая в качестве посредника между миром людей и сверхъестественных сил. Именно обожествление личности монарха определяло неограниченный характер его власти и укрепляло принадлежавшие ему полномочия. Главным же является обожествление древневосточного правителя в массовом сознании.

Так, в Египте фараон считался прямым избранником верховного бога Солнца Ра. Его личность была священной, его имя запрещалось произносить, т.к. это могло нанести правителю вред. Уход фараона из жизни обставлялся как величайшее событие для людей и богов. В III тыс. до н.э. зародился ритуал торжественного погребения фараонов, и строительство загробного жилища фараона – пирамиды – рассматривалось как важнейшая общественная обязанность египтян. Только одна пирамида фараона Хеопса возводилась в течение 20 лет при участии 100 тыс. человек.

Шумеро-аккадские цари также придали своей власти сакральный характер: покровителем царя считался царь богов Энлиль. Царь Нарам-Суэн (Нарамсин) даже велел именовать себя «Богом Аккада». В Вавилоне лугаль (царь) принимал власть якобы прямо «из рук» верховного бога Мардука. В Китае ван (царь) считался сыном Неба.

В Индии и Китае обожествление в древности власти монарха имело философское обоснование и отличалось рационализмом, который выражался в приоритете административных потребностей над религией. Так, в Древней Индии считалось, что царь мог реализовать свои божественные начала, но мог, однако, и уклониться от своих обязанностей (и привести тем самым, народ к гибели). В то же время Брахма, создатель Вселенной, превознес над другими людьми варну кшатриев, из которых происходили раджи (цари).

В Древнем Китае после чжоуского завоевания в XI в. для легитимизации власти новых правителей была сформулирована концепция «Мандата Неба». Предполагалось, что верховное божество (Небо) вручило права на управление Поднебесной добродетельному и мудрому правителю, получавшему титул «сына Неба». Рационализм усилился с появлением конфуцианства: сравнение государства с большой семьей добавило правителю авторитет «отца и матери» перед своими подданными.

Заметим, что важнейшей опорой деспотии являлся **развитой бюрократический аппарат**. Многочисленная администрация была строго организована и поделена на ранги на трех уровнях управления – центральном, региональном и местном (общинном). Жесткая иерархическая система предполагала соблюдение субординации, подчинения нижестоящих чиновников вышестоящим. Место в служебной иерархии определяло и социальное положение. Однако внутри аппарата отсутствовало разграничение между выполнением государственных

обязанностей и выполнением личных поручений деспота. Как правило, функции государственного управления совмещались с обслуживанием личных и хозяйственных интересов правителя. Характерными методами отбора бюрократии было назначение правителем на чиновничьи посты родственников, приближенных по собственному усмотрению или же по рекомендации влиятельных лиц, а то и предоставление должности по праву знатности²⁰.

Классическим образцом подготовки чиновников стал Древний Китай, где в основу формирования правящей элиты был положен принцип меритократии (принцип индивидуальной заслуги). Конфуций предложил систему этического воспитания чиновников. Чиновник должен был, обладая особыми качествами и достоинствами, накапливать знания – средство создания гармоничного благополучного государства. Нормой политической культуры стала обязанность служащего при необходимости наставлять правителя, предостерегать его от ошибки. Китайский министр Шан-Ян ввел новую систему из 20-ти чиновничьих рангов, соответственно которым чиновники занимали должности и получали жалование. В основу бюрократического контроля была положена система взаимной слежки и круговой поруки. Чиновники отвечали за проступки своих коллег: им вменялось в обязанность донести на провинившегося.

Таким образом, коллективные формы производства, незыблемость социальной структуры, огромная роль религии и бюрократии предопределили традиционность древневосточных обществ, а также особую роль государственных институтов. Государство оформилось в восточную деспотию.

2.2 Особенности государственного строя и управления древневосточных государств

Еще в период Раннего царства (XXX–XXVII вв. до н.э.) в **Древнем Египте** начинает формироваться государственный аппарат. В этот период во главе государства находился царь, которого окружал многочисленный двор, состоявший из придворных чинов и прислужников. Уже тогда значение царской власти подчеркивалось изначальным обожествлением ее носителя. В дальнейшем особенность государственного строя Древнего царства (XXVII–XXII вв. до н.э.) заключается в усилении централизации управления. Вся законодательная, исполнительная и судебная власть сосредоточивалась в руках фараона, и все важные дела государства – мероприятия по орошению, суд, назначения и пожалования, наложение

²⁰ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.20.

повинностей и освобождение от них, военные походы, государственное строительство – проводились под руководством главы государства.

После царя главным лицом в государственном аппарате был верховный сановник – визирь. В его компетенцию входили: управление деятельностью верховных судебных органов, руководство государственными мастерскими, управление частью областей и государственными хранилищами. Начало эпохи Среднего царства (XXI–XVIII вв. до н.э.) характеризуется почти неограниченной властью местных правителей – номархов. Это объясняется так называемым «первым переходным периодом» в истории Древнего Египта, который существовал примерно в XXII в. до н.э. и характеризовался крайней раздробленностью страны. Объединению государства и укреплению центральной власти способствует замена независимых правителей областей новыми, подчиненными царской власти²¹.

Основной чертой государственного строя в период Нового царства (XVI–XI вв. до н.э.) становится укрепление системы централизованного бюрократического управления. Страна была разделена на два административных округа: Верхний и Нижний Египет, каждым из которых руководил особый наместник фараона. Административные округа по-прежнему делились на области – номы. Города и крепости возглавляли начальники, которых назначал фараон. Первым и высшим сановником оставался визирь.

Другими важными чиновниками были главный казначей и начальник всех царских работ. Многочисленные чиновники-писцы записывали приказы, надзирали за работами земледельцев и ремесленников, подсчитывали доходы, поступавшие в казну.

Древневавилонское царство во II тыс. до н.э. было также централизованным государством. Законодательная, исполнительная и судебная власти находились в руках царя. Глава государства считался наместником бога-защитника. Царские полномочия ограничивались зажиточными слоями богатых городов и сильным жречеством, которое выступало блюстителем неприкосновенности прав городов. Большими городами управляли наместники царя. В Вавилонии три города занимали привилегированное положение: Вавилон, Ниппур, Сиппар (льготные грамоты, которыми обладали эти города, лишали царей права отправлять в тюрьму их граждан, требовать у них солдат, работников для храмовых хозяйств). Возвышались умелые и опытные чиновники-писцы, что способствовало вытеснению ими родовой знати. К высшим сановникам государства относились: визирь, дворецкий, казначей, кравчий, главный военачальник. В системе государственных органов управления различались полномочиями центральные и местные. На

²¹ История государства и права зарубежных стран: Учебник для вузов Ч.1. / Под общ. ред. Н.А.Крашенинниковой и О.А.Жидкова. – М.: Норма, 2003. С.3-7.

местах сохранялись органы общинного самоуправления, осуществлявшие административную, финансовую и судебную власть.

Для магадхо-маурийского периода **в Древней Индии** (вторая половина I тыс. до н.э.) характерны усиление монархической власти и падение роли институтов племенного управления. Главой государства там являлся царь. Царь возглавлял государственный аппарат и обладал законодательной властью, был главой фискальной администрации, верховным судьей, издавал нормативные акты, назначал крупных государственных чиновников. При смене власти строго соблюдался принцип наследования: еще при жизни царь назначал одного из своих сыновей наследником престола. Важное место при дворе занимал царский жрец, принадлежавший к влиятельному брахманскому роду. При царе действовали различные советы.

В эпоху Маурьев (IV–II вв. до н.э.) древнеиндийское государство имело следующее административно-территориальное деление: главные провинции; обычные провинции; области; округа; деревни.

В древнекитайском государстве Шан (Инь) во II тыс. до н.э. на раннем этапе сохранялись черты родоплеменной военной демократии. В дальнейшем же наблюдается переход всей полноты власти к царю – вану, возглавлявшему государственный аппарат. Высшие должности занимали по назначению царя его близкие родственники, а более мелкие должности – профессиональные чиновники (писцы), сборщики налогов, судьи и т. п. Должностные лица подразделялись на категории: высших гражданских чиновников, военных чиновников, советников, прорицателей.

В период Западного Чжоу (1122–742 гг. до н. э.) в Китае укрепляется строй рабовладельческого государства, усложняется его система правления. Общество этого периода характеризуется увеличением численности рабов, развитием крупного землевладения. Верховная власть принадлежала наследственному царю (вану), однако централизованное государство в течение всего периода Чжоу не сложилось. Ван непосредственно управлял только столичной областью, а большей частью страны управляли владетельные князья. Территории княжеств подразделялись на мелкие административные единицы, сложившиеся на базе прежнего родоплеменного деления. Низшей административно-территориальной единицей была сельская община.

Государственный аппарат, которым руководил высший сановник (сян), состоял из приближенных, личных слуг вана и доверенных рабов. Сян был главой административного аппарата и ближайшим помощником вана по управлению страной. Система управления в царстве Чжоу была дворцовой: служащие являлись одновременно и должностными лицами, обладающими разнообразной компетенцией. Высшие чиновники разделялись на три класса: старшие, средние, младшие.

Примечательно, что в этот период в Древнем Китае собственником земли формально считался царь, однако рабовладельческая аристократия могла вполне свободно распоряжаться своими владениями. С течением времени право крупных рабовладельцев на владение землей окончательно заменяется правом собственности на землю.

Древнеегипетское государство в период Раннего царства представляло собой племенной союз, где основную массу населения составляли свободные крестьяне-общинники. В Египте раньше, чем в других странах, сложилось классовое рабовладельческое общество: уже в период Раннего царства в результате многочисленных войн появились пленники-рабы, труд которых широко использовали в крупных хозяйствах.

В период Древнего царства развитие хозяйства достигло высокого уровня. Социальное и имущественное расслоение населения было четко определено. Крупная рабовладельческая знать, обладавшая огромными земельными владениями, находилась на верху общественной лестницы, занимая важные должности при дворе и в государственном управлении. Крестьяне-общинники составляли основную рабочую силу государства. Хотя рынок рабов в эпоху Древнего царства уже существовал, но он не удовлетворял хозяйственных потребностей – рабов было мало (патриархальное рабство).

Особое положение в египетском обществе занимали жрецы. Они были окружены всеобщим почитанием ввиду того, что только они обладали знаниями о загробном мире, владели искусством врачевания, возведения сложных архитектурных сооружений, умели вычислять площади земельных участков. Жрецы служили опорой царской власти, обожествляя и прославляя фараонов.

Эпоху Среднего царства характеризуют значительное возрастание численности рабов в частных хозяйствах при укреплении экономического положения землевладельцев, а также расслоение сельских общин, из которых выделяются мелкие собственники – неджесы. Слой неджесов, в свою очередь, разделился на бедных, или маленьких неджесов (мелких крестьян) и сильных неджесов – их разбогатевших представителей, становившихся писцами, торговцами и землевладельцами. Основная масса общинников-земледельцев беднела. В целях наложения различных дополнительных повинностей на непривилегированный слой населения ежегодно проводился их учет.

В период Нового царства рабовладельческие отношения охватили все общество, хотя сохранялся их патриархальный характер. Труд рабов не только широко использовался в домашнем хозяйстве: из их среды выходили также ремесленники, каменотесы, кузнецы, ткачи, строители и работники других профессий. В то же время продолжалось социально-

экономическое возвышение жречества, которое превратилось в замкнутую наследственную касту. Возросшее богатство высшего жречества укрепляло его независимость от центральной власти²².

Что касается **Древнего Вавилона**, то низший общественный слой там составляли рабы – вардум. Ими становились военнопленные, а также порабощенные и ставшие бесправными бывшие свободные граждане. Рабы подразделялись на: царских, храмовых и частновладельческих. Все эти группы рабов не обладали правосубъектностью и рассматривались законом как вещь, находящаяся в полной собственности хозяина.

Свободное население Древнего Вавилона делилось на две группы: полноправных (авилум) и неполноправных (мушкенум). Основную массу населения составляли полноправные свободные граждане – авилум. Они обладали полной правосубъектностью: могли владеть землей, исполняли имущественные и личные повинности, могли занимать высшие государственные должности. Жители покоренных городов и областей, не являвшиеся членами древневавилонской общины – мушкенумы, были вынуждены арендовать землю у храма, государства либо авилума на условиях несения службы в пользу арендодателей. Но это не означало, что мушкенум не мог обладать собственным имуществом: в его хозяйстве даже зачастую использовался труд собственных рабов.

Наряду с делением по сословиям древневавилонское общество подразделялось и по профессиональным занятиям: первое место занимали придворные служащие – царские телохранители и высшее жречество; далее следовали военнотружущие (редум, баирум, декум, лубуттум). В соответствии с важным государственным значением религии и храмов почетное положение среди профессий занимали храмовые служители. Немногим уступало им по положению в обществе и светское чиновничество – писцы. На низших ступенях профессионально-служебной лестницы находились крупные купцы, предприниматели, врачи, ремесленники.

В Древней Индии разложение первобытнообщинного строя и развитие общественного и имущественного неравенства привело к появлению самобытных сословий – варн. Все свободные граждане стали делиться на группы, не равные по общественному положению, правам и обязанностям²³. С оформлением рабовладельческого государства деление всех свободных на четыре варны было объявлено извечно существующим порядком и освящено религией. В соответствии с Законами Ману были легитимированы:

²² Черниловский З.М. Всеобщая история государства и права. – М.: Юристъ, 2002. С.3-8.

²³ История государства и права зарубежных стран: Учебник для вузов Ч.1. / Под общ. ред. Н.А.Крашенинниковой и О.А.Жидкова. – М.: Норма, 2003.С.12.

- брахманы – члены жреческих родов;
- кшатрии – военная и светская аристократия;
- вайшьи (вайшии) – лично свободные полноправные общинники;
- шудры – низшая варна, неполноправные члены общины.

Образ жизни каждой варны был определен специальными законоустановлениями (дхармами). В компетенцию первых двух варн входило государственное управление в самом широком значении. Вайшьям предписывалось заниматься земледелием, скотоводством, ремеслом и торговлей. Шудры должны были находиться в услужении у трех высших варн. С течением времени сословия становились все более замкнутыми. Этому способствовали: преимущественная эндогамность – заключение браков между представителями одной варны; определенная, наследственно закрепленная профессия; поклонение одним и тем же богам.

Первоначально переход из одной варны в другую строго запрещался (ограничивалась возможность смешанных браков). Устанавливалось разное материальное возмещение за убийство человека в зависимости от его принадлежности к определенной варне: за проступки члена высшей варны по отношению к члену низшей полагалось более мягкое наказание и наоборот. Впоследствии с превращением свободных общинников в зависимых крестьян, вайшьи стали по значению приближаться к шудрам, а две первые варны окончательно обособились от двух низших. С началом I тысячелетия новой эры варны плавно преобразуются в касты – профессионально замкнутые корпорации.

Рабство Древней Индии отличалось неразвитостью и крайней патриархальностью: наряду с рабовладельческими отношениями продолжали сохраняться пережитки первобытнообщинного строя. Древнеиндийские рабы могли иметь семьи, собственность, обладали правами наследования, собственности на получаемые дары. Свободный человек, становясь рабом, не утрачивал своих семейных, родовых и варновых связей. В праве древнеиндийского государства отсутствует отчетливое противопоставление свободных и рабов; хотя государство и было в целом рабовладельческим, но варны подменяли типичные для Древнего Востока сословия. Тем не менее, Законы Ману выделили виды рабов: захваченные под знаменем (военнопленные); рабы за содержание; рабы, рожденные в доме хозяина; купленные; подаренные; доставшиеся по наследству; рабы в силу наказания.

Однако рабский труд не играл сколь-нибудь значительной роли в экономике Древней Индии, и отличительной чертой древнеиндийского рабовладения было наличие развитого законодательства,

направленного на ограничение произвола хозяина по отношению к рабу²⁴.

2.3 Характерные черты права древневосточных рабовладельческих государств

Источниками права в **Древнем Египте** первоначально были обычаи, а с развитием государства – также законодательная деятельность фараонов.

К сожалению, большинство памятников египетского права не сохранилось. Самые первые законы были якобы написаны Миной (Менесом), основателем первой династии фараонов. Имеются данные о фараонах, которые составляли сводные законоположения по различным отраслям управления (Сасихис, Бокхорис, Амасис). Но эти ценнейшие памятники права не сохранились. Наличие свода законов косвенно подтверждается в речении Ипусера (XVIII в. до н.э.): «Свитки законов судебной палаты выброшены, и по ним ходят на перекрестках...». Ипусер был огорчен гибелью законности и правопорядка. Народное восстание, свидетелем которого он был, до основания разрушило весь государственный правовой механизм («Начальники повержены, спасаются бегством»).

В типичной восточной деспотии – Древнем Египте – **право** верховной **собственности** на весь земельный фонд было закреплено за фараоном. С его одобрения совершались различные формы земельных пожалований отдельным субъектам. Еще в древности египетские законы содержали детальные предписания о праве собственности, его формах (царская, храмовая, общинная, частновладельческая), владении и распоряжении недвижимым имуществом. Сделки с землей, скотом, рабами заключались по ритуалу, с участием свидетелей, в том числе жреца, и обычно в суде. Из-за особой ценности земли в Египте был создан особый порядок перехода ее из рук в руки, предусматривающий совершение трех действий:

- первое – достижение соглашения между продавцом и покупателем о предмете договора и производстве платежа;
- второе – клятва продавца перед лицом богов, подтверждавшая договор;
- третье – ввод покупателя во владение, что вело к переходу права собственности на землю.

В Египте существовали следующие виды земельных владений: государственные; храмовые; частные; общинные. Самыми крупными

²⁴ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006.С.16.

землевладельцами были храмовые хозяйства и царские вельможи. Они могли свободно совершать различные сделки с землей – дарить, продавать, передавать по наследству. Движимое имущество (рабы, рабочий скот, инвентарь) могло находиться в личной и иной собственности более широкого круга лиц и быть предметом различных сделок. Отметим виды договоров, наиболее типичных для древнеегипетского права: договор займа; договор найма; договор купли-продажи; договор аренды земли; договор поклажи; договор товарищества²⁵.

Египетское право содержало нормы о **браке и семье**. Родители и близкие принимали самое активное участие в подборе жениха и невесты. Согласия молодых не всегда спрашивали. Браки между кровными родственниками запрещались, но фараоны могли жениться на сестрах и даже дочерях. Судья как-то сказал: «Никакой закон не разрешает браки с сестрами, но закон позволяет фараону делать все, что он хочет». В Древнем Египте существовали гаремы. А Рамзес II за 67 лет царствования имел пять главных жен, «великих царских супруг», и много жен рангом ниже. У него было 162 сына.

Брак в Древнем Египте заключался на основе договора между мужем и женой. Имущество, принесенное женой в виде приданого, оставалось собственностью жены, что также определялось договором. Замужняя женщина могла распоряжаться своим имуществом.

Развод осуществлялся свободно для обеих сторон. Если развод начинался по инициативе мужа, жене возвращалась часть приданого и часть имущества, нажитого совместно. Жене полагалась доля приданого и в том случае, если она покидала мужа по своей воле. Вдова могла пользоваться всем имуществом, но продать или подарить могла только свою долю. Как видим, древнеегипетские законы последовательно охраняли имущественные интересы женщины.

Вместе с тем законы и обычаи фиксируют превосходство главы семьи, мужа, брата. Муж мог избить палкой жену, однако в «разумных пределах»: увечья наказывались. Виновный должен был доказывать, что больше не тронет свою жену, иначе мог получить сто палочных ударов и лишиться прав на совместно приобретенное имущество.

Женитьба, размеры приданого, рождение ребёнка, смерть фиксировались в Доме жизни. При таком акте присутствовали свидетели. В отличие от греков, египтяне не целовались, а прикасались друг к другу носами. Супруги затем вместе ходили в храмы, причем муж мог держать жену за талию даже в общественных местах. Неверность мужа не наказывалась, ему разрешалось иметь наложниц. Неверность жены каралась смертью. Жена, «которая обманывала и поедом ела

²⁵ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.23.

своего мужа», была сожжена, – говорится в одной из надписей. В другой сказано, что за неверность муж убил жену и бросил собакам.

Египетское право разрешало **наследование** как по закону, так и по завещанию. Наследниками по закону были дети обоих полов. Завещание могли составить и муж, и жена²⁶.

Древнеегипетское право признавало **преступлениями** широкий круг деяний, которые можно условно объединить в следующие группы:

- посягательства на государственный и общественный строй – измена, заговор, мятеж, разглашение государственной тайны. Эти преступления считались наиболее тяжкими, и в случаях их совершения ответственность наряду с непосредственным виновником несли все члены его семьи;
- преступления религиозного характера – убийство священных животных, чародейство;
- преступления против личности – убийство, членовредительство;
- имущественные преступления – кража; обвешивание, обсчет покупателя;
- преступления против чести и достоинства – прелюбодеяние, изнасилование.

В числе древнеегипетских преступлений также упоминаются: восстания против фараона; неповиновение властям; отказ участвовать в общественных работах; ограбление; взятки; чародейство; убийство кошки, льва, крокодила, совы, летучей мыши, если они считались священными животными в данной местности.

Законы и обычаи особо охраняли культовые сооружения. «Кто ограбит или повредит статую, роспись, надпись или любой предмет погребального культа, того ждет проклятье...». «Кто содеет подобное, да сожрет его крокодил, да укусит его змея. Никто не нальет им воды, не совершит погребальных церемоний, сыновья не займут их место, будут голодать, их боги не получают хлеба. Их жен будут насиловать на их глазах».

Целью **наказаний** было устрашение. Преступников ставили к столбу, избивали палками, пытали, отправляли на каторгу в рудники, каменоломни, хоронили живьем – однако не помогало: в начале царствования XXI династии все гробницы в Долине царей и Долине цариц были вскрыты и ограблены. Установлен исторический факт сговора стражников с грабителями, низшими жрецами, чиновниками. Распространенным наказанием была смертная казнь. Кроме того, применялись членовредительские наказания, избивание палками, заключение в тюрьму, отдача в рабство, денежные штрафы. Вид

²⁶ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.24.

наказания зависел от положения преступника и тяжести преступления. Участники восстания подлежали поголовному истреблению. За другие тяжкие преступления могли сослать в рудники. Жестокие казни предусматривались по отношению к грабителям царских гробниц, а за хищение храмового имущества взыскивался штраф в 100-кратном размере (обычная кража требовала компенсации в 2–3-кратном размере). Подделка документов каралась отсечением руки. Лишение чести считалось одним из тяжелых и позорных наказаний и применялось за дезертирство из армии, неподчинение начальнику. Уголовное наказание грозило тому, кто давал в залог мумию своего предка²⁷.

На начальном этапе существования Древнего царства преступления против родственников разбирали глава семьи, позднее эта функция перешла к судье. Предания содержат нелестные отзывы о представителях судейского сословия за их крючкотворство, пристрастность. **Судебный процесс** проходил одинаково как по уголовным, так и по гражданским делам. Дело начиналось с заявления потерпевшей стороны (частное производство). В качестве средств доказывания служили свидетельские показания, клятвы. При следствии весьма обычным было применение пытки. Делопроизводство в целом носило письменный характер.

Законы Хаммурапи в Древнем Вавилоне. Знаменитый и уникальный в своем роде свод норм древнего права был составлен в XVIII в. до н.э. по указанию и, возможно, с участием самого Хаммурапи. Законник обнаружили французские археологи в 1901 году. Черный базальтовый столб, на котором высечен текст законов, сохранил изображение Хаммурапи²⁸.

По мнению ученых, Законник подвел итоги деятельности правителя. Законы написаны на живом разговорном вавилонско-аккадском языке. Формулировки закона четкие, ясные. Законник отражает многовековой итог юридической мысли и практики, в нем заметно влияние древних законов Шумера и Аккада. Он состоит из трех условных частей: введения, перечня 282 статей и заключения. Следуя традиции, Хаммурапи провозглашает себя поборником Справедливости, Истины, Милосердия.

Источниками сборника послужили: обычное право; шумерские судебники; нововавилонское законодательство, судебные казусы.

При царе Хаммурапи **собственность на землю** достигла наивысшего уровня развития. В Вавилоне существовали следующие виды земельной собственности: царская; храмовая; общинная; личная.

²⁷ История государства и права зарубежных стран: Учебник для вузов Ч.1. / Под общ. ред. Н.А.Крашенинниковой и О.А.Жидкова. – М.: Норма, 2003. С.19.

²⁸ История государства и права зарубежных стран: Учебник для вузов Ч.1. / Под ред. К.И.Батыра. – 4-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2004. С. 20.

Царским и храмовым хозяйством управлял царь. С развитием индивидуальной (личной) собственности на землю сокращались общинные земли. Поэтому земли могли свободно продаваться, сдаваться в аренду, передаваться по наследству. Каких-либо ограничений на подобные сделки со стороны общины не существовало.

Законодательству Хаммурапи были известны **договоры**: аренды; имущественного найма; личного найма; займа; купли-продажи; хранения; товарищества; мены; поручения. Большую роль в гражданско-правовых отношениях того времени играет аренда земли, поэтому в Законах Хаммурапи имеется ряд статей, посвященных аренде поля, сада, даже еще не освоенной земли. В Законах упоминаются различные виды имущественного найма: помещений, домашних животных, судов, повозок, рабов. Устанавливается плата за наем вещей, а также ответственность в случае потери или гибели нанятого имущества. При помощи договора личного найма нанимали сельскохозяйственных рабочих, врачей, ветеринаров, строителей. Законами определяются порядок оплаты труда этих лиц и их ответственность за результаты труда. Особенностью законодательства Хаммурапи в отношении договора займа (как денежного, так и натурального) является стремление оградить должника от кредитора и предотвратить развитие долгового рабства. Законы подробно регулировали следующие положения:

- ограничение максимального срока отработки долга тремя годами;
- ограничение процентов, взимаемых ростовщиком (20 % годовых в случае займа денег, 33 1/3 годовых в случае займа зерна);
- ответственность кредитора в случае смерти должника в результате жестокого обращения с последним²⁹.

Договор купли-продажи также был распространен ввиду существования личной собственности на движимое и недвижимое имущество. Купля-продажа регламентировалась следующими положениями: продажа ценных предметов (земли, построек, рабов, скота) осуществлялась в письменной форме при свидетелях; существовал своеобразный «гарантийный срок», например, 1 год при продаже раба; продавцом мог быть только собственник вещи; продажа имущества, изъятого из оборота, считалась недействительной.

Брак заключался на основе письменного договора между будущим мужем и отцом невесты и был действительным только при наличии этого договора. Главой семьи был муж. Замужняя женщина обладала некоторой правоспособностью: она могла иметь свое имущество; сохраняла право на принесенное ею приданое; имела право на развод;

²⁹ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.25.

могла наследовать после мужа вместе с детьми. Однако права жены были ограничены: за неверность (определяемую в законе как прелюбодеяние) она подвергалась суровому наказанию; если была бесплодна, то мужу разрешалось иметь дополнительную жену. Будучи главой семьи, отец имел над детьми сильную власть: он мог продавать детей; отдавать их в качестве заложников за свои долги; отрезать язык за злословие по поводу родителей.

Хотя закон и признавал **наследование** по завещанию, преимущественным способом наследования по Законам Хаммурапи являлась наследование по закону. В качестве наследников выступали: дети, в том числе усыновленные; внуки; дети от рабыни-наложницы, если отец признавал их своими. Отец не имел права лишить наследства сына, не совершившего преступления.

Общего понятия **преступления** и перечня всех деяний, которые признаются преступными, Законы Хаммурапи не дают. Однако из содержания правовой компиляции можно условно выделить три вида преступлений:

- против личности;
- имущественные;
- против семьи.

К преступлениям против личности законы относили неосторожное убийство. Об умышленном убийстве ничего не говорилось. Подробно рассматривались различного рода членовредительства: повреждения глаза, зуба, кости. Отдельно отмечалось причинение побоев. Среди имущественных преступлений законы называли кражу скота, рабов. Отличными от кражи преступлениями считались грабеж, укрывательство рабов. Преступлениями, подрывающими устои семьи, законы считали прелюбодеяние (неверность жены, но не мужа) и кровосмешение. Также преступными являлись действия, подрывающие авторитет отцовской власти³⁰.

Целью **наказаний**, предусмотренных Законами Хаммурапи, являлось возмездие. Основными видами наказаний являлись:

- смертная казнь в различных вариантах: сожжение, утопление, сажание на кол;
- членовредительские наказания: отрубание руки, отрезание языка и т. п.;
- денежные штрафы;
- изгнание из общины.

При определении наказания за преступления, совершенные против личности, законодатель руководствовался «принципом талиона» –

³⁰ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006.С.27.

«равное за равное», когда виновному назначалась та же участь, что и потерпевшему.

Ведение **процесса по уголовным и гражданским делам** осуществлялось одинаково и начиналось по жалобе потерпевшей стороны. Доказательствами служили свидетельские показания, клятвы, а также ордалии (например, испытание водой, регламентированное ст.2 Законов). Согласно нормам процессуального права судья обязан был лично исследовать дело. Изменить свое решение судья не мог под угрозой крупного штрафа и лишения должности без права возвращения к ней.

Переходя к главному памятнику **древнеиндийского права – Законам Ману** отметим, что они являются так называемой дхармашастрой – сборником норм, правил (дхарм), определявших поведение древних индусов в их повседневной жизни. Данные нормы носили религиозный характер и были, скорее, философско-этическими, чем правовыми. Всего в Законах Ману 12 глав, которые состоят из 2685 статей, написанных в форме ритмических двустиший (шлок). Статьи, содержащиеся в главах VIII и IX, отчасти в III и XII, имеют преимущественно правовое содержание. Прочие главы в основном отражают существующее варновое (кастовое) устройство³¹.

По форме Законы Ману являются сборником священных текстов и норм обычного права. Законодатель внес в этот величайший труд многие правовые идеи Ригведы, Махабхараты, Артхашастры, а также опыт государственного управления до и после династии Маурьев. И, наконец, в нем нашли отражение взгляды знаменитых философов, теологов, выдающихся государственных деятелей на право, управление, на этику и смысл человеческой жизни.

Брахманы (составители законов) стремились ограничить самодержавие царя. В Законах Ману неоднократно повторяется мысль, что первейшая обязанность монарха – охрана, защита подданных, обеспечение условий выполнения людьми дхарм. Весьма показательно, что в законах Ману нет указаний на право царя издавать законы. Более того, традиция предупреждает царя о тяжелых карах за несоблюдение главных обязанностей, вплоть до права подданных выступать против неугодного правителя.

В соответствии с Законами Ману существовали следующие способы возникновения **права собственности**: наследование; получение в виде дара или находки; покупка; завоевание; ростовщичество; исполнение работы; получение милостыни; давность владения (10 лет).

³¹ Там же.С.30.

Приобретать вещь можно было только у собственника. Запрещалось доказывать право собственности ссылкой на добросовестное владение. Если у добросовестного приобретателя обнаруживалась украденная вещь, она возвращалась прежнему собственнику. Уже в период создания Законов Ману в Индии понимали разницу между «собственностью» и «владением», уделяя значительное внимание охране личной собственности, в первую очередь, собственности на землю. Земли подразделялись на земли царские, общинные и земли частных лиц. Законы Ману охраняли также движимое имущество, упоминая рабов, скот, инвентарь как наиболее значительное из этой категории.

В Законах Ману рассматриваются и **обязательственные правоотношения**. В основном в Законах говорится об обязательствах из договоров. Рассматриваются следующие виды договоров: договор займа; договор найма рабочей силы; договор аренды земли; договор купли-продажи; договор дарения.

Наиболее подробно описывается договор займа. Закон устанавливает нерушимость и преемственность долговых обязательств. Если должник не мог уплатить долг в назначенный срок, он обязан был его отработать. Допускалось возвращение долга с помощью силы, хитрости, принуждения. В случае смерти должника долг мог перейти на сына и других родственников умершего.

Вследствие применения труда свободных наемных работников (кармакаров) Законы Ману уделяют большое внимание договору найма рабочей силы. Условия заключения договора зависели от работодателей. Неисполнение договора влекло штраф, а виновному не выплачивалось жалованье.

Договор аренды земли получил развитие в Древней Индии ввиду проникновения в общину процесса имущественной дифференциации – землю были вынуждены арендовать разорившиеся общинники.

Договор купли-продажи в соответствии с Законами Ману должен был совершаться в присутствии свидетелей и считался действительным лишь в этом случае. В качестве продавца мог выступать только собственник вещи. Закон устанавливал определенные требования к предмету договора и запрещал продавать товар плохого качества, недостаточный по весу и т.п. Сделку можно было расторгнуть без каких-либо уважительных причин, но не позднее, чем в течение 10 дней после совершения купли-продажи.

В Законах Ману рассматривались также **обязательства из причинения вреда**. В качестве основания для возникновения такого обязательства указывались порча имущества, а также вред, причиненный движением повозки по городу. Виновный должен был возместить причиненный ущерб и уплатить штраф царю.

В Древней Индии **брак** представлял собой имущественную сделку, в результате которой муж покупал себе жену, и она становилась его собственностью. Главой семьи был мужчина. Законы Ману требовали от жены почитать своего мужа как бога, даже если он «лишен добродетели». Женщина полностью зависела от своего супруга и сыновей – в детстве ей полагалось быть под властью отца, в молодости – мужа, после смерти мужа – под властью сыновей. За неверность она подвергалась суровому наказанию вплоть до смертной казни. В соответствии с варновым устройством общества жена должна была принадлежать только той же варне, что и муж. В исключительных случаях мужчинам разрешалось вступать в брак с женщинами из более низкой варны, но женщине из высшей варны вступать в брак с мужчиной низшей варны запрещалось.

Древнеиндийское право не знало **наследования** по завещанию, а только по закону: имущество после смерти родителей либо делилось между сыновьями, либо оставалось у старшего сына, который становился своего рода опекуном оставшихся в доме младших братьев. Дочери от наследования устранились, но братья должны были выделить им для приданого по одной четверти своей доли.

Законам Ману известны следующие **уголовно-правовые** категории: формы вины; рецидив; соучастие; зависимость тяжести преступления от принадлежности потерпевшего или виновного к определенной варне. Законы Ману знали также понятие необходимой обороны (убийство, совершенное при защите себя, охране жертвенных даров, защите женщин и брахманов, не наказывалось). Это указывает на относительно высокий уровень развития уголовно-правовой отрасли. В то же время Законы сохранили следующие понятия: принцип талиона (равное за равное); ордалия (суд богов); принцип коллективной ответственности общины за преступление, совершенное на ее территории, если преступник неизвестен.

Виды **преступлений**, выделяемых Законами Ману:

- государственные преступления;
- преступления против собственности;
- преступления против личности;
- преступления, посягающие на семейные отношения.

На первом месте по тяжести стоят государственные преступления – служба врагам царя, поломка городской стены либо городских ворот³².

Далее Законы Ману подробно описывают преступления против собственности и против личности. Среди имущественных преступлений законы выделяют кражу как тайное похищение имущества, отграничивая

³² Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006.С.31.

её от грабежа, совершаемого в присутствии потерпевшего. Если же хищение было сопряжено с применением насилия к потерпевшему, то это выделялось в отдельный вид преступлений (разбой). Учитывалось также, был ли застигнут вор на месте преступления, совершена кража днем или ночью. Наказывались укрывательство вора и недонесение о виденной краже.

К насилию, совершенному над личностью, Законы Ману относили убийство и телесные повреждения. Насильника считали худшим злодеем, чем вора, сквернословия и причинителя телесных повреждений.

Преступлениями, посягающими на семейные отношения, Законы, в частности, считали прелюбодеяние, посягательство на честь женщины.

Существовало множество видов **наказаний**, в том числе: смертная казнь в различных вариантах (посаждение на кол, сожжение на раскаленной кровати или на костре, утопление, затравливание собаками и др.); брахману взамен смертной казни полагалось бритье головы; членовредительские наказания (отрезание пальцев, рук, ног); тюремное заключение; штрафы; изгнание.

Различия в ведении **процесса** по уголовным и гражданским делам не было, а сам процесс носил преимущественно состязательный характер. Для рассмотрения исков Законы Ману называют восемнадцать поводов, в том числе: неуплату долга, заклад, продажу чужого, нарушение соглашения.

Суд от администрации не был полностью отделен. Дела рассматривались, следуя порядку варн. Верховный суд вершил царь с брахманами. Законы детально регламентировал использование свидетельских показаний, которые служили основным источником доказательств. Ценность показаний соответствовала принадлежности свидетеля к определенной варне. В качестве свидетеля не могли выступать заинтересованные лица и женщины – последние могли свидетельствовать лишь «за» или «против» женщин. При отсутствии свидетелей в качестве доказательств применялись ордалии различных видов: испытание огнем, весами, водой и т. п.

Главными объектами **права собственности в Древнем Китае** были земля и рабы. Право различало понятия собственности, владения и распоряжения. Земля, в принципе, считалась государственной собственностью, но владела ею община, и это являлось основой хозяйственной жизни. Знать получала землю вместе с покоренным населением. Однако письменные свидетельства о сделках с куплей-продажей земли в частную собственность не сохранились.

В XI в. до н.э. (начало правления династии Чжоу) проводилась важная земельная реформа. Царь (ван) в своих интересах ввел так называемую систему колодезных полей: каждая община имела девять полей, участков, квадратов. Восемь полей находились в частном

пользовании крестьян. Девятое, в центре, обрабатывалось совместно всеми общинниками. Урожай с него шел вану. Реформа обеспечила своевременное и регулярное поступление в казну основной части натуральной подати с общины. Подать была не слишком обременительной для крестьян (меньше, чем десятина).

В позднем Чжоу положение крестьян ухудшилось, так как крупные собственники стали делить пожалованные земли на участки и сдавать их в аренду на кабальных условиях. Новая система вводилась не сразу, а в течение нескольких столетий (с VI до III вв. до н.э.), но подорвала основы общинного землевладения. Появление денег, ростовщичество, свободной купли-продажи земли означало вступление китайского общества в новый этап его развития³³.

Рабы в период Инь были объектом государственной собственности. Хотя рабы и находились во владении частных лиц, институт купли-продажи рабов еще не был развит. Лишь во времена Чжоу стал возможен обмен и покупка рабов. В V–III вв. до н.э. существовали две категории рабов: государственные и частные. В период Цинь (III вв. до н.э.) возникает широкая и свободная торговля рабами.

Древнекитайское обязательственное право регламентировало различные виды **договоров**, в том числе: договор мены; договор купли-продажи; договор дарения; договор займа; договор аренды земли; договор личного найма. Договор мены появился одним из первых. Договор купли-продажи предписывалось заключать в письменной форме с обязательной уплатой пошлины. Широкое распространение получили договоры дарения земли, рабов, колесниц, оружия и другого имущества. Договор займа, появившийся в период Чжаньго, оформлялся долговой распиской. Ему сопутствовали возможности отсрочки платежа, внесения залога, выдачи письменных обязательств. Появилось ростовщичество, долговое рабство. В V–III вв. до н.э. часто заключался договор аренды земли.

Брак в Древнем Китае заключали родители. Семья была большая, патриархальная, с культом предков и многоженством. Муж (отец) имели в семье абсолютную власть. Замужняя женщина полностью зависела от власти мужа и не могла иметь личного имущества. Право унаследовать имущество жена имела, но это право было ограниченным.

Среди **видов преступлений**, известных в Древнем Китае, можно выделить:

- государственные – мятеж, заговор;
- религиозные – шаманство, выбрасывание золы на улицу;

³³ История государства и права зарубежных стран: Учебник для вузов Ч.1. / Под ред. К.И.Батыра. – 4-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2004.С.27.

- против личности – убийство, нанесение телесных повреждений;
- против собственности – кража, грабеж, убой чужого скота;
- воинские – неявка к установленному сроку на место сбора, трусость и др.

Вообще же в эпоху Чжоу насчитывалось более 3000 различных деяний, признававшихся преступлениями³⁴.

Обычай кровной мести, возникший и развившийся в догосударственном Китае, с появлением государственной власти был вытеснен системой телесных наказаний и широким применением смертной казни. Основной целью наказания во времена династии Цинь окончательно становится устрашение. За преступления осужденных приговаривали к различным **видам наказания**: битью палками, ударам плетью, отрезанию носа, отсечению ног, рук, ушей, выкалыванию глаз, превращению женщин в рабынь-затворниц и смертной казни. Смертная казнь была простая (обезглавливание) и квалифицированная: сожжение, повешение, четвертование, закапывание живьем и землю. Но существовал и выкуп за наказание. Так, избежать клеймения можно было, уплатив вану 100 хуаней (примерно 2 килограмма меди) за ногу, за нос – 200 хуаней, за оскорбление – 600, за смертную казнь – 1000. Наказания множили число инвалидов, но, судя по всему, преступность не исчезала. Система наказания знала укрывательство и недоносительство, за что виновного рубили пополам. Община, где действовало правило круговой поруки, отвечала за правонарушения своих членов.

Судебный процесс в периоды Инь и Западного Чжоу носил обвинительно-состязательный характер. Позднее этот вид процесса был вытеснен розыскным, Высшей судебной инстанцией являлся император (ван), который мог непосредственно разбирать судебные дела. Судебные функции на местах исполняли представители местной администрации. Мелкие проступки, споры об имуществе рассматривали органы общины (суд еще не был отделен от администрации).

Государственный аппарат располагал многочисленными чиновниками, в числе которых были лица, разыскивавшие преступников, боровшиеся с ворами и разбойниками, начальники тюрем, судебные исполнители (лица, приводившие в исполнение судебные решения).

Конфуций (V в. до н.э.) и его единомышленники распространяли в Древнем Китае новые взгляды на роль права. По их мнению, деление людей на правителей и управляемых заложено в самой природе человека, оно извечно и неизменно. Лучше всего управлять народом не через посредство закона, а через систему исторически сложившихся

³⁴ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.33.

норм поведения людей. Конфуцианство проповедовало сохранение древних традиций: подчинение подданных властям, младших – старшим; осуждало чрезмерное обогащение; требовало от властей заботиться о бедных.

Выводы

Страны Древнего Востока внесли большой вклад в развитие мировой цивилизации. Они заложили первоначальные основы многих духовных и материальных ценностей, которые впоследствии были восприняты и творчески развиты, став достоянием всего человечества.

Важнейшим аспектом изучения истории этих государств является проблема взаимодействия природы и общества в условиях относительно низкого уровня развития производительных сил и соответственно высокой степени зависимости человека от окружающей среды. Не менее значима проблема причинно-следственных связей, обусловивших возникновение государства и права. Поэтому особое внимание уделяется ряду областей Древнего Востока, прежде всего долинам Нила, Евфрата, Инда, Ганга, Янцзы, Хуанхе, оказавшимся особенно благоприятными для обитания человека. Здесь раньше, чем в других регионах, получило развитие оседлое, основанное на ирригационной системе земледелие с относительно устойчивыми урожаями. Появление во многом в связи с этим прибавочного продукта и присвоение значительной его части родоплеменной знатью стимулировало наиболее раннее в истории разложение первобытно-общинного строя, зарождение классового общества и государства.

При этом выявились важные тенденции общественного и государственно-правового развития значительной части основных стран Древнего Востока. Это, прежде всего, длительное сохранение сельской общины, базирующейся на натуральном хозяйстве и потому замкнутой в себе экономически и в значительной мере политически. Совместным трудом крестьян-общинников в основном поддерживались и развивались оросительные системы.

Консервация общинных структур, в свою очередь, в немалой степени замедляла развитие частной собственности на землю. При таких условиях долго преобладали полупатриархальные, но от этого не менее тяжелые формы эксплуатации, главным образом посредством внеэкономического принуждения, в интересах монарха, знати и жречества. Удельный вес труда рабов был относительно невелик, хотя и постоянно возрастал. Увеличивались и другие формы эксплуатации свободных (ростовщичество, наем работников и т. д.), а также покоренных племен.

Все это в конечном итоге оказывало влияние на государство. Являясь инструментом классового господства, оно в ряде основных стран утвердилось в форме так называемой восточной деспотии. Вся полнота власти, не ограниченной законом, принадлежала монарху, обожествляемому и правящему посредством войска и чиновничества. Идеологической основой деспотизма стала религия, обожествлявшая личность и власть главы государства³⁵.

Существовала определенная закономерность в становлении деспотической формы правления. Первоначальные государственные структуры обычно возникали на основе и в территориальных границах отдельных племен или племенных союзов, сохраняя многие пережитки первобытно-общинного строя. Эти небольшие по территории так называемые номовые государства возглавлялись правителями, нередко потомками племенных вождей, власть которых ограничивали совет знати и народное собрание. Такие властные структуры, первоначально не всегда монархические, в результате союзов и особенно завоеваний превращались в большие относительно централизованные государства. Их образование в немалой степени обуславливалось необходимостью поддержания в должном порядке единой для большей части речной долины ирригационной системы. По мере усложнения классовых и общенациональных задач государства и особенно сохранения политической самоизоляции сельских общин монархия в ряде стран, не встречая серьезного противодействия в народе, постепенно приобретала форму деспотии.

Исторически было обусловлено и развитие права стран Древнего Востока. Отражая тенденцию, присущую праву всех народов, находившихся на первоначальной ступени развития юридической мысли, оно долго оставалось обычным и лишь постепенно становилось писанным. Важнейшие дошедшие до наших дней памятники права Древнего Востока — законы Хаммурапи (Вавилон) и законы Ману (Древняя Индия) — подтверждают как первое, так и второе. При этом законы Ману особенно отчетливо фиксируют один из первых в истории юриспруденции подходов к проблеме совмещения права и морали, права и религии. Нарушение правовой нормы рассматривалось и как нарушение морально-религиозных предписаний.

Вместе с тем праву стран Древнего Востока была присуща высокая степень национальной обособленности и соответственно своеобразия и исключительности. Причиной тому во многом стала относительная географическая разобщенность государств.

³⁵ История государства и права зарубежных стран: Учебник для вузов Ч.1. / Под ред. К.И.Батыра. – 4-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2004. С.12.

3 Возникновение и развитие античных рабовладельческих государств (Древняя Греция)

Древняя Греция, а точнее Эллада занимала обширную территорию, которая охватывала юг Балканского полуострова, острова Эгейского моря, побережье Фракии, западную береговую полосу Малой Азии, Южной Италии и часть Сицилии. Сами греки называли себя эллинами в честь своего божества Эллина, а греками их впоследствии прозвали римляне.

В конце III тыс. до н.э. Греция подверглась завоеванию племен ахейцев. Микенское царство стало первым государственным объединением различных племен и родов. Наличие централизованной власти, сосредоточенной в руках вождя, единая система налогообложения и административное деление напоминали организацию власти древневосточных протогосударств. Однако под натиском новых (дорийских) завоеваний Микенская цивилизация пала.

Процесс последующего возникновения античных государств имел очень важную особенность. Плутарх, знаменитый древнегреческий историк (I в. н.э.) в своих «Сравнительных жизнеописаниях» полагал, что отцом-основателем Спарты был мифический Ликург, который стал царем по ретре, т.е. по устному договору спартанцев с божествами. Таким же основателем Афин, как полагал Плутарх, был богочеловек – Тесея (сын земной женщины и бога Посейдона, который подарил ему божественную власть), совершивший массу сверхъестественных подвигов. Таким образом, Плутарх считал сверхъестественное происхождение античных государств очевидным фактом. Изучая античную государственность, необходимо учитывать это обстоятельство. Исторические личности часто заменяются легендарными, а взамен обоснованных фактов предлагаются их версии.

В науке распространено деление послемикенского этапа древнегреческой государственности на три основных периода:

- гомеровский период – XI–IX вв. до н.э.;
- архаический период – VIII–VI вв. до н.э.;
- классический период – V– V вв. до н.э.³⁶.

Для гомеровского периода (XI–IX вв. до н.э.) характерно господство родоплеменных отношений, когда в традиционном понимании еще не существовало государственного устройства и преобладала первобытная военная демократия. К концу данного периода родоплеменные

³⁶ История государства и права зарубежных стран: Учебник для вузов Ч.1. / Под общ. ред. Н.А.Крашенинниковой и О.А.Жидкова. – М.: Норма, 2003. С.34.

отношения окончательно разлагаются, и на смену родовому строю приходит строй рабовладельческий.

В архаический период создается сильное Афинское государство, речь о котором пойдет ниже.

Во времена классического периода происходит расцвет древнегреческого рабовладельческого общества и полисного строя. В V в. до н.э. Греция отстаивала свою самостоятельность в греко-персидских войнах (500–449 гг. до н.э.). Большой вклад в победу над персами внесло объединение греческих полисов (Афин, Коринфа и многих др.) в Делосский морской Союз под главенством Афин. Поэтому союз фактически превратился в афинскую морскую державу – архе, которую некоторые ученые характеризуют как своеобразную античную конфедерацию. Каллиев мир был заключен в 449 г. до н.э. Он стал победным для греков и прекратил греко-персидские войны. Таким образом, первый Афинский морской союз выполнил стоявшую перед ним военно-политическую задачу.

Второй Афинский морской союз был создан в 378 г. до н.э. с целью противостояния Пелопоннесскому союзу, возглавляемому Спартой. Пелопоннесский союз представлял собой группировку греческих полисов, в которых преобладали олигархические порядки, и господствовала аристократия. После поражения в Пелопоннесской войне Афины навсегда утратили свою ведущую роль в истории Древней Греции.

3.1 Возникновение государства в Афинах. Реформы Солона и Клисфена

Примерно к XI-X вв. до н.э. на территории Древней Греции возник город, названный в честь его богини-покровительницы Афинами. Древнегреческая мифология утверждает, что Афинский полис возник, как уже говорилось, в Аттической области юга Балканского полуострова как результат проведения легендарным базилевсом Тесеем объединения обособленных родовых общин вокруг афинского акрополя. Этот процесс получил в исторической литературе название «синойкизм». Свободное же население афинской общины было разделено Тесеем на несколько социальных групп:

- эвпатриды – родовая аристократия, владельцы крупных земельных участков;
- геоморы – земледельцы, мелкие земельные собственники, постепенно попадавшие в долговую зависимость к эвпатридам;
- демиурги – ремесленники.

Вместе с геоморами демиурги составляли демос – народ, населявший Аттику. Кроме того, наряду с рабами и свободными людьми

существовал также промежуточный слой – метеки, лично свободные, но лишенные политических и некоторых экономических прав, неграждане Афинского полиса³⁷.

Управлялись Афины ареопагом – советом старейшин (предположительно он существовал с VIII в. до н.э.) и девятью ежегодно избиравшимися из среды аристократов архонтами. По мере роста имущественного неравенства и создания межплеменной общности произошли важные изменения в системе органов власти и управления. Базилевс утрачивает реальные властные полномочия, превращаясь в религиозную и судебную второстепенную фигуру. Средоточием же законодательной власти становится народное собрание.

Наиболее отчетливо необходимость социальных преобразований обозначилась в начале VI в. до н.э., когда в Афинском государстве началась «великая смута». В 594 году на должность главного архонта был избран **Солон**. По мнению современников, он являлся компромиссной фигурой, что доказывалось в последующем его политикой «золотой середины», цель которой заключалась в восстановлении гражданского мира и социальной стабильности.

Важнейшей из реформ Солона стала сейсахтейя, или «стряхивание бремени», что означало прощение всех должников и отмену долгового рабства. Все должники освобождались, а проданные за границу выкупались за общинный или государственный счет. Теперь ответственность по долгам ограничивалась только имуществом, а не личной свободой должника. Солон провел также серию экономических преобразований: установил максимум частного землевладения, ввел свободу завещаний, запретил вывоз хлеба за границу, способствовал вывозу оливкового масла, поощрял развитие греческих ремесел, провел эффективную денежную реформу.

Важнейшим достижением этого периода стала цензовая реформа, нанеся первый удар по родовому делению древнеафинского общества. Все население страны делилось на четыре разряда в соответствии с имущественным цензом: пятисотмерников, всадников, зевгитов, фетов. Принадлежность к каждому из этих разрядов определялась размером годового дохода («мер зерна») и влияла на объем политических и гражданских прав. Так, например, на должность архонтов могли претендовать только пятисотмерники. Представители же второго и третьего разрядов могли занимать все высшие (кроме архонтов) должности в государстве. Феты могли избирать и быть избранными в новый орган – суд присяжных (гелиэю). Был также – для противовеса ареопагу – создан Совет четырехсот. Он избирался в количестве ста представителей (от первых трех разрядов) из четырех

³⁷ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.36.

племен сроком на один год. Ареопаг и народное собрание в Древних Афинах продолжали функционировать.

Однако политика Солона, являясь компромиссной, не удовлетворяла ни низшие, ни верхние слои общества. Логическим продолжением преобразований Солона стали реформы Клисфена, пришедшего к власти после низвержения тирании в 509 г. до н.э. **Клисфен** окончательно ликвидировал остатки родового строя, введя новое административное деление. В Афинах была создана принципиально иная территориальная организация. Все население страны было поделено на сто демов, обладавших самоуправлением. Демы объединялись в 10 фил, управлявшихся выборными органами. От каждой филы избирался стратег. Вместо Совета четырехсот вводится Совет пятисот, формировавшийся уже не по родовому, а территориальному признаку и отстранивший аристократию от давления на органы власти. Процедура остракизма (голосования глиняными черепками в народном собрании), введенная Клисфеном, способствовала демократизации процесса политических изгнаний. В этот период были значительно расширены права метеков и других групп населения. Поэтому преобразования Клисфена были последовательно демократическими³⁸.

3.2 Политическая организация рабовладельческой демократии в Афинах

Дальнейшая демократизация политической системы афинского государства была связана с именами Эфиальта и Перикла. Сущность реформы стратега **Эфиальта** (462 г. до н.э.) заключалась в том, что он, организовав судебный процесс над коррумпированными членами ареопага, отнял у него право налагать вето на постановления Народного собрания и передал его суду присяжных – гелиэе. Принадлежавшее ареопагу ранее право контроля над должностными лицами и надзора за исполнением законов перешло к Совету пятисот и Народному собранию. Одновременно были сужены и судебные полномочия ареопага: в его ведении сохранялись только религиозные и некоторые уголовные дела. Ареопаг, таким образом, почти полностью был лишен политической власти. Кроме того, с именем Эфиальта античная традиция связывает обычай выставлять все документы (декреты и постановления) на Агоре для всеобщего ознакомления. Однако знатные и богатые люди не хотели расставаться с определенными привилегиями и льготами, что вызвало их ожесточенное сопротивление всем нововведениям.

³⁸ Черниловский З.М. Всеобщая история государства и права. – М.: Юристъ, 2002. С.33.

Проявлением этой борьбы явилось, в частности, успешное покушение на Эфиальта, организованное сторонниками олигархических традиций.

После убийства Эфиальта афинскую демократию возглавил **Перикл** – выходец из знатного афинского рода, прекрасно образованный и одаренный политик. С его именем связывают не только проведение реформ, но и разработку новых принципов управления обществом, в основе которых – требование политического профессионализма и формирование новой социальной философии. Перикл, бессленно избравшийся стратегом в 444–429 гг. до н.э., сплотил вокруг себя союз единомышленников, своеобразную политическую и интеллектуальную элиту афинского общества, при поддержке которой он осуществлял все свои внешне- и внутривполитические мероприятия.

Аристотель связывает с именем Перикла два важнейших законодательных новшества:

- о гражданских правах,
- об оплате должностных лиц (судей).

Вводя такое новшество, как оплата труда чиновников (до этого их работа на благо государства была безвозмездной), Перикл открывал дорогу для участия в государственных делах широкому кругу афинских граждан, в том числе малообеспеченных.

В тесной взаимосвязи с началом выплат жалованья чиновникам, а также солдатам, матросам и участникам народных собраний, находилась и другая проведенная Периклом реформа – гражданская. В соответствии с ее требованиями гражданином Афин мог считаться лишь тот, чья мать и отец были свободными афинянами. Гражданская реформа Перикла преследовала цель формирования наиболее оптимального по численности гражданского коллектива, в чем в тот период был особенно заинтересован афинский демос.

Таким образом, вследствие многочисленных реформ государственное устройство Древних Афин стало представлять собой демократическую республику с разделением властей, в которой афинские граждане – мужчины пользовались равными правами и могли принимать активное участие в политической жизни. Замещение государственных должностей строилось на принципах выборности, срочности, коллегиальности, подотчетности, первоначальной (до реформ Перикла) безвозмездности³⁹.

Основными органами власти и управления Афинского государства являлись: народное собрание; Совет пятисот; гелиэя; коллегия стратегов; коллегия архонтов.

³⁹ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.36.

Верховным органом власти было народное собрание – эkkлeсия, которая принимала законы, решала вопросы войны и мира, избирала должностных лиц, заслушивала отчеты магистратов по окончании сроков полномочий, решала дела по продовольственному снабжению города, обсуждала и утверждала бюджет, осуществляла контроль за правильным воспитанием юношей. В народном собрании мог выступить любой участник, но ему запрещалось в своей речи повторяться, оскорблять своего оппонента и говорить не по существу. В то же время полномочия народного собрания не были безграничными. Проекты законов поступали для рассмотрения в народном собрании только из Совета пятисот. Эkkлeсия также не обладала судебными полномочиями.

Совет пятисот – Булэ – являлся рабочим органом народного собрания. Он избирался по жребию из числа полноправных мужчин старше 30 лет по 50 человек от филы. Один состав совета функционировал в течение одного года. Здесь были представлены все разряды афинского населения. Совет занимался подготовкой предварительных заключений по вопросам, которые рассматривались на заседаниях народного собрания; заслушивал отчеты высших должностных лиц; осуществлял контроль за соблюдением решений народного собрания; курировал деятельность администрации и финансового аппарата. По истечении срока полномочий члены Совета давали народу отчет.

К органам исполнительной власти (магистратам) относились коллегия десяти стратегов и коллегия девяти архонтов. Основными функциями коллегии стратегов были верховное руководство и командование всеми вооруженными силами Афин.

Высшим судебным органом была гелиэя (суд присяжных), действовавшая под руководством коллегии архонтов. Гелиэю составляли 6 тысяч человек (по 600 от каждой филы), ежегодно избравшихся по жребию архонтами из числа полноправных граждан не моложе 30 лет.

Отметим также, что прочими судебными органами в Афинах были другие коллегии, каждая из которых разбирала лишь определенные дела: ареопаг (суд по делам о некоторых тяжких умышленных преступлениях); коллегия эфетов (неосторожные убийства); суд диэтетов (гражданско-правовая юрисдикция по большинству дел); коллегия сорока (ограниченная гражданско-правовая юрисдикция); коллегия одиннадцати (суд по делам с участием рабов).

3.3 Особенности государственного строя в Спарте

Спартанское государство возникло в IX в. до н.э. в результате синойкизма, т.е. слияния обособленных родовых общин – ахейской, проживавшей на территории Лаконики, и дорийской, вторгшейся с

завоеванием. Среди полисов Древней Эллады Спарта занимает особое место. Ее общественная система и политический режим уникальны и даже загадочны. До сих пор не выяснены причины и обстоятельства формирования здесь специфических устоев общества, его своеобразных традиций. Для Спартанского государства характерно классовое рабовладельческое общество, сохранившее пережитки первобытнообщинного строя и военную организацию⁴⁰.

Территория Спарты изначально находилась на юге полуострова Пелопоннес, но постепенно спартанцы захватили всю Лаконику. Нехватка плодородных земель особенно стала ощущаться в VII в. до н.э. Начались войны за захват Мессении, расположенной в центре полуострова. В результате двух Мессенских войн под властью Спарты оказалась обширная территория с многочисленным населением. Здесь проживало 200 тысяч государственных рабов-илотов, 32 тысяч чужестранцев-периэков. Спартанцев (мужчин-воинов) было только 10 тысяч. Войны, грабеж поработанного народа обогатили знать Спарты; начались раздоры; аристократы стали игнорировать прежние обычаи, традиции; факты беззакония, самоуправства приняли широкие масштабы. Спартанская община оказалась на грани развала.

По преданию, в начале VII в. до н.э. перепуганные правители Спарты несколько раз обращались за помощью и советом к легендарному Ликургу состоявшему в должности опекуна царя. **Ликург** уже тогда считался знаменитым ученым-законоведом, якобы был лично знаком с Гомером, имел славу способного государственного деятеля и блестящего организатора. Есть основания верить источникам, которые сообщают, что Ликург штудировал законы критских царей о государственном устройстве. Убедив народ принять его законы (ретру) об общественном и государственном устройстве, их автор, по преданию, уморил себя голодом, сочтя свою задачу выполненной.

Реформы Ликурга – это целый комплекс преобразований социально-экономического и правового характера. Очевидна их направленность против аристократов. После реформ знать формально исчезла, как бы растворилась в массе демоса. За короткий срок Ликург навел образцовый порядок, избавил народ от смут и неурядиц. Легенды приписывают ему создание устоев спартанского общества, которые поражали своей стабильностью. В самом деле, четыре столетия (до Пелопоннесской войны) в Спарте не было политических потрясений, смут, заговоров.

По реформам все спартанцы, призываемые в ополчение, были наделены земельными участками (клерами). В Лаконике и Мессении их насчитывалось около 10 тысяч. Клер считался неотчуждаемым,

⁴⁰ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.44.

наследственным владением. Земля считалась собственностью государства, то есть участок нельзя было продать, подарить, оформить как наследство. Размеры участков были для всех одинаковы, тем самым как бы утверждалась экономическая основа «общины равных». Участки обрабатывали илоты, обязанностью которых было содержать спартанца и его семью. Илотию можно рассматривать как специфическую разновидность античного рабства. Особенность правового положения илота в том, что он вел самостоятельно хозяйство, пользовался своим скотом и инвентарем. Часть урожая оставалась в его распоряжении. Спартанцы имели над илотами абсолютную власть, но в то же время создавали им некоторые условия материальной заинтересованности. Ряд ученых отнес илотов к категории рабов, некоторые же считают их античными крепостными. Спартанцы не вмешивались в хозяйственные дела своих илотов, но последние отвечали своей жизнью за несвоевременную уплату натурального оброка или подати. Илотов нельзя было отпускать на свободу, продавать за пределы государства. Клеры и илоты считались общинно-государственной собственностью. Такая форма экономически и юридически укрепляла «общину равных», завершала трансформацию полиса из общины в рабовладельческое государство с учетом специфики Спарты. Участки земли получали и так называемые периэки, т.е. свободные неграждане Спарты. Таких наделов насчитывалось около 30 тысяч. Периэки были свободными, но не имели политических прав. Они платили налоги, подати, а во время войны даже привлекались для службы во вспомогательных частях.

Полноправные спартанцы считались равными, ведь ретра Ликурга предусматривала довольно жесткий кодекс их поведения от рождения до смерти. Младенца после рождения осматривали. Если он имел явные физические недостатки, то подлежал немедленному умерщвлению. Казнь предписывалось осуществлять его отцу. Дети с 7 лет воспитывались в школах (гимнасиях) под наблюдением наставников-педагогов. Их приучали к жестокости. Мальчики содержались в суровых условиях, их подвергали муштре; основная цель обучения – воспитание выносливости, умения беспрекословно повиноваться. Они спали на непокрытом, сухом тростнике, ходили босые, прикрытые одним плащом, каждый день купались в холодных ручьях. По ночам юноши делали засады на дорогах и убивали запоздавших илотов. Девушки регулярно занимались гимнастическими упражнениями с тем, чтобы стать здоровыми матерями. Они учились бегать, прыгать, метать копья, диск. Мальчики и девочки в гимнасиях обычно ходили нагими, реже в коротких туниках. Должностные лица могли сами определять будущую семейную пару: вели «половой отбор», цель которого – усовершенствовать «породу» людей. Такой подход преследовал главную цель – иметь хороших воинов. Обучению грамоте и наукам не придавалось большого

значения, т.к. главная цель – подготовка будущего воина. По достижении 14-летнего возраста все подростки подвергались испытаниям (агонам) – жестокой порке перед алтарем Артемиды.

Совместное воспитание полов приводило к ранним бракам. Жених согласно старым обычаям, скрытно выкрадывал невесту. Впрочем, это делалось по обоюдному соглашению родителей. Спрятав ее у своих знакомых, будущий муж тайком навещал невесту, остриженную и одетую в мужское платье. Молодые приносили жертвы Зевсу и его супруге – невеста отрезала локон волос. Перед свадьбой полагалось мытье в бане, а потом пирушка. Приданого невесте не полагалось. Девушек воспитывали с расчетом иметь от них здоровое потомство. При заключении брака учитывалось мнение должностных лиц.

С 20 до 60 лет спартаец считался военнообязанным, должен был систематически совершенствовать свои атлетические и боевые навыки. До 30 лет считался неполноправным, т.е. не имел никаких политических прав, ему надлежало во всем следовать советам своего опекуна, наставника. Спартанцы носили одинаковую одежду, пользовались одинаковой домашней утварью, соблюдали стандартную, общепринятую форму бороды и усов. К 30 годам спартаец должен был жениться, иначе он ежегодно в религиозный праздник подвергался избиению со стороны незамужних женщин. Зато тем, кто имел трех, а тем более четырех сыновей, оказывалось особое уважение, им предоставлялись льготы.

В целом положение женщин Спарты было сравнительно высоким. Практически они не занимались домашним хозяйством, т.к. илоты доставляли продукты, а детей воспитывало государство. Мужья часто гибли в войнах. Женщины конкурировали с мужчинами в понимании отечественных интересов. Знатные жены и вдовы имели приличное материальное обеспечение. Так в их руках в IV в. до н.э. было сосредоточено около 40%, а в III в. до н.э. – 50% богатств Спарты⁴¹. Возможно, этим объясняются обвинения в адрес спартанских женщин (особенно молодых вдов) в чрезмерной свободе поведения, нравственной раскованности, распущенности, беспутстве и т.д.

Консерватизм правителей Спарты, их упорное сопротивление экономическому прогрессу выявились в жестокой регламентации личной жизни граждан. Стремясь сохранить иллюзию «всеобщего равенства», государство поддерживало особый психологический климат, в котором нормой и идеалом сделалась абсолютная унификация быта: подвергалась суровому осуждению любая экстравагантность в одежде, пище, домашней утвари, устройстве жилищ и т.д. Единство спартанцев обеспечивалось совместными обедами (сисситиями) и групповыми

⁴¹ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.46.

атлетическими упражнениями. Граждане вносили ежемесячно натуральный взнос в общий котел. Тот, кто не мог его внести, считался «опустившимся» и лишался политических прав. Рядовые граждане и цари питались за общим столом (традиционное блюдо спартанцев – похлебка из чечевицы с бычьей кровью). Всякая роскошь осуждалась. Исключение делалось лишь в тех случаях, если зажиточный спартанец содержал за свой счет скаковых лошадей и участвовал в конных состязаниях. Свой дом спартанец мог строить только при помощи топора, пилы и молотка. Из обращения были изъяты золотая и серебряная монеты, вместо них появилась сугубо местная монета в виде длинных железных прутьев (оболов). Обычной стала мелочная регламентация хозяйственной и иной деятельности спартиатов, их досуга, наличие разных «табу». Власти бесцеремонно вмешивались в частную жизнь граждан и даже в семейные отношения. В то же время полис оказывал материальную поддержку малоимущим, нуждающимся гражданам: без этой поддержки они не могли бы участвовать в общественных делах.

Иностранцев поражало общественное спокойствие, беспрекословное подчинение младших старшим, законопослушание спартанцев, их молчаливость, враждебная скрытность в государственных делах. Они удивлялись рьяной приверженности спартанцев к военным занятиям и атлетическим упражнениям, их замкнутости, равнодушию к наукам и искусству. Торговые отношения с другими странами были запрещены еще в VI в. до н.э. Под угрозой смерти спартанцам запрещалось по личным нуждам выезжать за пределы своего государства. Выезд за границу разрешался только военачальникам и послам. В Спарте вообще не было инакомыслящих, не было социальных конфликтов, политических смут. «Казарменный» строй исключал всякую возможность открыто выразить недовольство. При малейшем недовольстве существующими порядками на виновника поступал донос, и его казнили. В обществе царил всеобщая подозрительность и строгий взаимный контроль в отношениях между гражданами. Вмешательство государства во все сферы жизни убивало их инициативу и в конечном счете обусловило застой в социально-экономическом развитии Спарты. Такой политический режим уже в XX-м веке нашей эры восхищал фашистов, сторонников тоталитарного правления⁴².

В то же время внешняя иррациональность общественного устройства Спарты отнюдь не означает ее слабость и неэффективность. В Спарте раньше, чем в других полисах, сложилось четкое деление по сословиям; существовало административное деление по областям;

⁴² Федоров К.Г., Лисневский Э.В. История государства и права зарубежных стран: Учеб. пособие для студентов вузов, обучающихся по спец. «Правоведение». – Ростов н/Д.: Ростов. ун-та, 1994. С.55.

функционировала замкнутая кастовая система граждан-воинов; имелась первоклассная армия, равной которой по выучке и боевому духу не было в Элладе.

У современной науки нет прямых данных о резких противоречиях внутри господствующего сословия. Но есть основание полагать, что среди спартанских граждан имелась элитная группа, состоявшая из наиболее именитых глав семейств. К привилегированной прослойке можно отнести спартанских всадников. Меры по консолидации и сплочению граждан, сохранение архаичных обычаев далекой древности диктовались положением спартанской общины внутри превосходящей массы порабощенного и зависимого населения. Систематически практикуемые избиения, массовые убийства илотов свидетельствовали о том, что система террора была главным средством поддержания классового господства спартанцев. Спарта была не только консервативным государством. Это был очаг политической реакции Эллады, ее граждане были заражены милитаризмом, а политическими правами пользовались только коренные **спартиаты**. Позднее среди спартиатов возникло имущественное неравенство: граждане, которые не могли делать взносы для организации общественных трапез, исключались из числа равных и переходили в разряд **гипомейонов** (так называемых «опустившихся»)⁴³.

Между тем в Древней Спарте жили также **периэки**, которые были лично свободными, но не имели гражданских и политических прав. Между тем в других правоотношениях они были вполне правоспособны: могли приобретать собственность и совершать сделки, нести воинскую повинность (на время войны периэки привлекались для службы в качестве легковооруженных воинов). В руках периэков сосредоточились ремесло и торговля, а кое-кто из них наживался на поставках спартанскому ополчению (поскольку сами спартиаты в соответствии с законами Ликурга хозяйственной деятельностью не занимались). Армия нуждалась в оснащении оружием, доспехами, поставка которых зависела от труда периэков. Надо полагать, им предоставлялись какие-то льготы – иначе трудно понять, почему в 411 г. до н.э. из Аттики в Спарту перебежало сразу свыше 20 тысяч рабов, главным образом ремесленников. Со стороны государства над периэками был установлен надзор, осуществляемый специальными должностными лицами (гармостами). Ученые считают, что положение периэков в Спарте было вполне сносным, а их правовой статус в своей основе был схож со статусом афинских метеков.

Представители же побежденных племен становились, как уже говорилось, государственными рабами – илотами. **Илоты** платили

⁴³Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.48.

господину оброк, равный 50% урожая, полученного с земли, а также несли военную службу. Свое господство над илотами спартиаты поддерживали методами террора, устраивая ежегодные массовые истребления илотов (иногда, однако, илоты могли быть отпущены на волю государством). Предоставив илотам хозяйственную самостоятельность, спартанцы бдительно следили за их настроением, беспощадно пресекая в зародыше всякие попытки к освобождению. В период военных действий илоты привлекались в качестве вспомогательной силы, им давали самое примитивное оружие; по этой причине илоты несли страшные потери при столкновении с хорошо вооруженным противником, а спартанцам это было выгодно. Однако илоты не раз восставали против своих поработителей. В 465 г. до н.э. Спарта была вынуждена просить соседей, в том числе афинское правительство, прислать свои войска для подавления восставших илотов. Однако даже афинский отряд, состоявший из 4 тысяч гоплитов, не смог взять крепость илотов.

В V в. до н.э. Спарта имела самое многочисленное сухопутное войско, опытных полководцев. Отличие в бою давало возможность получить какие-то льготы: известно, что илоты, зачисленные в гоплиты и отличившиеся в бою, получали свободу. При наличии свободной государственной земли они даже могли получить земельный надел. Несмотря на жестокость угнетения в трудный период перизки и илоты не раз проявили себя патриотами. Так, в опасный момент Пелопоннесской войны в 425 г. до н.э. полководец Брасид набрал из этих социальных групп двухтысячный отряд добровольцев и нанес поражение афинскому войску.

Правители Спарты осуществляли грандиозные военные мероприятия, что требовало огромных средств и людских ресурсов и в конце концов, стало причиной быстрого упадка спартанской общины «равных граждан». Во второй половине V в. до н.э. Спарта, опираясь на свою военную мощь, поставила своей целью стать гегемоном в Элладе. В Пелопоннесской войне (431–404 гг. до н.э.) правители Спарты объявили, что спартанцы ведут войну якобы за освобождение греков от власти Афин. Побежденные Афины приняли все условия, продиктованные Спартой, в том числе отменили свой режим демократии и организовали государство по образу и подобию Спарты. Став победителем, Спарта получила большую контрибуцию.

Но результаты победы в Пелопоннесской войне ухудшили ее положение. Много спартанцев погибло. Страна оказалась истощенной. Для Спарты эта победа означала и конец самоизоляции, началось ее втягивание в общегреческие товарно-денежные отношения. Снова появились золотые и серебряные монеты. По словам Плутарха, в этот период все спартанцы «были охвачены стремлением к обогащению,

словно влечением к чему-то почетному и великому». Особенно обогащались военачальники. Поток богатств и соблазнов, хлынувший в Спарту, быстро расслоил спартанскую верхушку общества. По закону Эфора Эпитадея, спартанцы смогли продавать, покупать, дарить, завещать свои клеры. Число опустившихся, потерявших землю и имущество (гипомейонов) росло, а число сотрапезников в сисситиях уменьшалось. Спартанская «община равных» двигалась к закату, ее политическая и общественная структура не выдержала напора товарно-денежных отношений. Если в 480 г. до н.э. полноправных спартанцев-воинов насчитывалось 8 тысяч, то в 418 г. до н.э. – только 4 тысячи, а к концу IV в. до н.э. их оставалось меньше тысячи. Большинство спартанцев погибло, их наделы стали объектом купли и продажи.

В мирное время верховным органом власти в Спарте формально считалось **народное собрание (апелла)**, фактически лишенное законодательной власти и не игравшее значительной роли в политической жизни страны. Оно созывалось по решению должностных лиц. В собрании могли участвовать спартиаты, достигшие 30-летнего возраста и сохранившие свои наделы. Народное собрание решало такие вопросы, как избрание должностных лиц, выбор главы военного похода; оно принимало решения в случае возникновения спора о престолонаследии. Народное собрание участвовало в законотворческой деятельности, но не обсуждало законов. Они либо принимались, либо отвергались целиком, причем голосование производилось криками либо разделением участников собрания на группы. Апелла могла также решать вопросы войны и мира с другими государствами, однако любые решения народного собрания находились под контролем совета старейшин.

Герусия, или Совет старейшин, была органом власти, унаследованным от спартанской родоплеменной организации. Герусия состояла из 28 геронтов, пожизненно избираемых народным собранием из среды наиболее знатных спартиатов, достигших 60-летнего возраста. В герусию входили оба архагета. Первоначально герусия рассматривала вопросы, выносившиеся на обсуждение Народного собрания, и тем самым направляла его деятельность. С усилением власти эфоров уменьшалось значение герусии.

Государство возглавлялось **двумя царями (архагетами)**, которые выполняли функции военных вождей, были верховными жрецами, осуществляли судебную власть. Однако их полномочия были ограничены герусией, а затем и коллегией эфоров – высшим контрольным органом, избравшимся народным собранием.

Важное место в государственном устройстве Спарты занимала **коллегия эфоров**, которая была органом спартанской олигархии, руководившим всеми сторонами жизни спартанского общества.

Инициатива создания этой коллегии исходила от Ликурга в процессе создания его ретры. Эфоров было пять; они ежегодно избирались народным собранием из числа любых граждан. Эфоры составляли единую коллегию и выносили свои решения большинством голосов. Если первоначально в руках коллегии эфоров находилась только гражданская юрисдикция, то вскоре в их компетенцию вошли созыв и руководство деятельностью герусии и народного собрания; в их ведении оказались вопросы внешней политики и внутреннее управление страной. В своей деятельности эфоры давали отчет только своим преемникам. Возвышение эфоров произошло благодаря знати, опасавшейся усиления царской власти. Бесконтрольность эфоров, невозможность привлечения их к судебной ответственности приводили к злоупотреблениям ими своей властью. Впоследствии эти факторы составили основу для олигархического правления в Спарте.

В конце IV в. до н.э. начинается борьба за общегреческую гегемонию. Спарта, победившая в Пелопоннесской войне, не имела сил организовать общегреческую политическую жизнь. Полисная система пришла в упадок, что позволило возвыситься Македонии. Спарта утратила свою самостоятельность, подпала под власть персов, затем македонцев, а с 146 г. до н.э. – Рима⁴⁴.

Выводы

Упомянутые крупнейшие древнегреческие города-государства: Афины и Спарта - существовали в полисной форме и представляли собой город с прилегающими сельскими территориями. В Афинах классического периода преобладал демократический режим, а в Спарте – олигархический.

Полис, по Аристотелю, являлся конечным результатом развития семьи, селения, их объединения. Полис был небольшой замкнутой территорией со сравнительно малой численностью населения. В нем существовал институт гражданства, дающего право на земельный участок в городской черте. Кроме того, в любом полисе имелись органы самоуправления – народные собрания и выборные магистратуры.

Как ядро классической цивилизации и часть гражданской общины, древнегреческий полис имел свои характерные признаки и свойства. Экономическую основу его составляло единство города и примыкающих к нему деревень. В период становления полис формировался из территориальных общин; центром были городище, храм, святилище, где часто находилась крепость. Близ нее располагался рынок, – место

⁴⁴ Черниловский З.М. Всеобщая история государства и права. –М.: Юристъ, 2002. С.35.

торговли, там же жили ремесленники. Постепенно это городское поселение превратилось в административный центр. Жители полиса называли себя по имени этого центра. Верхняя часть города называлась акрополем.

В ту эпоху любое из государств Эллады было небольших размеров. Население полиса было малочисленным, т.е. редко превышало десять тысяч человек. Полис мог выжить лишь при небольшом населении и ограниченной территории, и чрезмерная рождаемость властями не одобрялась. Со стен городской крепости можно было окинуть взглядом почти все государство, а граждане полиса знали всех в лицо. Формально полис был своего рода социально-политическим союзом всех граждан, независимо от их социального и материального положения. Фактически же внутри него шла жестокая борьба между демосом и эвпатридами.

Важная функция полиса – поддержание гражданского мира внутри общины. Поэтому полис – это и своеобразное политико-правовое объединение, граждане которого участвуют в законодательной и судебной власти⁴⁵. Полноправный член такого полиса считал себя ответственным за все дела гражданской общины, был социально активным патриотом своего города-государства. Он был обязан служить в ополчении, защищать общее дело полиса. Главную силу ополчения составляли те, кто заседал в народном собрании. Совпадение политической и военной организации было своеобразной формой, в которой шел процесс формирования рабовладельческого государства. Богатые граждане несли еще и материальную повинность, устраивая за свой счет литургию.

Как упоминалось, все граждане полиса в лице глав семей имели право на участок земли (клер), и в принципе, его размер был для всех равен. Частное владение землей в Греции было известно еще во времена Гомера. Земля делилась на две категории: полисную (общинную) и частную. Античная форма земельной собственности выступает в своеобразной двойственной форме:

- а) как собственность полиса (поэтому продать или подарить землю можно только гражданину данного полиса) и одновременно
- б) как собственность частная.

Полис запрещал чужакам и иностранцам любые виды сделок с земельной собственностью. Кроме того, община следила за сделками граждан по поводу земельных наделов, утверждала земельный максимум, контролировала справедливость и обоснованность получения земли по наследству, а при отсутствии наследников, забирала в свой фонд выморочные земли и т. д. Утрата участка земли подрывала социальный престиж общинника. Тем не менее, обычаи и традиции

⁴⁵ История государства и права зарубежных стран : учебник для бакалавров / М. Н. Прудников. — 6-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт ; ИД Юрайт, 2013. С.23.

полиса не мешали знатым аристократам закабалить общинников-крестьян, присваивать их участки земли. В то же время необходимо учитывать, что самозаклад должника не стал в Аттике распространенным явлением, а реформы Солона в VI в. до н.э. вообще его запретили. Общественное сознание осуждало нищету, разорение своих сограждан так же, как и чрезмерное обогащение. В случае нужды общинник мог рассчитывать на поддержку соплеменников. Стабильность полиса достигалась установлением максимума земельного надела, ограничениями купли-продажи земли, дополнительным обложением богатых граждан. Эти меры имели своей целью не допустить ослабления сплоченности гражданского коллектива; сохранить слой свободных производителей – собственников. Мелкие и средние крестьяне были главной социальной опорой полиса. С другой стороны, богатые граждане имели приоритет при занятии многих должностей в полисе.

Итак, **наличие земельного надела, а позднее – определенного дохода с земельного участка было главным условием обладания гражданином не только военными, но также политическими и гражданскими правами.** К ним относились:

- право участвовать в работе народного собрания;
- избирать должностных лиц и контролировать их деятельность;
- призываться к отправлению правосудия.

По внешним признакам полис казался почти идеальной общиной равных людей, но при внимательном анализе обнаруживалось, что полис – это не просто большая община, а весьма устойчивый политический и социальный организм, служивший основой античного общества. Иначе трудно понять причину его живучести на протяжении многих столетий⁴⁶.

⁴⁶ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.54.

4 Государство и право в Древнем Риме

Генезис римской государственности был обусловлен реализацией тех же закономерностей, что и в Древней Греции. Однако если в Афинах сформировалась демократическая республика, то в Риме – аристократическая. В Афинах народовластие было прямым, а в Риме – опосредованным. В истории Древнего Рима социальный конфликт происходил в разнородной среде и стал мощным фактором эволюции государственно-политического уклада. Формирование государственности здесь происходило более быстрыми темпами, а государственная машина была более мощной. Между тем большинство исследователей признает факт огромного влияния идеологии, высокоразвитой культуры и институтов власти эллинов на становление римской государственности. Утверждается даже, что римское государство представляло собой совершеннейший образец универсального эллинистического государства: во времена республики наиболее образованные слои римского общества предпочитали изъясняться на греческом языке.

В целом в античных государствах рабовладельческие отношения дают более яркие образцы завершенности и четкости. Массы свободных граждан в этих странах оказали упорное сопротивление попыткам родовой знати добиться их закабаления. Это привело к ранней ликвидации долгового рабства и обусловило относительную устойчивость мелкого крестьянского хозяйства и ремесленного производства – одна из характерных черт античного общества. Эти же причины вызвали стремление к максимальному расширению рабства иноплеменников⁴⁷.

Рабство получило здесь классическое выражение – вторая особенность государств античного мира. Развитие частного товарного производства, особенно это наблюдалось в Риме, проявилось не только в том, что рабы являлись товаром, но и сами использовались для производства товаров на рынок.

Античная форма рабства, связанная с быстрым развитием товарного производства, способствовало переходу на более высокую ступень политической активности и политической организации самого класса рабовладельцев.

Государство в Древней Греции и Риме складывается в свободной форме государства – города, полиса как общины свободных и

⁴⁷ История государства и права зарубежных стран : учебник для бакалавров / М. Н. Прудников. — 6-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт ; ИД Юрайт, 2013. С.27.

полноправных граждан. Полисная форма государства была специфической разновидностью рабовладельческого общества⁴⁸.

В античном мире сложилась огромная римская рабовладельческая держава, объединившая в своем составе все страны средиземноморского бассейна. Большое значение в связи с этим получили вооруженные силы – армия и флот. Римское государство было вынуждено уделять значительное внимание также организации управления обширными территориями завоеванными Римом, причем последний стремился обеспечить свое господство, ставя в разное положение разные покоренные им народы и этим пытаясь воспрепятствовать их объединению.

В течение многих веков происходила постепенная трансформация родоплеменных обычаев в правовые обычаи, санкционированные государственными органами.

4.1 Образование Римского рабовладельческого государства и основные этапы его развития

1.1 Государственный строй Римской республики

Мнение подавляющего большинства романистов сводится к выделению в истории Древнего Рима следующих периодов:

- «царский» (VIII в. – 509 г. до н.э.);
- республиканский (509 г. – 27 г. до н.э.);
- период империи (27 г. до н.э. – 476 г. н.э.), который, в свою очередь, разделяется на период принципата (27 г. до н.э. – 284 г. н.э.) и период домината (284–476 гг.).

«Царский» период государственности Древнего Рима начинается с образования на берегу реки Тибр земледельческого поселка, названного Римом. Это было время родоплеменной организации, представлявшей собой стадию военной демократии. «Царский» период являлся переходным от родового строя к государственному. Окончательное становление государственности в Риме связано с деятельностью шестого римского царя, правившего в 578–534 гг. до н.э. – Сервия Туллия. Вообще же во время «царского» периода Римом последовательно правили семь «царей» – рексов (rex): Ромул; Нума Помпилий; Тулл Гостилий; Анк Марций; Тарквиний Приск (Древний); Сервий Туллий; Тарквиний Гордый.

Рим в эту пору был догосударственным образованием с элементами военной демократии. Для этого периода Древнего Рима характерен процесс разложения первобытнообщинного строя племен,

⁴⁸ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.55.

обосновавшихся у реки Тибр. Объединение путем войн трех племен (древних латинян, сабинян и этрусков) привело к образованию в Риме общины. Всё полноправное население Рима – римский народ – делилось на 3 племена – трибы (объединение десяти курий). Племена делились на роды – генты (по сто в каждом племени, всего 300) и поселялись в курии (место жительства десяти родов, всего курий было 30).

Старейшины родов входили в **сенат** – Совет старейшин, составленный, по преданию, Ромулом из трехсот сенаторов. В компетенцию сената входило предварительное обсуждение всех дел, которые выносились на решение народного собрания, а также ведение текущими делами по управлению Римом. Постепенно сенат сделался главной правительственной властью.

Главой римской общины, ее гражданским правителем и верховным военачальником был **рекс – «царь»**, который избирался на народных собраниях, проходивших по куриям. Царь был политическим, военным и религиозным вождем. Власть его была сакральной в глазах населения Рима. Он также являлся и верховным судьей по наиболее значимым делам.

Участвовать в **народных собраниях** могли только патриции, члены древнейших аристократических римских родов. Первоначально к полноправному населению относились лишь они. Другая часть населения, стоявшая вне родовой организации, называлась плебеями. Плебеи были лично свободными гражданами Рима, несли военную службу наряду с патрициями, но получали не равную с ними долю военной добычи и в «царский» период были полностью лишены политической правоспособности.

Постепенно патриции составили господствующее сословие, владевшее крупными наделами земли и рабами, а также клиентами. Клиенты – это обедневшие сородичи, бесправные завоеванные или пришлые жители. Будучи лично свободными, но ограниченными в правах, они находились под покровительством патронов – патрициев, получали от них земельные наделы, а также их родовое имя, за что должны были нести в их пользу разные повинности, прежде всего воинскую. С течением времени численность плебса увеличилась, и он превратился в мощную политическую и экономическую силу, противостоявшую патрициату. Политическая история Рима нескольких веков была отмечена вехами борьбы плебеев за уравнивание своих прав с патрициями⁴⁹.

Согласно достоверным сведениям, один из рексов – **Сервий Туллий** (середина VI в. до н.э.) провел реформу общественного и

⁴⁹ Черниловский З.М. Всеобщая история государства и права. –М.: Юристъ, 2002. С.38.

политического устройства, в результате которой плебеи были официально введены в состав римского народа. Реформа основывалась на имущественном различии населения и на новом территориальном делении Древнего Рима, что усилило процесс ослабления кровнородственных связей, лежавших в основе первобытно-общинной организации.

Первая часть реформы заключалась в делении всего свободного мужского населения Рима на шесть имущественных разрядов и на воинские сотни – центурии. В основу деления был положен размер земельного надела, которым владел человек. Позднее, с появлением денег в IV в. до н.э., была введена денежная оценка имущества – асс, мелкая медная монета. Лица, обладавшие полным наделом земли, входили в первый разряд, тремя четвертями надела – во второй и т. д. Кроме того, из первого разряда была выделена особая группа самых богатых граждан – всадники, а безземельные (пролетарии) объединялись в шестой разряд.

Общее число созданных центурий равнялось 193. Из них 18 центурий всадников и 80 центурий первого разряда составляли больше половины всех центурий. Поскольку каждая центурия имела один голос, то голоса «богатых» и «самых богатых» центурий составляли большинство – 98 голосов из 193. Центурии стали не только военной, но и политической силой.

После реформ Сервия Туллия наряду с куриатными народными собраниями стали созываться народные собрания по центуриям. Решение центуриатного народного собрания получало силу закона, и это собрание оттесняло на вторые роли народное собрание по куриям. Вторая часть реформы – деление свободного населения по территориальному принципу, согласно которой в Риме было образовано 4 городских и 17 сельских территориальных округов, за которыми сохранили старое название племен – трибы. Территориальная триба объединяла и патрициев, и плебеев, живших в ней. Жители трибы подчинялись старосте, в обязанности которого входил также сбор налогов. Позднее по территориальным трибам также стали созываться свои собрания, причем каждая триба имела один совокупный голос.

Реформа Сервия Туллия завершила процесс ликвидации основ родового строя. Включив плебеев в состав полноправного римского народа и допустив их к участию в центуриатном и трибутном народных собраниях, реформа способствовала консолидации свободных и обеспечила их господство над рабами.

Республиканский образ правления установился в Древнем Риме в 509 г. до н.э., после изгнания последнего регна – Тарквиния Гордого. Республиканский период принято делить на подпериоды: ранней (VI–III вв. до н. э.) и поздней (конец III–I вв. до н. э.) республики.

В Римской республике с разделением властей сочетались аристократические и демократические черты, обеспечивавшие привилегированное положение знатной верхушки рабовладельцев. После изгнания последнего царя народное собрание избрало двух консулов, которые должны были заменить рекса. С установлением консулата в политическую практику вводятся новые принципы организации власти: срочность, выборность, коллегиальность, светскость.

Система организации власти и управления в республиканском Риме отличалась простотой и лаконичностью. Основными органами народовластия были народные собрания трех видов. Власть народных собраний была значительно ограниченной по сравнению с компетенцией аналогичных структур в Древней Греции. Собирались они только по инициативе магистратов – высших должностных лиц. Последние принимали решение относительно того, какие вопросы будет рассматривать собрание. Голосование было открытым, что значительно снижало уровень демократизма.

Высшими государственными органами в Римской республике являлись народные собрания, сенат и магистратуры.

Существовали три вида народных собраний: центуриатные, трибутные, куриатные.

Главную роль играли **центуриатные** собрания, обеспечивавшие принятие решений преобладающих аристократических и богатых кругов рабовладельцев. К середине III в. до н.э. с расширением пределов государства и увеличением числа свободных изменилась структура собрания: каждый из пяти разрядов имущих граждан стал выставлять равное количество центурий – по 70, а общее число центурий было доведено до 373. В компетенцию центуриатного собрания входило принятие законов, избрание высших должностных лиц республики (консулов, преторов, цензоров), объявление войны и рассмотрение апелляций на приговоры о смертной казни.

Трибутные собрания в зависимости от состава жителей триб делились на плебейские и патрицианско-плебейские. Их компетенция была ограниченной. Такие собрания избирали низших должностных лиц (квесторов, эдилов и др.) и рассматривали жалобы на постановления о взыскании штрафов. Кроме того, плебейские трибутные собрания избирали плебейского трибуна, а с III в. до н.э. они получили право принятия общегосударственных законов, что привело к росту влияния плебса на политическую жизнь Рима.

Куриатные собрания потеряли в республике свое значение. Они лишь формально вводили в должность лиц, избранных другими собраниями, и впоследствии были заменены собранием тридцати ликторов (представителей курий).

Самое большое значение в государственном механизме Римской республики играл **сенат**. Раз в пять лет цензоры (специальные должностные лица, распределявшие граждан по центуриям и трибам) составляли списки сенаторов из представителей знатных и богатых семей, то есть сенаторы не избирались, а назначались, что делало сенат органом, не зависимым от воли большинства свободных граждан.

Хотя формально сенат был совещательным органом, в его полномочия входили функции:

- законодательные – он контролировал законодательную деятельность центуриатных и плебейских собраний, утверждая их решения, а впоследствии предварительно рассматривая законопроекты;
- финансовые – в распоряжении сената находилась казна государства, он устанавливал налоги и определял необходимые финансовые расходы;
- по общественной безопасности, благоустройству Рима и религиозному культу;
- внешнеполитические – если войну объявляло центуриатное собрание, то мирный договор, а также договор о союзе Рима с другими державами утверждал сенат. Сенаторы разрешали начать набор в армию и распределяли легионы между командующими армиями.

Магистратуры делились на:

1. Ординарные (обычные), к которым относились должности консулов, преторов, цензоров, квесторов, эдилов, плебейские трибуны и др. Эти должности символизировали идею разделения властей в римской республике. Консулы ведали преимущественно военной сферой; квесторы заведовали государственной казной; эдилы выполняли полицейские функции; плебейские трибуны защищали плебеев от произвола патрициев, объявляя свое вето на постановления последних.

Важное место в системе римской государственности занимали преторы, чья компетенция охватывала уголовную и гражданскую юрисдикцию. Претору принадлежала и высшая полицейская власть в городе. Преторы с середины республики занимались гражданским судопроизводством; цензоры составляли списки римских граждан, относя их к определенному разряду или трибе. Следующей по статусу была должность цензора, главной задачей которого было исчисление ценза и составление на его основе списков населения по центуриям. Особым статусом обладали трибуны. Это были плебейские органы власти, следившие за осуществлением равенства и гражданских прав. Помощниками народных трибунов были эдилы.

Ординарные магистратуры замещались на основе таких принципов, как:

- выборность – все магистраты (кроме диктатора) избирались центуриатными или трибутными собраниями;
- срочность – один год (за исключением диктатора - 6 мес.);
- коллегиальность (за исключением единоличного диктатора);
- безвозмездность;
- ответственность.

2. Экстраординарные (чрезвычайные), которые создавались в чрезвычайных обстоятельствах: внезапная или затяжная война; восстание рабов; серьезные внутренние беспорядки. В таких обстоятельствах сенат мог принять решение об установлении экстраординарной диктатуры. Диктатор назначался по предложению сената из числа бывших консулов либо преторов. Он обладал неограниченной властью, которой подчинялись все магистраты. Срок диктатуры не должен был превышать шести месяцев. Полномочия диктатора были поистине безграничны: он фактически подменял собой на время все остальные магистратуры. В конце республиканского периода некоторые диктаторы (Сулла, Цезарь) объявляли себя «пожизненными».

Армия в Древнем Риме играла весьма важную роль, поскольку внешняя политика государства характеризовалась почти непрерывными войнами. Военскую повинность обязаны были нести все граждане с 18 до 60 лет, как патриции, так и плебеи. Всадники составляли центурии конницы: первый, второй и третий разряды – центурии тяжеловооруженной пехоты; четвертый и пятый разряды – легковооруженной пехоты. Пролетарии выставляли одну невооруженную центурию. Командование армией вручалось сенатом одному из двух консулов.

В 107 г. до н.э. консул Гай Марий провел военную реформу, после которой армия стала профессиональной постоянной организацией. Была ограничена воинская повинность римских граждан, производился набор добровольцев, получавших вооружение и жалованье от государства. Легионеры награждались частью военной добычи, а ветераны – земельными наделами из числа конфискованных и свободных земель.

Правовое положение лиц в республике определялось на основе трех критериев: свободы, гражданства и семьи.

Статус **свободы** делил все население Рима на **свободных и рабов**. Свободные граждане в Риме распадались на две социально-классовые группы:

- состоятельную верхушку рабовладельцев (землевладельцев, торговцев);

- мелких производителей (земледельцев и ремесленников), составлявших большинство общества. Именно к ним примыкала городская беднота.

Если первоначально рабство в Древнем Риме носило патриархальный характер, то в республиканский период оно превращается в основу античной экономики, поэтому правовое положение рабов ухудшается. Источниками рабства обычно являлись: плен, работорговля, рождение от рабов, продажа и самопродажа за долги, наказание за преступление. Раб становится объектом права⁵⁰. Он окончательно утрачивает права на создание семьи и владением имуществом. В период империи кризис рабовладения заставил искать новые формы эксплуатации рабов, поэтому их положение несколько улучшилось. Рабы стали получать пекулий – часть господского имущества, которая предоставлялась рабу для самостоятельной хозяйственной деятельности. С этим имуществом раб мог заключать сделки, лично отвечать по обязательствам. Со временем пекулий стал передаваться по наследству. Признается право рабов иметь семью. Допускался даже брак римской гражданки с рабом, но в этом случае она становилась рабыней. Ограничивается власть хозяина над рабом: запрещается убивать своих рабов, а убийство раба приравнивается к убийству свободного человека.

Особую категорию свободного населения составляли вольноотпущенники – рабы, получившие свободу законным образом, т.е. на основании юридического акта, по завещанию, вследствие занесения в цензорский список. Правовое положение вольноотпущенника зависело от правового статуса бывшего хозяина. Отпущенные на волю квирическим собственником рабы становились римскими гражданами (за исключением наказанных ранее за преступления), а освобожденные на основании преторского права получали латинское гражданство. Однако приобретение личной свободы не означало уравнивания с полноправными гражданами. Действовал запрет на заключение брака вольноотпущенника со свободнорожденным лицом. Вольноотпущенники сохраняли зависимость от бывшего хозяина, становились его клиентами или колонами.

Статус гражданства делил свободное население на римских граждан и перегринов (иностранцев). К последним относились свободные жители провинций завоеванных Римом стран, находящихся вне Италии, а также любые свободные жители иностранных государств. Для защиты своих прав в начале республики они должны были избирать себе покровителей – патронов. Перегрины несли налоговые повинности. Их отношения с римлянами регулировались на основе «права народов».

⁵⁰ Черниловский З.М. Всеобщая история государства и права. – М.: Юристъ, 2002. С.37.

За переграми признавались имущественные права, они пользовались судебной защитой. Со временем переграины получили возможность приобрести статус римского гражданина, если избирались провинциальными магистратами или служили 25 лет во вспомогательных войсках римской армии. В III веке Каракалла даровал римское гражданство всем свободным жителям империи, но без права избрания римских магистратов⁵¹.

Гражданство приобреталось на основании рождения от состоявших в законном браке римских граждан по достижении 17-летнего возраста, когда юноша включался в цензовый список и записывался в трибу. Женщины полноправного гражданства не имели, т.к. всегда находились под властью мужчины, а потому были ограничены в правоспособности. Гражданство могло быть даровано иностранцу «за особые заслуги». Гражданами признавались также вольноотпущенники при условии, что они находились в собственности по квинритскому праву и получили свободу на законных основаниях. Гражданство прекращалось в случае захвата римлянина вражеским народом, но по возвращении в Римское государство все права восстанавливались. Допускалось лишение римского гражданства по приговору суда за тяжкие уголовные преступления или в силу утраты статуса свободного человека, что приводило к уменьшению правоспособности.

Наличие гражданства определяло объем политических и личных прав, а также правовые привилегии. К числу политических прав относились: право участвовать в народных собраниях, право занимать должности, служить в армии. Только граждане могли заключать полноценный в правовом и религиозном отношении римский брак, составлять завещания. Статус гражданина давал права на заключение сделок, отчуждение и приобретение имущества. Участие в гражданском обороте регулировалось гражданским правом, действие которого не распространялось на переграинов. Гражданин мог выступать в качестве патрона по отношению к неполноправным жителям. Римские граждане пользовались особой судебной защитой: они обладали привилегией судиться только в Риме перед своими согражданами. Гражданин не мог подвергнуться телесным наказаниям.

По мере расширения территории Римского государства выделилась категория латинских граждан – жителей Италии, не входивших в римскую общину. Они обладали имущественными правами, правом выступать в суде и заключать брак с римскими гражданами, но латины не допускались к участию в народных собраниях и государственному управлению. В I в. до н.э. в результате союзнических войн жители Италии добились предоставления им прав римских

⁵¹ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.58.

граждан. К латинским гражданам причислялись вольноотпущенники, ранее находившиеся в бонитарной собственности⁵².

Статус семьи наделял полной правоспособностью глав римских семей (*pater familias*). В состав семьи входили родственники (жена, дети и их семьи), вольноотпущенники, клиенты, рабы. В древнейший период власть домовладыки по отношению к членам семьи была огромной и приравнивалась к власти над вещами. Он распоряжался семейным имуществом и личностью членов семьи (мог продать в кабалу, изгнать из дома). Домовладыка отвечал за правонарушения членов семьи перед общиной (либо выдавал виновного, либо возмещал ущерб). Глава семьи считался самовластным (обладающим «собственным правом»), а находившиеся под его властью подчинялись «чужому праву». К концу республики по мере ослабления патриархальных устоев подвластные получили признание в частном праве. Так, появилась возможность освободиться из-под власти домовладыки при его жизни посредством манципации – мнимой продажи.

Таким образом, полная правоспособность лица предполагала наличие вышеперечисленных статусов: свободы, римского гражданства и самостоятельного положения в семье. Между тем по мере развития имущественной дифференциации возрастает роль богатства в определении положения римского гражданина. В конце III–II в. до н.э. возникают привилегированные сословия нобилей и всадников. Высшее сословие – сословие нобилей – образовалось в результате слияния самых знатных и богатых патрицианских родов с верхушкой плебса. Экономической базой нобилитета было крупное землевладение. Сословие всадников пополнялось из числа торгово-финансовой знати и средних землевладельцев.

Развитие рабовладельческого общества привело к обострению всех его классовых и социальных противоречий. Важнейшим явлением социально-экономической и политической жизни Древнего Рима во II в. до н.э. следует считать кризис полисной организации. Дело в том, что старые республиканские учреждения, приспособленные к нуждам небольшой римской общины, оказались в новых условиях уже недейственными.

Распад Римской республики был предопределен следующими политическими событиями:

- два восстания рабов в Сицилии (138 г. и 104–99 гг. до н.э.)
- аграрная реформа братьев Гракхов (30-е – 20-е гг. II в. до н.э.);
- Союзническая война (91–88 гг. до н.э.);
- восстание рабов под руководством Спартака (74–70 гг. до н.э.).

⁵² История государства и права зарубежных стран : учебник для бакалавров / М. Н. Прудников. — 6-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт ; ИД Юрайт, 2013. С.35.

- эпоха «пожизненных» диктатур – вначале Суллы, а затем Цезаря (70-е – 40-е гг. до н.э.);

К этому времени Рим перерос рамки полисной организации, превратившись фактически в огромную империю. После победы над Карфагеном и Македонией он господствовал на всем Средиземноморье. Республиканские принципы управления были неэффективными в этих условиях. Чтобы держать завоеванные территории в повиновении, необходима была жесткая власть, построенная на единоначалии. Важной предпосылкой перерастания республики в империю стали принципы функционирования исполнительных органов власти (магистратур) и легитимность предоставляемых диктатору полномочий. Традиции единоличной власти стали складываться в Риме во время перманентных военных походов и многочисленных побед. Это приводило к созданию культа полководцев и поклонению им всего римского населения. Таким образом, идеи сильной авторитарной власти, основанной на мощной военной силе, не были чужды общественному сознанию⁵³.

Кроме того, как отмечалось, к этому времени рабство из патриархального превратилось в классическое, что сопровождалось усилением эксплуатации и как следствие активизацией сопротивления многотысячной армии рабов. Это тоже требовало создания сильного государственного аппарата, обладающего репрессивным потенциалом.

1.2 Государственный строй Римской империи

Период Римской империи условно подразделяется на:

- период принципата (27 г. до н.э. – 193 г. н.э.);
- кризисный период (193–284 гг. н.э.);
- период домината (284–476 гг. н.э.).

В середине I в. до н.э. Гай Юлий Цезарь, провозглашенный императором после победы в гражданской войне, заложил основы нового государственно-политического устройства – принципата. **Принципат**, таким образом, это форма правления, созданная de facto Юлием Цезарем и официально установленная его преемником Октавианом Августом в 27 г. до н.э.

Принципат сохранял видимость республиканской формы правления и почти все учреждения республики: созывались народные собрания, заседал сенат, по прежнему избирались консулы, преторы и народные трибуны. Но все это служило только прикрытием послереспубликанского государственного строя. Фактически принципат был диархией, поскольку

⁵³ История государства и права зарубежных стран: Учебник для вузов Ч.1. / Под общ. ред. Н.А.Крашенинниковой и О.А.Жидкова. – М.: Норма, 2003. С.44.

при сохранении старых республиканских учреждений власть была сосредоточена в руках первого сенатора, то есть принцепса, и сената, сохранявшего значительные полномочия в этот период.

Переход управления государством к принцепсу произошел вследствие наделения его высшей властью, избрания на важнейшие должности, создания им отдельного чиновничьего аппарата и командования всеми армиями. Император-принцепс соединял в своих руках полномочия всех главных республиканских магистратур: диктатора, консула, претора, народного трибуна. Права же сената распространялись на часть государственной казны, на контроль над частью провинций Рима, на издание сенатус-консультов, имевших силу закона (хотя законопроекты, поступавшие на одобрение в сенат, исходили от принцепса, и их принятие обеспечивалось авторитетом принцепса). В конце принципата общепризнанным становится правило: «Все, что решил принцепс, имеет силу закона». Народные собрания – главный орган власти старой республики – пришли в упадок. Обыкновенными явлениями стали подкуп и разгон собраний. Впрочем, народ вскоре вообще перестал ходить в эти собрания⁵⁴.

В эпоху принципата завершился процесс превращения государства из органа римской аристократии в орган всего сословия рабовладельцев. Верхний и средний уровень рабовладельцев составили:

- сословие нобилей, которое сформировалось еще в III–II вв. до н.э. из патрицианско-плебейской поместной знати. В Римской империи нобили заняли доминирующее положение как в обществе, так и в государстве. Экономической основой нобилитета были огромные земельные владения, обрабатываемые рабами и зависимыми крестьянами – пекулиантами. При императоре Августе (63 г. до н.э. – 4 г. н.э.) нобилитет превратился в
- сенаторское сословие, пополняемое за счет сановников, выдвинувшихся на государственной службе;
- сословие всадников, образовавшееся из торгово-финансовой знати и средних землевладельцев (резерв для ответственных чиновников и офицеров);
- декурионы, состоявшие из средних землевладельцев и осуществлявшие управление городами империи.

В результате постоянного грабежа крестьян латифундистами, а также из-за уменьшения притока рабов свободные крестьяне начинают превращаться в колонов – долгосрочных земельных арендаторов. Первоначально колонат представлял собой земельную аренду. С I века

⁵⁴ История государства и права зарубежных стран : учебник для бакалавров / М. Н. Прудников. — 6-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт ; ИД Юрайт, 2013. С.37.

латифундисты предпочитали сдавать землю в аренду мелкими участками свободным гражданам на условиях выплаты денежной арендной платы, а со II века – натуральной оплаты (треть урожая). Со временем договорные отношения между колоном и землевладельцем приобрели характер внеэкономической зависимости. Хотя колоны сохранили право на семью и собственное имущество, но их личная свобода тоже оказывалась под сомнением. Землевладельцы становились ответственными за выдачу колонов в суд и поставку из их числа рекрутов на военную службу. Более того, положение колонов приобрело пожизненный и наследственный характер. Колонами к III веку становились не только на основе договора (бывшие рабы, обедневшие свободные), но и по давности проживания на чужой земле и выплаты оброка (должники, получившие земельный участок на условиях несения натуральных повинностей). Колоны становятся людьми, зависимыми от землевладельцев, которые заменяют им и местную власть, и императорскую администрацию. Впоследствии в IV веке из-за недоимок колоны навечно прикрепляются к арендованной земле, а земли можно было продавать только с колонами. Освободиться колоны могли только на основании отпуска на волю хозяином. Грань между колонами и рабами становится, таким образом, едва различимой: они подвергались одинаковым наказаниям; им запрещено было свидетельствовать против своих хозяев в суде⁵⁵.

Между тем на самой низшей ступени социальной лестницы по-прежнему находились рабы. Однако новая экономическая ситуация свидетельствовала о невыгодности труда рабов в силу их незаинтересованности в конечном результате. Понимая это, рабовладельцы-хозяева все чаще стали предоставлять рабам пекулии – земельные участки либо иное обособленное имущество, за которые рабу следовало платить определенную долю продукта. Естественно, крестьянин – пекулиант стремился увеличить причитающийся ему остаток имущества за счет повышения общего дохода.

Армия в период Римской империи окончательно становится постоянной и наемной. Срок службы солдат определялся в 30 лет. За службу они получали жалованье, при выходе в отставку – значительный земельный участок. Командный состав армии комплектовался из сенаторского и всаднического сословий. Рядовой солдат не мог подняться выше должности командира сотни – центуриона.

Со 193 по 284 годы в Римской империи наступил **кризисный период**, называемый романистами «кризисом третьего века». Это было время волнений крестьян, солдатских мятежей, захвата провинций наместниками, вторжений соседних племен. Наступил упадок сельского

⁵⁵ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.65.

хозяйства, ремесла и торговли. До предела обострились отношения императоров с сенатом, рушилась диархия.

Многие исследователи склонны видеть в **доминате**, новой установившейся системе власти влияние традиций восточных стран, основанных на сакрализации светской власти – ведь формально переход к доминату связывают с принятием римским императором Аврелианом (214–275 гг.) титула «царя и бога» – восточного символа царского достоинства⁵⁶. Ко времени правления Диоклетиана (284–305гг.) Рим превратился в автократическое монархическое государство. Власть императора была признана абсолютной и божественной, сам император – государем и господином (*dominus*, отсюда доминат). В период царствования Диоклетиана император утрачивает статус «первого гражданина», превращаясь во владыку, которому присуща абсолютная власть над его подданными.

Период домината совпал с кризисом рабовладельческого государства и формации в целом. Его признаками стали: углубление социального расслоения и нарушение социальной структуры классического рабовладельческого общества; возрастание значения труда колонов и сокращение вследствие его невыгодности рабского труда; исчезновение полисной идеологии; упадок морали и нравственности; кризис политеистической религии и популярность христианства; восстания рабов и колонов; рост освободительного движения на окраинах Римской империи; обострение борьбы за власть⁵⁷.

К концу III века старые республиканские учреждения окончательно исчезают. Управление империей сосредоточивается в руках нескольких основных ведомств. Руководство ими осуществляют сановники, находящиеся в непосредственном подчинении императора. Особое положение среди этих ведомств занимали:

- государственный совет при императоре (*consistorium*);
- финансовое ведомство;
- военное ведомство.

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

После реформ, проведенных императорами Диоклетианом и Константином I, империя была разделена на 4 части (префектуры), состоявшие из 12–ти диоцезов. Последние включали в себя провинции (более 100) и округа. Каждым административным подразделением

⁵⁶ История государства и права зарубежных стран: Учебник для вузов Ч.1. / Под общ. ред. Н.А.Крашенинниковой и О.А.Жидкова. – М.: Норма, 2003. С.51.

⁵⁷ История государства и права зарубежных стран: Учеб. для вузов./И.В. Абдурахманова.– Ростов н/Д.: Март, 2004. С.39.

руководил специальный чиновник, что увеличило и без того обширный управленческий корпус.

В 395 году при сыновьях императора Феодосия I произошло официальное разделение Римской империи на:

- Западную Римскую империю со столицей в Риме.
- Восточную Римскую империю (Византия) со столицей в Константинополе, которая существовала более тысячи лет под названием Византия.

Однако это не смогло предотвратить глубокого системного кризиса империи и ее политического распада. Падение Рима произошло в 476 году под натиском германских кочевых племен, когда глава германских наемников Одоакр сверг римского императора Ромула-Августула и занял его место. В результате этого события прекратила свое существование античная цивилизация и рабовладельческая формация. На обломках римской империи стала складываться новая социально-политическая, экономическая и ментальная формация – феодальная⁵⁸.

4.2 Римское рабовладельческое право, источники, институты

Как и у многих других народов, древнейшим источником права у римлян был **обычай**, сформировавшийся в эпоху родоплеменной организации и отмеченный сакрально-мифологическим характером. Нормы светского права применялись только в составе религиозных запретов. Роль толкователей, комментаторов древнего права принадлежала жрецам-понтификам, являвшимся одновременно и судьями. Важным средством правового регулирования были **законы римских «царей»**, несомненно, обладавших судебными функциями (согласно преданиям самыми первыми являлись законы Ромула, относившиеся к VIII в. до н.э.). Правопорядок в римском обществе регулировался общими предписаниями (*fas*), имевшими божественное происхождение и не подлежавшими оспариванию, и (*jus*) – человеческими правоустановлениями. Право того (доклассического) периода характеризовалось влиянием общинных отношений, примитивностью основных институтов, строгим формализмом (малейшее искажение требуемой формы судебного разбирательства приводило к проигрышу дела) и распространялось лишь на исконных граждан Рима – квиритов, почему и называлось квиритским, или цивильным правом.

Обычно в литературе выделяют три основных периода развития древнеримского права:

- архаический или доклассический (VI – сер. III в. до н.э.);
- классический (III в. до н.э. – III в. н.э.);

⁵⁸ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.72.

- постклассический (IV–VI вв. н.э.).

По мере развития римского общества, трансформации социальной структуры и эволюции государственно-политического строя потребовалось создание правовых источников, отражавших новые реалии. Таким источником стали **Законы XII таблиц**, созданные в середине V в. до н.э. комиссией патрициев-децемвиров. Законы были начертаны на двенадцати досках и выставлены на центральной площади Рима (Форуме) для всеобщего обозрения. В оригинале они не дошли до нас, поэтому современные исследователи могут анализировать лишь фрагменты двенадцати таблиц, сохранившиеся в сочинениях древних авторов.

Законы отличались формализмом, казуистичностью и наличием религиозно-правовых представлений. Законы XII таблиц содержали постановления, регулирующие сферу процессуальных, семейных и наследственных отношений, а также нормы, относящиеся к займовым операциям, к уголовным преступлениям. Законы стали классическим образцом гражданского (квиритского) права, применявшегося, как говорилось, только к лицам, обладавшим римским гражданством. Борьба плебеев против патрициев завершилась приобщением первых ко всем привилегиям, предусмотренным гражданским правом.

Значительная часть статей этого источника посвящалась отношениям **собственности**, которые являются определяющими в любой системе частного права (собственно римское право делится на публичное (*jus publicum*) – право, которое, по словам Домиция Ульпиана, знаменитого римского юриста классического периода, относится «к положению римского государства», и частное (*jus privatum*), относящееся «к выгоде отдельных лиц»).

Важнейшей тенденцией, закрепленной в Законах, стало первоначальное закрепление частной собственности и постепенное признание ее неприкосновенности. **Частная собственность** уже охранялась Законами, и преступления против нее жестоко наказывались. Однако община в течение длительного времени продолжала сохранять право верховного контроля над имущественными сделками и распределением земельного фонда. Этот пережиток наиболее отчетливо проявлялся в описанном в источнике обряде манципации. Все предметы собственности делились на манципируемые и неманципируемые. Обязательной манципации подлежали рабы, скот и земля. Торжественный обряд совершался в присутствии пяти свидетелей и весовщика с медью. Так совершались сделки купли-продажи, дарения, мены. Покупатель «накладывал руку» на приобретаемую им вещь, в результате чего получал неоспоримое право собственности. Наличие пяти свидетелей символизировало былой контроль общины над имущественными сделками, а использование

меди подтверждало то обстоятельство, что обряд этот возник в глубокой древности, когда общество еще не знало чеканной монеты. Остальные вещи переходили путем простой традиции.

В архаический период в Риме не было выработано юридической категории для обозначения собственности. Тогда применялся термин *dominium*, что означало господство. Этим термином характеризовалась ситуация, когда какая-либо вещь находилась в чьей-либо власти. В то время индивидуальное обладание вещами было подчинено общественным интересам. Существовала значительная категория вещей, которые вообще не могли находиться ни в родовом, ни в семейном, ни в индивидуальном обладании – например, предметы божественного права. Основное богатство, которым считалась пахотная земля, считалась общественным достоянием. Особой разновидностью вещного права были **сервитуты** – фиксированное в обычаях или законе и строго ограниченное право пользования чужой собственностью. Древние сервитуты были связаны с поземельными отношениями и принимали форму разрешения проводить воду через землю соседа, прогонять скот и т.д.

Важное место в Законах XII таблиц отводилось регулированию **семейно-брачных и наследственных** отношений. Брак носил моногамный характер и отличался патриархальностью. Во главе семьи находился глава семейства (*pater familias*), обладавший практически неограниченной властью над всеми членами семьи (подвластными, которых называли агнатами). Распоряжаться всем имуществом мог только отец. Лишь после его смерти сыновья получали равные доли наследства и могли вести самостоятельное хозяйство. Девушки даже после смерти отца не приобретали самостоятельности, поступая под опеку брата или мужа. Отец мог продать любого члена семьи в рабство или заложить за долги. Сын, проданный отцом трижды, освобождался из-под власти *pater familias*. Получивший независимость сын или дочь, вышедшая замуж, становились по отношению к отцу когнатами и не могли рассчитывать на получение наследства. Но впоследствии власть главы семьи над детьми постепенно ослабевала.

Следствием развития частнособственнических отношений стала разработка **обязательственного права**. Источником возникновения обязательств могли служить договоры и правонарушения (деликты). Законы XII таблиц регулировали договоры займа, купли-продажи, аренды, найма, поклажи и др. Для действительности договора было необходимо: согласие обязанных сторон, которое не должно быть порождено насилием или обманом; соответствие договора праву (закону). В архаический период договоры носили односторонний характер, то есть правом требования по выполнению условий сделки наделялась только одна сторона (например, кредитор). Особой

разновидностью договоров был нексум (договор самозаклада). Согласно условиям договора должник отвечал перед кредитором не только своим имуществом, но и личной свободой (при неуплате долга он превращался в раба кредитора). В течение 60 дней должника три раза выводили на рыночную площадь и выкрикивали сумму долга, которую могли погасить сородичи. Впоследствии долговое рабство превратилось в предмет острой политической борьбы. В 326 г. до н.э. оно было запрещено законом Петелия: теперь ответственность должника ограничивалась только его имуществом.

К важнейшим достижениям архаического римского права (несмотря на многие родовые пережитки) можно, таким образом, отнести как минимум преодоление религиозности и мифологизма; появление письменных источников права; легальное закрепление частнособственнических прав; первичную разработку юридической терминологии⁵⁹.

Благодаря этим новациям стал возможен расцвет римской юриспруденции в классический период. В Риме в 367 г. до н.э. была учреждена должность претора как помощника консула для решения внутригородских проблем. Жестко скованное традициями гражданское право с IV–III вв. до н.э. стало корректироваться новым источником права – преторскими эдиктами, отражавшими новые отношения, порожденные переходом от древних форм купли-продажи, ссуды и займа к более сложным правоотношениям, вызванным ростом товарного производства, товаро-обмена, банковских операций и пр. Законы XII таблиц перестали отражать потребности римского общества в правовом регулировании различных сфер жизнедеятельности. А эдикты фактически содержали в себе норму права, предписывая судьям, какое решение следует вынести по тому или иному делу. Каждый последующий претор подтверждал эдикты своего предшественника и создавал новые. Значение претора в судопроизводстве возрастало по мере сокращения компетенции понтификов, и вскоре за ним закрепился статус «лучшего знатока права». Уходит в прошлое юридический формализм, вводятся принципы «равенства сторон», «доброй совести» и «справедливости».

В 242 г. до н.э. дополнительно учреждается особая должность peregrinorum претора – для рассмотрения споров между римскими гражданами и перегринами. Перегринский претор не был скован рамками квинитского права, что позволяло ему создавать новые формы судебных исков, в большинстве случаев опиравшиеся на «право народов», отличавшееся рационалистическим подходом. Роль преторов

⁵⁹ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.73.

как создателей новых норм права обусловила название этого периода в истории римского права – преторское право.

Так как **судебный процесс** всецело определялся теперь формулой претора, то он стал называться формулярным – взамен архаичного легисакционного. Официально формулярный процесс был введен в судопроизводство в период с 149 по 123 гг. до н.э., и судьи обязаны были следовать преторскому предписанию.

В классический период деление вещей на манципируемые и неманципируемые отстает в прошлое. Разрабатывается категориальный аппарат **вещного права**. Важнейшей конструкцией вещного права становится **владение**. Под ним понималось фактическое господство над вещью, соединенное с желанием осуществлять эту власть для себя (то есть пользоваться, извлекать выгоду). Институт владения затрагивал в основном сферу поземельных отношений. Когда фактическое обладание совпадало с правом распоряжения, возникало право собственности. Закон устанавливал и новые сроки давности. При Юстиниане (VI в.) срок давностного приобретения устанавливался в три года для движимых вещей и 10 лет – для недвижимых, если прежний собственник и владелец по давности проживали в одной провинции, или 20 лет, если они проживали в разных провинциях. Еще одной новой категорией вещного права стала **держание**, представлявшее собой результат договора найма. Новая формула **собственности** получила название преторской, или бонитарной. Важнейшая роль претора проявилась в том, что он взял на себя функцию защитника плебейской собственности, а также собственности перегринов что способствовало разрешению противоречия в римской конструкции собственности архаического периода, когда легитимными правами собственников обладали только патриции. Классический период также ознаменовался окончательным становлением **частной собственности на землю**: в 111 г. до н.э. был издан закон, запретивший передел земельной собственности. Римские юристы придавали большое значение способам приобретения собственнических прав. Архаическая манципация уступала место (*traditio*), что означало передачу фактического владения вещью приобретателю от отчуждателя.

В классический период продолжают развиваться различные сервитуты: личные и вещные; городские и сельские; краткосрочные и пожизненные. Распространенной категорией римского вещного права классического периода стал **узуфрукт**, который означал право пользования вещью и правопотребления ее плодов. Узуфруктуарий защищался законом не только от нелегитимных претензий третьего лица, но и от самого собственника.

Римское классическое обязательственное право разделяло все **договоры** на вербальные и литтеральные; реальные и консенсуальные.

Вербальный договор был самым старым видом договора, на основе которого еще во времена Законов XII таблиц совершались сделки разнообразных видов – купли-продажи, мены, займа и т. д. Для его действительности требовалось произнесение слов «даю», «сделаю». Вербальное обязательство устанавливалось посредством стипуляции (устного произнесения слов о соглашении в определенном порядке). Позднее возникли литеральные договоры, т.е. письменные обязательства, которые распространились в классическом римском праве.

Римские юристы выделили в особую группу реальные договоры, которые характеризуются тем, что обязанность исполнения и связанная с ним ответственность наступают по реальным сделкам не с момента соглашения, а лишь с момента передачи вещи. К таким контрактам, например, относились договоры хранения, договоры займа, договоры ссуды. При консенсуальном же договоре ответственность сторон возникает не при передаче вещи, а немедленно по заключении письменного или устного соглашения. К таким договорам относился, например, договор купли-продажи, а также договор найма.

Еще с архаического периода в Древнем Риме были известны три формы заключения **брака**:

- правильный, или брак, совершавшийся в форме священной клятвы и отдававший жену под полную власть мужа. Священный брак представлял собой религиозную церемонию, во время которой жених и невеста съедали жертвенную лепешку в присутствии жреца-понтифика и свидетелей, которых должно было быть не менее десяти человек.
- брак в форме покупки невесты, также отдававший жену под власть мужа;
- брак *sine manu* – без власти мужа или «неправильный» брак.

«Неправильный» брак всегда предполагал более либеральный статус древнеримской женщины: она имела право распоряжаться своим имуществом и вступать в различные сделки. Но такой брак необходимо было ежегодно возобновлять, для чего жена должна была отлучаться из дома три ночи подряд – иначе брак перерастал в «правильный» с традиционной властью мужа. Именно этот брак становится господствующим в классический период. Обязательным условием установления брачных отношений также признается свободно выраженное согласие брачующихся – как жениха, так и невесты. Развод также стал свободным. Общим правилом стала раздельность имущества супругов. При прекращении брака по вине мужа приданое возвращалось жене. Издержки совместной жизни нес муж, но он был вправе и распоряжаться доходом, который приносило имущество жены. В области семейных отношений наметилось и разложение

патриархальной семьи, показателем чего стало ослабление власти отца над подвластными. Убийство детей было признано преступлением; сыновьям еще при жизни отца могло предоставляться особое имущество; был упрощен порядок усыновления внебрачных детей.

Радикальные изменения происходят в постклассический период, когда мораль, нравственность, семья становятся индикаторами системного кризиса империи и рабовладельческого строя в целом⁶⁰. Римские императоры предпринимали меры финансового, социального, морального характера в целях укрепления семейных устоев. Император Август пытался законодательно ограничить право развода, установить обязательный брачный возраст (от 25 до 60 лет для мужчин, от 20 до 50 лет для женщин) и ввести налог на безбрачие. Однако этот закон не соблюдался. Впоследствии неженатые мужчины не могли вступать в права наследства, а женатые, но бездетные могли наследовать лишь половину полагавшегося им по закону имущества. Статус женщины в семье становится еще более демократичным: исчезает опека над взрослыми женщинами, и они наделяются рядом дополнительных имущественных прав. Большую самостоятельность приобретают и дети: так, закон запрещает продажу детей в рабство.

Согласно нормам **наследственного** римского права первыми к наследованию призывались дети – наследники по нисходящей первой очереди. Если их не было – внуки, наследники второй очереди; в третью очередь наследовали братья наследодателя, его дядья и племянники. Если и их не было, претор предоставлял право наследования наследникам четвертой очереди – всем кровным родственникам умершего вплоть до шестого колена. Ближайшая степень родства исключала из ряда наследников следующую степень. Характерной особенностью римского классического и постклассического права были нормы, ограничивавшие свободу завещательных распоряжений. Так, действовал принцип обязательной доли наследования: ближайший родственник умершего, если его в завещании обошли наследством, имел право на одну четвертую часть того имущества, которое он получил бы при отсутствии завещания. Само завещание подлежало составлению в письменной форме и удостоверению семью свидетелями⁶¹.

Уголовное право Древнего Рима складывалось из множества правовых норм, включая архаичные Законы XII таблиц, постановления народных собраний и сената, а также законы, изданные по инициативе диктаторов и императоров. Законодатель различал умышленные

⁶⁰ История государства и права зарубежных стран: Учебник для вузов Ч.1. / Под общ. ред. Н.А.Крашенинниковой и О.А.Жидкова. –М.: Норма, 2003. С.59.

⁶¹ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.76.

преступления и совершенные по неосторожности. Однако четкого определения преступления не существовало: нередко в тексте законов встречается отождествление преступления и «смертного греха». К видам **преступлений** в римском праве можно отнести:

- преступления, непосредственно затрагивавшие интересы римского государства, – присвоение казенного имущества и расхищение государственных средств, взяточничество, подлог, фальшивомонетничество, участие в запрещенных собраниях и объединениях, спекуляция зерном и другими продуктами, неуплата налогов и т. п.;
- религиозные преступления, число которых значительно возросло после официального признания в IV веке христианства;
- воинские преступления – измена в бою, дезертирство, потеря оружия, неповиновение командиру и т. п.;
- преступления против личности;
- преступления против собственности;
- преступления, относящиеся к сфере семьи и нравственности, – кровосмешение, супружеская измена, полигамия, сожительство с незамужней женщиной, незаконный развод, мужеложство и т. д.

Выбор вида и меры **наказания** зависел от социального статуса потерпевшего и преступника, размера причиненного ущерба, возраста и пола преступника, наличия злого умысла, времени суток и наличия других отягчающих и смягчающих обстоятельств. Первоначально наказание строилось на принципе возмездия. В классический период оно также преследует цели устрашения, причем в императорском Риме происходит усиление карательной направленности наказания и резкое увеличение числа его видов. Так, восстанавливается смертная казнь по отношению к римским гражданам, которая в поздней республике не применялась. При этом появляются новые виды этой санкции: сожжение, повешение, распятие на кресте, утопление. Каторжные работы на рудниках, принудительные работы на установленный срок, отдача в гладиаторы также являются «знаменем времени». Широко практиковались различные виды ссылки и высылки: изгнание из Рима с потерей гражданства, ссылка на острова с полной изоляцией, временная ссылка. Телесные наказания и конфискация имущества осужденных были как основными, так и дополнительными санкциями⁶².

В Древнем Риме **судебный процесс** по имущественным спорам отличался формализмом, разнообразием форм, разделением компетенции между магистратором (претором) и судьей – частным лицом, назначенным для окончательного решения спорного случая.

⁶² Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.77.

Высшей судебной инстанцией по делам о тяжких преступлениях в республике были народные собрания. Позднее в сфере римского судебного устройства и судопроизводства произошли перемены. Судебной компетенцией в уголовных и гражданских делах стали обладать чиновники, принадлежавшие к администрации империи, что объединило суд и администрацию. Таким образом, регрессивные изменения затронули и сферу судопроизводства, где вместо республиканского принципа коллегиальности учреждается принцип единоличного принятия решений.

Кроме того, римский суд в постклассический период превратился в сословный. Лица, принадлежавшие к высшим, привилегированным сословиям империи, судились самим императором. Чиновник получил привилегию быть судимым в суде его собственного начальника. Разделение на предварительное и судебное следствие исчезло. Судья сам производил дознание, сам выступал обвинителем и сам выносил приговор. Наиболее распространенным средством установления истины в период домината стала пытка. В период республики существовало открытое рассмотрение судебных дел; во время же империи установилась строгая тайна судопроизводства, служившая прикрытием административного произвола.

Формирование уголовного права как целостной системы связано с учреждением специальных судов (постоянных комиссий) и относится ко II в. до н.э. Каждая комиссия рассматривала определенную категорию уголовных дел. Первая из постоянных комиссий была создана в 149 г. до н.э. и занималась рассмотрением должностных вымогательств со стороны магистратов. В годы правления Суллы функционировало восемь профильных комиссий. Во главе каждой из комиссий стояли преторы, а в состав входили от 350 до 450 судей, которыми являлись граждане высших сословий.

В основе возбуждения уголовного преследования лежало обвинение, которое могло исходить только от частных лиц, но не от должностного лица. После возбуждения обвинения начиналось предварительное расследование. В процессе судебного разбирательства очень важное значение придавалось свидетельским показаниям, где действовало правило: «Показания одного – не свидетельство». Главное место в судебном процессе занимал обмен сторон судебными речами.

Решение выносилось присяжными по большинству голосов. Приговор мог выноситься не сразу, но после его объявления он немедленно приводился в исполнение. Однако в отношении беременных женщин это правило не действовало. Если обвиняемый приговаривался к смертной казни, то приговор мог приводиться в исполнение спустя десять дней.

Уголовный процесс, таким образом, приобрел в постклассическом праве инквизиционный, экстраординарный характер. Судьи императора приобрели право не только истолковывать уголовные законы, но и отказываться от существовавших ранее судебных процедур. Приоритетным фактором при вынесении приговора становится усмотрение магистрата или чиновника. Право возбуждать обвинение переходит от частного лица к государству. Высшей апелляционной инстанцией по судебным делам был сам император, а практически эту функцию исполняла его канцелярия⁶³.

Выводы

Широкий размах торговых и ростовщических операций в античном мире привел к образованию высокоразвитой системе права. Товарное производство и заморская торговля очень рано стали занимать заметное место в экономике. Отсюда проистекала ранняя разработка ряда правовых институтов, связанных с развитием частной собственности (виды договоров, их обеспечение, в том числе залог, кредитные сделки, наследованное право).

Римское право было рабовладельческим и охраняло политические, имущественные и личные права рабовладельца. Особенностью этого права является разработка института частной собственности. Со временем реформ Сервия Туллия утверждается, что квинитское право существует только для граждан Рима. Квинитское или цивильное (гражданское, т.е. связанное с римским гражданством) право несло на себе следы своего происхождения в условиях небольшого земледельческого государства-общины. Оно на всех этапах применялось только к лицам, обладавшим римским гражданством и рассматривалось как особая привилегия римского гражданина.

Эта правовая система действовала в Риме до середины III века до н.э. Она отличалась большей степенью традиционности, связью с древнеримскими (квинитскими) обычаями, нашедшим свое отражение в Законах XII таблиц.

Таким образом, в обществе основанном на частной собственности, которая обуславливала необходимость равенства прав собственников, право развивалось более обширное, отличающееся более высокой степенью формализации и определенности законодательства и прежде всего гражданское регулирующее более сложную систему имущественных общественных отношений. В некоторых случаях

⁶³ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.75.

достаточно древнее законодательство отличалось такой степенью совершенств, что пережило на многие века использовавший его народ и не потеряло значение и сегодня.

5 Возникновение и развития феодального государства в странах Западной Европы (государство франков, Франция, Германия, Англия)

Падение Западной Римской империи знаменовало ликвидацию античных политико-правовых порядков и гибель цивилизации, представлявшей собой высшее достижение древнего мира. В средние века западноевропейское общество было отброшено назад и проделало новый путь развития от примитивных мелких государств к конгломеративным «варварским» королевствам, и в конечном итоге к централизованным национальным государствам.

Говоря о периодизации средневековья, мы будем пользоваться тем вариантом, который имеет место в отечественной историко-правовой науке. Эта периодизация учитывает эволюцию форм средневекового европейского государства.

В течение периода ранних варварских государств (V-VIII в.в.) класс земельных собственников-феодалов первоначально сплачивался вокруг королевской власти, что способствовало становлению раннефеодальных монархий, которые позднее в IX-XIII веках в период феодальной раздробленности превратились в великое множество государств, поместий, отличавшихся экономической и политической децентрализацией. В этих условиях государство приняло форму сеньориальной монархии.

Во время экономического подъема XIII-XV веков, связанного с ростом городов, развитием торговли и накоплением капитала происходит постепенное территориальное объединение государств на национальной основе, усиление королевской власти, искавшей поддержки у представителей сословий. Поэтому в данный период происходит становление сословно-представительных монархий.

В позднем средневековье (XVI-XVIII в.в.) активно идет процесс разложения феодализма, формируются основы капиталистической системы и поэтому лишь сильная королевская власть в форме абсолютной монархии, опирающаяся на бюрократический централизм и военно-политическую силу, могла поддержать существовавший общественный строй. Падение абсолютизма означало уже конец старого режима и начало новой истории, давшей миру образцы представительной и демократической государственности.

Средневековая Западная Европа была наследницей античного мира, глубокое влияние которого непосредственно отразилось во всех сферах ее материальной и духовной культуры.

5.1 Общие закономерности и особенности возникновения и развития феодального государства

Известны два пути становления феодализма. Первый – возникновение феодализма и, соответственно, феодального государства и права, непосредственно при разложении первобытно-общинного строя, минуя рабовладельческий строй и рабовладельческое государство и право. Такой путь прошли германцы, славяне, тюрки и многие другие народности. Второй путь – формирование феодальных отношений в недрах рабовладельческого строя, превращение рабовладельческого общества в феодальное. Этот путь характерен например, для Византии⁶⁴. На появление государственности у франков (союза германских племен) большое влияние оказал факт завоевания ими Галлии, так как господство над покоренными народами было несовместимо с родовым строем. Здесь быстро образовалось государство. Произошла замена родовых отношений делением по территориальному и имущественным признакам, отделение публичной власти от народа, введение налогов и сборов, которые характерны для образующейся государственности всех народов.

Феодализм явился более прогрессивной экономической формой. Экономическую основу феодализма составляла собственность на средства производства и неполная собственность на непосредственного производителя. Феодализму присущ более высокий уровень развития производительных сил. В новых условиях господствующий класс не был заинтересован в эксплуатации рабского труда, который стал невыгоден экономически.

Феодальная форма собственности отличалась своей иерархической структурой: феодалы разделялись на ранги, от высших до низших степеней, в зависимости от своего экономического и политического положения. Целью феодального государства и права было закрепление классового господства феодалов над крестьянами и их эксплуатация⁶⁵.

Постепенно складывался класс крупных землевладельцев, наделенных политической властью в отношении местного населения. Свободные крестьяне-общинники превращались в зависимых людей, теряя свое прежнее правовое положение. Появлялись новые группы феодально-зависимого населения. Крупные землевладельцы становились их господами.

Государственный аппарат не справлялся со своими задачами и население фактически оказывалось в распоряжении могущественных

⁶⁴ Чемеринская В.В. Государство и право стран Средневековой Европы (учебное пособие). – Оренбург, 2015. С.6.

⁶⁵ Кудинов О.А. История государства и права зарубежных стран – М.: МЭСИ, 2004. С.55.

землевладельцев, которые набирали ополчение, взимали налоги, судили население независимо от органов королевской администрации. Сначала делалось это именем короля и доходы обращались в его пользу. Позднее они стали собирать налоги и судебные штрафы, присваивая их себе. Этот порядок короли санкционировали иммунитетными грамотами. Никто из королевских чиновников не имел права ступить на территорию, принадлежащую тем, кому даны были эти грамоты.

Государство вынуждено было признать и одобрить переход политической власти, в руки земельных магнатов, закрепить их права и бесправие низов. По мере развития крупного феодального землевладения усиливались местные фактически независимые феодалы.

Феодальный способ производства характеризовался господством натурального хозяйства и весьма слабым развитием экономических связей между отдельными графствами и землями, что неизбежно приводило к экономической раздробленности. Неизбежным следствием этого явилась политическая раздробленность: без экономических связей невозможно было в течение длительного времени сохранять политическое единство государства. Более того, непрерывные внутренние распри феодалов, приводили к ухудшению положения страны.

Таким образом, для феодальной земельной собственности были характерны следующие особенности: 1) иерархический характер; 2) сословный характер; 3) ограничение права распоряжаться землей, а некоторые категории, например, церковные земли, вообще были изъяты из гражданского оборота.

Владение землей давало и непосредственное право на реализацию властных полномочий на определенной территории, т.е. земельная собственность выступала в качестве непосредственного атрибута политической власти.

Сословное деление феодального общества, будучи выражением фактического и формального неравенства людей, сопровождалось установлением особого юридического места для каждой группы населения.

Господствующий класс феодалов в целом и каждая его часть в отдельности представляли собой более или менее замкнутые группы людей, наделенные закрепленными законом привилегиями правом собственности на землю, владением крепостными и монополией на право участия в управлении и суде.

Отношения между феодалами в Европе строились на основе зависимости одних феодалов от других. Одни феодалы выступали в качестве сеньоров, другие - в качестве вассалов. Сеньоры давали своим

вассалам земли и гарантировали им свою защиту, вассалы были обязаны по отношению к сеньорам военной службой и некоторыми другими повинностями. Отношения сюзеренитета-вассалитета создавали специфическую политическую иерархию внутри феодального государства.

Типичной формой феодального государства была монархия. Феодальная республика была характерна для сравнительно немногих средневековых городов Северной Италии, Германии, России. Что касается форм феодального государства, то за время своего развития оно прошло ряд этапов. На огромной территории Римской империи было рассеяно множество варварских племен: готы, франки, бургунды, аламанны, англосаксы и пр.

Период феодализма охватывает длительный промежуток времени. В силу этого феодальное государство и право нуждается во внутренней периодизации. Так, применительно к феодальным государствам Западной Европы целесообразно их подразделение на четыре основных этапа, в пределах которых проявляются общие закономерности развития:

1. Раннефеодальная монархия (V-IX вв.) – характерна для периода становления феодальной собственности, когда формирующийся класс феодалов группируется вокруг политически укрепившейся власти короля. В этот период складываются первые относительно крупные феодальные государства.

2. Вассально-сеньориальная монархия (X-XIII вв.) – в этот период наблюдается расцвет феодального способа производства и господство натурального хозяйства, что повлекло за собой феодальную раздробленность, сопровождавшуюся переходом власти от короля к отдельным феодалам и организацией государственной власти на основе вассальных связей.

3. Сословно-представительная монархия (XIV-XV вв.) – для этого периода характерен процесс централизации государства и укрепления королевской власти. Начало функционирования представительных органов: Генеральных штатов во Франции, рейхстага в Германии, Кортесов в Испании и т.д.

4. Абсолютная монархия (XVI-XVIII вв.) – характеризуется сосредоточением всей полноты государственной власти, в том числе законодательных, судебных и фискальных функций, в руках короля; созданием большой профессиональной армии и бюрократического чиновничьего аппарата, что обеспечивает ему прямое управление и контроль за страной.

5.2 Этапы развития феодального государства в странах Западной Европы (государство франков, Франция, Германия, Англия)

2.1 Государство и право Франкской монархии

476 год принято считать началом феодальной формации в Европе. Падение Римской империи под натиском варварских племен означало крушение античных политико-правовых порядков и начало генезиса нового типа государственности и права. Хронологические рамки феодализма, как и его определение, до сих пор являются спорными в историко-правовой литературе. Феодализм представлял собой новую систему социально-экономических связей, основанную на вотчинном хозяйстве, а также иерархию вассальных отношений. Важнейшей чертой феодальных экономических отношений являлась феодальная собственность на землю, социальной системы – сословность, а государственно-политической – наличие монархической власти. В зависимости от степени развития и полноты монархических полномочий исследователи выделяют несколько этапов в истории европейской монархии: этап раннефеодальной монархии (V–IX вв.), сеньориальной (X–XIII вв.), сословно-представительной (XIV–XV вв.) и абсолютной (XVI–XVIII вв.)⁶⁶.

Германские племена, родиной которых были территории Рейнского и Одерского бассейнов, впервые появились в Римской империи в первой половине первого тысячелетия до н.э. Самым мощным племенным союзом северных германцев были **франки**, называвшие себя салическими. Исходным этапом в образовании Франкского государства было завоевание в 486 году части Галлии салическими франками во главе с конунгом (впоследствии королем) Хлодвигом, объявившим себя преемником римского императора. Он стал основателем династии Меровингов.

Важным фактором, ставшим катализатором генезиса франкской государственности, стало принятие Хлодвигом христианства. К 510 году Хлодвиг становится властителем земель и повелителем единого королевства, простиравшегося от среднего течения Рейна до Пиренеев. Он приобретает право диктовать собственные законы, взимать налоги с местного населения и др. При нем была записана **Салическая правда** – свод обычного права салических франков.

Фактически по своему типу государство франков – это раннефеодальная монархия. Оно несет в себе элементы старой общинной организации и учреждений племенной демократии, поскольку возникает в обществе, вступившем в эпоху феодализма на этапе разложения первобытнообщинного строя без развития стадии рабовладения. Для такого общества были характерны сочетание рабовладельческих, родоплеменных, общинных, феодальных

⁶⁶ Там же. С.15.

отношений и незавершенность процесса создания феодального общества.

В истории государства салических франков можно выделить два условных периода, каждый из которых связан с правлением определенной династии:

- 457-751 годы – монархия **Меровингов**;
- 751-843 годы – империя **Каролингов**.

Салическая правда, записанная в начале VI века по распоряжению Хлодвига, упоминала существование у франков следующих социальных групп:

- служилая знать – приближенные короля;
- свободные франки, общинники;
- полусвободные (литы);
- рабы.

В середине VII века в Северной Галлии начинает складываться феодальная вотчина с характерным для нее разделением земли на господскую и крестьянскую. Рост крупного землевладения сопровождался распрями землевладельцев, которые показали непрочность королевства Меровингов. Королевский земельный фонд уменьшался за счет раздачи земли королями, и государственная власть постепенно сосредоточилась в руках знати, захватившей все главные должности и, прежде всего, пост майордома. Майордом при Меровингах был высшим должностным лицом. Первоначально он назначался королем и возглавлял дворцовое управление. С ослаблением королевской власти его полномочия расширяются, и майордом становится фактическим главой государства. На рубеже VII–VIII веков эта должность превратилась в наследственное достояние знатного и богатого рода, положившего начало династии Каролингов⁶⁷.

Королевская и императорская династия Каролингов сменила Меровингов в 751 году, а прекратила свое существование в X веке на территориях уже разделенного государства франков. Переход королевской власти к Каролингам обеспечили успехи реформы Карла Мартелла, одного из представителей этого рода, бывшего майордома Франкского государства в 715–741 годах. Он восстановил политическое единство королевства и фактически сосредоточил в своих руках верховную власть. Для упрочения государственной централизации и укрепления военного могущества королевства Карл Мартелл покончил с прежним порядком дарения земель в безраздельную собственность. Вместо этого земли, конфискованные у непокорных магнатов и монастырей, вместе с жившими на них крестьянами передавались

⁶⁷ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.89.

слугам короля в условное пожизненное держание – бенефиций. Бенефициарий (держатель бенефиция) был обязан нести службу, преимущественно военную, иногда административную в пользу короля. Отказ от службы или измена королю лишали права на пожалование.

Преобразования Карла Мартелла и его сына, Пипина Короткого оцениваются в историко-правовой литературе как политический переворот, приведший к концентрации власти в руках представителей династии Каролингов (751–987 гг.). Расцвет франкского государства, бесспорно, приходится на годы правления Карла Великого (768–814 гг.), при котором франкское королевство было провозглашено империей. Императорская власть приобрела новый статус, выразившийся в признании ее церковью и наделении сакральным характером. Император воплотил в себе абсолютные законодательные и судебные полномочия. Центральный государственный аппарат был по-прежнему сосредоточен в королевском дворе, где уже обозначилась специализация управленческих функций.

Поскольку в раннефеодальном государстве франков еще не проводилось различия между общегосударственными вопросами и делами королевского дворца, то главные управляющие королевским хозяйством (министериалы) стали приобретать значение высших должностных лиц государства и фактически возглавили государственное управление и суд. Наиболее важными **министериалами** были следующие:

- палатный мэр, или майордом, – главный управитель королевского дворца, а затем глава королевской администрации. Обладатели этой должности упразднили ее после того, как сами заняли королевский трон;
- дворцовый граф (пфальцграф) – сначала наблюдал за королевскими слугами, а в дальнейшем стал выполнять судебные функции (руководил судебными поединками, исполнением приговоров) и возглавил дворцовый суд;
- тезаурарий – государственный казначей, руководивший учетом материальных ценностей, поступавших в распоряжение короля;
- маршал – начальник конного войска;
- архикапеллан – духовный наставник короля, старший среди дворцового духовенства, участник королевского совета.

Главной территориальной единицей страны стал сельский округ (пага), включавший несколько сотен дворов. В состав сотни входили общины (марки), первоначально представлявшие собой объединение дворов свободных крестьян по соседскому принципу и сохранявшие самоуправление: народные собрания сотен под председательством выборного сотника решали военные, административные и другие вопросы. Управление округом возглавлял граф, имевший в своем

распоряжении военный отряд и командовавший ополчением. Уже при правлении Меровингов выборных лиц заменяют назначаемые лица – центенарии на Севере и викарии на Юге. Они подчинялись графу и осуществляли его власть в пределах сотни. На границах страны были созданы герцогства, состоявшие из нескольких округов. Управление ими вручалось герцогам, которые были также командирами местного ополчения. На них была возложена оборона границ⁶⁸.

Высшую судебную власть осуществлял монарх совместно с представителями знати. Наиболее опасные преступления находились в юрисдикции королевского совета. Основными судебными учреждениями страны были местные суды – «суды сотни». Они рассматривали подавляющую часть дел, так как поначалу члены сотни участвовали в управлении и судопроизводстве. Народное собрание сотни (малюс) выбирало из своей среды судей (рахинбургов), как правило, состоятельных, пользующихся уважением людей. Суд проходил под руководством выборного председателя (тунгина). На судебном заседании присутствовали все свободные и полноправные жители сотни.

При Каролингах общие судебные собрания были заменены коллегиями присяжных, назначавшихся сверху. Посланцы короля получили право вместо рахинбургов назначать членов суда (скабинов). Обязанность свободных людей присутствовать на суде была отменена. Со временем судебная власть сосредоточивалась в руках феодалов. Сначала граф или викарий лишь созывали малюс и следили за правильностью судопроизводства. Постепенно уполномоченные короля становятся председателями судов вместо тунгинов. Из подчинения графам и маркграфам изымались только владения сеньоров, пользовавшихся иммунитетом. Вотчинники – иммунитетисты (сеньоры, а также высшие иерархи церкви) обладали полной судебной властью над крестьянами, жившими на их землях.

Реформа Карла Мартелла привела к формированию большого, хорошо вооруженного конного рыцарского войска, состоявшего из держателей бенефициев, которые помогали и в борьбе с народными восстаниями.

К концу VIII века территория Франкского государства занимала почти всю Западную Европу, претендуя на славу возрожденной Западной Римской империи. Когда папа Римский, Лев III, спасаясь от враждебной ему римской знати, обратился за помощью к Карлу, тот предпринял поход в Рим и оказал покровительство Льву. В 800 году благодарный папа венчал Карла Великого императорской короной.

⁶⁸ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.92.

Между тем со смертью Карла Великого усилились центробежные тенденции. Процесс распада был предопределен: империя позволила укрепить крупным феодальным магнатам, которые не нуждались в сильной централизованной власти. Наследники поделили некогда единое государство по Верденскому договору 843 года. Карлу отошли земли будущей Франции, Людовику – Германии и Австрии, Лотарю – Германии, Италии и Прованс. Титул императора был сохранен за старшим наследником – Лотарем. Верденский договор, таким образом, способствовал формированию национальных государств Европы.

Писаное законодательство, основанное на обычном праве, стало складываться еще в раннюю эпоху варварских королевств. Обычаи германских племен подверглись систематизации, отразившись в многочисленных варварских законах (правдах): Вестготской, Бургундской, Баварской, Рипуарской, Саксонской, Салической, Тюрингской и др. Все правды были записью норм права для сугубо внутривременного применения. Но впоследствии помимо обычаев и судебной практики, источниками раннефеодальных правд также становятся королевские капитулярии и эдикты⁶⁹.

К наиболее ранним источникам раннефеодального права Европы относится **Салическая правда**, записанная в начале VI века в раннефеодальном королевстве салических франков. Первоначальный текст источника не дошел до современников. Наиболее близкой к оригиналу редакцией считается Парижская рукопись. Документ состоял из 65 глав-титолов, пролога и эпилога и сохранял значительные пережитки родоплеменных отношений. Салическая правда отразила основанное на коллективизме племенное сознание германцев, урегулировав, тем не менее, ряд новых правоотношений, возникших в результате имущественной дифференциации и образования государства.

Салической правде присущи казуистический характер и отсутствие абстрактных понятий; зафиксированные в ней правовые действия и акты отличаются строгим формализмом. Описание преступлений отличалось чрезмерной детализацией, что свидетельствовало о неразвитости юридической терминологии и правовой техники.

В этом правовом источнике содержится перечень **правонарушений (преступлений)** и соответствующих им **наказаний** (главным образом штрафов в форме композиции, когда одна часть штрафа идет на уплату судебной пошлины, а другая – на компенсацию потерпевшему). Легального определения преступления Салическая правда не дает вообще. Однако из смысла статей, посвященных правонарушениям и преступлениям, вытекает, что в эти понятия

⁶⁹ История государства и права зарубежных стран: Учебник для вузов Ч.1. / Под общ. ред. Н.А.Крашенинниковой и О.А.Жидкова. –М.: Норма, 2003. С.79.

включались: нарушение королевского мира или причинение вреда личности (имуществу). Субъектами преступления могли быть свободные франки, литы и рабы. Целью наказания являлись возмещение вреда потерпевшему и уплата штрафа королю за нарушение королевского мира.

Хотя в Салической правде отсутствуют четкие формулировки и понятия, а отношения с государственной властью в то время не являлись объектом регулирования уголовно-правовой сферы, по смыслу все же можно выделить наиболее распространенные группы преступлений:

- против личности;
- против собственности;
- против общинного мира;
- против семьи и нравственности;
- против правосудия.

В системе наказаний главной тенденцией стала замена кровной мести и талиона денежными компенсациями. Вообще же наказания за преступления зависели от социального статуса преступника и потерпевшего, наличия отягчающих или смягчающих обстоятельств, а также размера причиненного ущерба. Отягчающими обстоятельствами, например, считались групповое убийство, убийство в походе, попытка скрыть следы преступления, а также подстрекательство к краже или убийству.

Как правило, наказание заключалось в денежном штрафе и возмещении стоимости украденного имущества. Даже за совершение убийства преступник приговаривался к выплате вергельда (своеобразной «платы за убийство»), размер которого определялся социальным статусом убитого⁷⁰.

Салическая правда дает представление о **социальной структуре** франкского общества. Основную массу жителей королевства представляли свободные франки (рядовые общинники). По отношению к ним закон выделял привилегированных франков и неполноправных (литов). К привилегированным франкам относилась знать, представители королевской фамилии и его окружение, дружинники короля, а также служители церкви. Галло-римское население стояло в социальной иерархии ниже франкского, но если римлянин состоял на королевской службе и назывался королевским сотрапезником, он обладал привилегиями по сравнению с рядовыми франкскими общинниками.

⁷⁰ История государства и права зарубежных стран: Учеб. для вузов./И.В. Абдурахманова.– Ростов н/Д.: Март, 2004. С.69.

Нормы **вещного права**, зафиксированные в Салической правде, тоже отразили переходный характер франкского общества – от родоплеменных отношений к частной собственности и государству. Частная собственность на землю еще не сложилась. Земля находилась в общинном владении и семейном пользовании. После сбора урожая все земли превращались в общее пастбище. Салическая правда не упоминает куплю-продажу земли. Тем не менее, во франкском обществе шел процесс становления **аллодиальной** (индивидуальной) земельной собственности. Закон предусматривал ответственность за нарушение границ участка, посев на чужом поле, самовольную распашку. Аллод передавался сыновьям по наследству.

Низкий уровень развития у салических франков вещного права, незавершенность процесса формирования частной собственности обусловили и низкий уровень развития **обязательственного права**. Из-за неразвитости товарно-денежных отношений во франкском обществе не было потребности совершать и легитимно регулировать различные виды сделок. Однако в зачаточном состоянии существовали прообразы договоров купли-продажи, ссуды, дарения. Передача права собственности осуществлялась публично и совпадала с фактической передачей вещи. Неисполнение обязательств или просрочка в их исполнении влекли за собой имущественную ответственность. Истребование долга происходило в строго установленной детализированной форме.

Салическая правда описывает **брачно-семейные отношения** в самых общих чертах. Брак заключался в форме покупки невесты женихом. Похищение девушки с целью вступления в брак наказывалось высоким штрафом. Положение женщины в семье определяли пережитки матриархального строя. Так, женщина, находившаяся в детородном возрасте, имела вергельд, втрое превышавший вергельд обычного франкского мужчины. Препятствиями к заключению брака служили: существование законного брака; объявление лица вне закона; наличие близкого кровного родства; несвободное состояние человека. О возможности расторжения брака правовой источник салических франков вообще не упоминает.

По мере распада больших семей формируется **наследственное право**, осуществлявшееся по закону и по завещанию. Наследование по завещанию осуществлялось путем дарения, совершавшегося публично в народном собрании и в строго установленной форме: имущество передавалось третьему лицу, которое было обязано не позже, чем через год после смерти дарителя, передать это имущество лицу, указанному в завещании. Наследование по закону осуществлялось по-разному применительно к движимому и недвижимому имуществу. В порядке наследования по закону движимого имущества прослеживались явные

пережитки матриархата: первую очередь наследников составляли дети, затем мать, братья и сестры, сестры матери, сестры отца, ближайшие родственники. А вот при наследовании недвижимости женщины исключались из потенциальных наследников: земля передавалась только по мужской линии.

Судебный процесс Салическая правда объявляла состязательным. Процесс был устным, гласным, отличался строгим формализмом. Дело возбуждалось только по инициативе истца. Стороны имели равные права. Уголовное и гражданское судопроизводство осуществлялось в одинаковых формах. Судебные споры рассматривались на собраниях свободных людей под председательством тунгина – выборного судьи, а приговор выносился рахинбургам – выборными заседателями. В случае злоупотребления судьями своими полномочиями или осуществлении правосудия не по закону они наказывались штрафом.

Исполнение решений суда было обязательным. Салическая правда предусматривала преступления против правосудия: неявка в суд по неуважительной причине; обвинение безвинного в совершении преступления; лжесвидетельство; незаконный приговор и несправедливый суд – все они наказывались денежным штрафом. Постепенно наметилась тенденция перехода судебных полномочий королевской администрации. Функции тунгина осуществлялись графом. Народное собрание как судебная инстанция уступает место суду «лучших людей».

В качестве доказательств в судебном процессе Салическая правда признавала: письменные доказательства; ордалии; клятвы на святых мощах, на Евангелии; свидетельства очевидцев; «соприсяжничество» (свидетелями «доброй славы» или соприсяжниками обвиняемого, являлись двенадцать его родственников, друзей или соседей). К соприсяжничеству прибегали в случае отсутствия улики и свидетелей. Соприсяжники несли ответственность вместе с проигравшей стороной. Ордалии («божественные испытания» водой, огнем, железом, крестом и т.д.) применялись в том случае, если в ходе судебного разбирательства не удавалось получить признание обвиняемого. Отказ от ордалии автоматически означал проигрыш дела. Свидетельские показания предоставлялись под присягой. Неявка свидетелей в суд наказывалась штрафом. Свидетельствовать могли только равные против равных.

Отметим, что к концу правления Каролингов Салический закон несколько утратил свое юридическое и общественное значение, но в итоге явился важным источником публичного и частного права раннефеодальной Европы⁷¹.

⁷¹ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.99.

2.2 Государство и право средневековой Франции.

Условно история феодального средневекового государства во Франции может быть разделена на следующие периоды:

- сеньориальной монархии (феодальной раздробленности) – IX–XIII века;
- сословно-представительной монархии – XIV–XVI века;
- абсолютной монархии – XVII–XVIII века.

Название «Франция» появилось лишь в X веке по имени области вокруг Парижа – Иль-де-Франс, хотя как самостоятельное государство Франция существует еще со времени раздела Франкской империи по Верденскому договору (843 г.) и выделения Западно-Франкского королевства, которому достались земли к западу от Рейна. Франция того времени представляла довольно странное сочетание из герцогств и графств, наиболее крупными и политически значимыми из которых были Нормандия, Бретань, Бургундия, Гасконь. Герцоги формально признавали себя вассалами короля, но фактически были независимыми. Поэтому последние Каролинги и первые короли новой династии **Капетингов** были лишь крупными феодалами, обладавшими особым титулом. Полновластными хозяевами они являлись только в своем домене (сеньории) – Парижской и Орлеанской областях. Однако короли не обладали тогда общегосударственными полномочиями («вассал моего вассала – не мой вассал»).

В период феодальной раздробленности королевство фактически делилось на многие независимые феодальные владения, причем в XI веке дробление продолжалось также внутри отдельных герцогств и графств. В полной мере сеньориальная власть принадлежала только главным сеньорам, которые сосредоточивали в своих руках административную, судебную, законодательную, военную власть. Важные управленческие функции были сосредоточены в рамках сеньориального двора. Таким образом, французское королевство было классическим примером ленной монархии⁷².

К X веку завершилось складывание двух основных **социальных слоев** феодального общества – сеньоров и зависимого крестьянства. К тому времени бенефиций из пожизненного пожалования превратился в наследственную феодальную собственность – феодал. Оформилась феодальная иерархия, возглавляемая королем, с характерной для нее системой вассалитета. Номинально верховным собственником всей земли в государстве считался король – верховный **сеньор**, или сюзерен, а крупные феодалы, получая от него земли, становились его

⁷² История государства и права зарубежных стран: Учеб. для вузов./И.В. Абдурахманова.– Ростов н/Д.: Март, 2004. С.69.

вассалами. Они, в свою очередь, также имели вассалов – более мелких феодалов, которым жаловали земельные владения. Эта лестница состояла из следующих ступеней: наверху стоял король – сеньор; далее – пэры, то есть «равные королю» – герцоги и графы; ниже – вассалы и подвассалы (арьер-вассалы); на нижней ступени – простые рыцари, шевалье, не имевшие своих вассалов.

Важным элементом государственной системы был королевский двор, состоявший из **министериалов** (слуг короля) и его советников. В случае необходимости король собирал «генеральную курию» – баронов и епископов из своей области и всего королевства. До конца XII века главную роль при дворе играл **сенешаль**, который считался главой королевского двора, командовал армией, подписывал государственные документы и избирался из представителей наиболее знатных семей Франции. Некоторые исследователи сравнивают должность сенешаля с полномочиями визиря в восточных странах.

В XII веке французскими королями предпринимаются первые попытки по усилению своей власти и созданию централизованного государства. При Людовике IX (XIII в.) Королевская курия реорганизуется в двухпалатную структуру, которая включала финансовую счетную палату и высшую судебную инстанцию (Парижский парламент). Постепенно крупные феодалы перестают принимать участие в работе Парижского парламента, присутствуя лишь на его торжественных заседаниях. Их место заняли министериалы и легисты (профессиональные юристы). Легисты стремились проводить в правосудие принципы реципированного римского права, пропагандируя при этом идею неограниченной королевской власти.

С XIII века, благодаря реформе Людовика, высшей **судебной** инстанцией в домене короля становится уже упоминавшийся **Парижский парламент**. Он был организован в 1260 году из членов королевской курии и королевских советников.

Сеньориальная же юрисдикция осуществлялась феодалами согласно полученным ими иммунитетам. Феодалские суды могли быть высшими, средними, низшими. Так, мелкие феодалы имели право судить только за незначительные правонарушения, а феодалы, осуществлявшие «высокую» юстицию, обладали всей полнотой власти, символом которой были виселицы, стоявшие на границах их владений. Феодалский суд функционировал согласно правилу «каждый должен судиться равным себе», которое, правда, распространялось только на свободное население (крепостные судились своими господами).

В городах юрисдикция осуществлялась либо органами местного самоуправления, либо королем в лице прево или бальи (в королевском домене), либо сеньорами в лице их уполномоченных.

С завершением периода феодальной раздробленности государство приобрело форму сословно-представительной монархии. Это стало возможным, так как укрепились социально-экономические основы союза королевской власти и городов: благодаря росту городской промышленности и торговли города смогли оказывать монархам ощутимую финансовую помощь. Вокруг королевской власти также сплотились основные группы дворянства, рассчитывая на защиту своего привилегированного положения силами королевской армии, а также ради получения доходных должностей.

Созыв в 1302 году Филиппом IV Красивым **Генеральных штатов** – высшего органа сословного представительства, создал новую – парламентскую – эпоху развития средневековой Франции. Король Франции впервые созвал сословия, чтобы заручиться их поддержкой в борьбе с папой римским, затем в 1308 году – чтобы получить их согласие на ликвидацию ордена тамплиеров, а, начиная с 1314 года, король стал запрашивать согласие сословий на новые субсидии, унификацию монеты, пополнение казны. **Общезаконодательные Генеральные штаты** явились, таким образом, совещательным органом, созываемым по инициативе королевской власти в критические моменты для оказания помощи правительству. Впоследствии основной их функцией стало вотирование налогов. Значительно возросла в этот период и законодательная активность короля: особым постановлением Филиппа IV все должностные лица обязывались исполнять его приказы.

Каждое сословие заседало в Генеральных штатах отдельно от других. Первая палата состояла из высшего духовенства; вторая – из депутатов от дворянства; в третьей заседали выборные депутаты от верхушки горожан, «третьего сословия». Каждая палата имела только один голос независимо от числа представителей. Сословия выносили самостоятельные решения. Утверждение решения осуществлялось палатами простым большинством голосов. Между тем король созывал Генеральные штаты по своему усмотрению, поэтому имели место значительные (до 70 лет) перерывы в их деятельности. Генеральные штаты, таким образом, представляли интересы дворянства, духовенства и городской аристократии, но не обладали таким самостоятельным статусом, как английский парламент.

Параллельно складывалась новая система государственного управления в центре и на местах. Символом прежней эпохи оставался **канцлер**, которому подчинялась вся королевская канцелярия. Он представлял короля в Генеральных штатах, в дипломатических отношениях, являлся главой коронной юстиции, назначал судей, руководил советами феодалов. Возникли и новые должности: государственных казначеев, генералов финансов, тайных секретарей, коннетабля – командира конного рыцарского войска, впоследствии

командира королевской армии. Таким образом, стала складываться **новая** министерская **администрация**. Важнейшим органом в политической системе стал **Совет короля**. С 1316 года в нем заседали легисты и представители светской и духовной знати, а в 1479 году этот орган власти преобразуется в учреждение юстиции, состоящее из чиновников. Параллельно сформировался и **Тайный совет**, на заседания которого приглашали исключительно по желанию короля. **Счетная палата**, созданная в XIII веке реформами Людовика IX, по-прежнему ведала финансами.

Судебные органы еще не вполне были отделены от административных, но наметилось их обособление. Парижский парламент рассматривал по первой инстанции наиболее важные уголовные и гражданские дела, а также мог пересматривать решения и приговоры нижестоящих судов с новой проверкой всех ранее рассмотренных или вновь представленных доказательств, осуществляя, таким образом, контроль над местными судами. Правосудие на местах от имени короля (а с XV века королевские ордонансы стали законами для всего общества) вершили чиновники – бальи, сеншалы и прево, рассматривавшие основную массу уголовных и гражданских дел.

К началу XVI века Франция стала самым большим по численности населения и территории государством Европы. Французские короли при издании законов стали ссылаться на формулу «такова наша воля», а легисты, аргументируя это положение, опирались на постулат римского права: «что угодно государю, имеет силу закона».

Особенностью абсолютизма во Франции являлось то, что король обладал всей полнотой законодательной, исполнительной, военной и судебной власти. Все жители страны были подданными короля, обязанными ему беспрекословно подчиняться. Деятельность Генеральных штатов практически прекратилась: их последний созыв при абсолютизме был в 1614 году, а следующий – уже накануне революции в мае 1789 года (т.е. через 175 лет). С начала XVI века светская власть в лице короля усилила свой контроль над церковью.

Наивысшего расцвета абсолютизм достиг при Людовике XIV (1661–1715 гг.), который произнес знаменитый афоризм: «Государство – это я». Заметим, что с XVI века по первую половину XVII века абсолютная монархия играла прогрессивную роль, поскольку вела борьбу против раскола страны, создавая тем самым благоприятные условия для ее последующего социально-экономического развития: поощряла строительство новых мануфактур, вводила высокие таможенные пошлины на иностранные товары. Ко второй половине XVII века капитализм достигает такого уровня, что абсолютизм утратил ранее присущие ему относительно прогрессивные черты. Дальнейшему развитию страны препятствовали как старые привилегии духовенства и

дворянства и феодальные порядки в деревне, так и высокие вывозные пошлины на товары⁷³.

Государственный совет фактически превратился в высший совещательный орган при короле. В состав Государственного совета входили и «дворянство шпаги», и «дворянство мантии» – представители старых и новых учреждений. Тайный совет, аппарат канцлера, совет депеш – органы, созданные во время абсолютизма, – возглавляли генеральный контролер финансов (по сути, первый министр) и четыре государственных секретаря: по военным делам, иностранным делам, морским делам и делам двора. Большую роль и влияние приобрели откупщики косвенных налогов, они же – государственные кредиторы.

Король сам возглавлял **судебную систему**, причем он мог принять к своему личному рассмотрению или поручить своему доверенному лицу любое дело.

Французская **армия** эпохи абсолютизма была самой крупной в Европе и насчитывала более 600 тысяч человек. Офицерство состояло из представителей дворянского сословия: на высшие командные должности назначались выходцы из наиболее известных дворянских фамилий. Королевский ордонанс 1781 года закрепил правило, по которому в офицерский корпус допускались только те, кто мог документально доказать свое дворянское происхождение до четвертого колена по отцовской линии. Солдаты же вербовались по найму из низших слоев общества, в том числе и из уголовных элементов. Флот комплектовался в принудительном порядке из жителей прибрежных территорий.

Большое значение при абсолютизме приобретает **полиция**, надзору которой подлежала как частная, так и общественная жизнь. При Людовике XIV полиция приобретает столь широкие полномочия, что существовала даже строжайшая цензура всей печатной продукции: в качестве цензоров выступали Парижский парламент и Королевский совет. В специально учрежденном «черном кабинете» вскрывалась частная переписка. Ордонанс 1579 года закрепил существование в королевстве регулярной полиции.

Развитие феодальных отношений привело к тому, что к концу X века на территории Франции утратили свое значение, как Салический закон, так и законы династии Каролингов. Юридический опыт основывался на местных традициях, обычаях: во Франции они носили название «кутюмов» и составили основу партикулярного права страны. Наряду с общими обычаями провинций функционировали местные обычаи отдельных районов, городов, поселков и даже общин.

⁷³ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.101.

С возникновением постоянной королевской администрации местные обычаи получили условную государственную санкцию: для признания обычая в качестве действующего источника в садах было необходимым, чтобы он был известен с «незапамятных времен» (по крайней мере, 40 лет). Развитие юриспруденции, начиная с XIII века, способствовало возникновению собраний кутюмов. Одним из древнейших считается частное собрание под названием «Советы другу» (1254–1259 гг.), составленное П. Де Фонтеном, в котором важное место занимали нормы римского права. Наибольшую известность получили Кутюмы Бовези, автором которых был королевский баляи Филипп де Бомануар. Они были обнародованы в 1285 году и вобрали в себя все сферы права, подчинив систематизацию практическим нуждам разбора дел⁷⁴.

Кутюмы Бовези подтверждали принцип обязательности правовых обычаев не только для местных жителей, но и для королевской власти; так, король должен был соблюдать обычаи, известные с незапамятных времен. Однако даже после появления кутюмов по-прежнему в судах возникали многочисленные дебаты относительно легитимности той или иной нормы права. Тогда судьи вынуждены были опрашивать не менее десяти знатоков местного права о том, существовал ли такой кутюм и насколько он древен.

Постепенно на юге Франции важнейшим источником регулирования правоотношений становится **реципированное римское право**. Его влияние в Галлии имело глубокие исторические корни и восходило еще к временам завоевательных походов Цезаря. Постепенно реципированное римское право трансформировалось в право галло-римское. Последнее опиралось не на византийскую кодификацию Юстиниана, а на упрощенную версию законодательства Феодосия и на раннефеодальную правду, составленную вестготским королем Аларихом. Французские профессора-гlossаторы комментировали Дигесты Юстиниана, вписывая в них текст пояснения (гlossы), которые, в свою очередь, также изучались и обобщались. Таким образом, римское право во Франции выступало как право ученых и оставалось далеким от практики королевских судов.

Также к числу правовых источников, действовавших на территории всей страны, относились нормы **канонического права**. Своего апогея во Франции оно достигло в XII–XIII веках, когда значительно расширилась компетенция церковных трибуналов, распространивших свою юрисдикцию не только на клир, но и на светское население. В последующие века в ходе упорной борьбы королевской власти за расширение своих судебных полномочий сфера канонического права

⁷⁴ Всеобщая история государства и права : в 2 т. : учебник. Т. 1 / О. А. Омельченко. - 2-е изд., испр. и доп. - М.: ТОН-ПРИОР, 1999. С.112.

начинает сужаться: королевский ордонанс 1539 года запретил церковным судам разбирать дела, касавшиеся светских лиц.

Большое значение во Франции в период Средневековья приобрело и **городское право**, основным источником которого являлись городские хартии, имевшие нормативный характер. Они отражали компромисс городского населения с королевской властью или отдельными сеньорами. Хартии предусматривали меры по поддержанию мира и внутреннего порядка, регламентировали права и свободы граждан, регулировали торгово-ремесленную деятельность. Городское право отличалось демократизмом, однако в то же время оно было сословно и корпоративно по сравнению с другими источниками феодального права. Развитие внутренней и внешней торговли выявило недостатки городского права, главный из которых заключался в партикуляризме. Поэтому уже с XII века отношения между купцами стали преимущественно регулироваться международным морским и торговым правом, заимствованным из сборников морских и торговых обычаев.

В период ленной монархии за королями не признавалось право законодательствовать относительно всей страны. Монархи обладали только правом издания **эдиктов** (распорядительных указов). Лишь с усилением централизованных тенденций королевские установления приобретают общее значение, за ними закрепляется название – **ордонансы**. С XIV века королевское законодательство стало активно внедрять опыт римского права, а затем и формировать самостоятельные предписания. Важнейшей политической линией королевского законодательства стало утверждение приоритета королевской юстиции.

В период сословно-представительной монархии и, особенно в период абсолютизма с централизацией государства и усилением королевской власти, сеньориальная юрисдикция ослабляется и возрастает роль законодательства королей в развитии уголовного права⁷⁵. В королевском законодательстве наказания не были четко определены, их применение во многом зависело от усмотрения суда, от сословного положения обвиняемого. Целью наказания были возмездие и устрашение. Впоследствии наиболее важные дела (королевские случаи) попадали под юрисдикцию Парижского парламента. В XVI веке парламенты расследовали основную массу преступлений в стране. Самыми массовыми преступлениями в парламентской практике были кражи и убийства, а типичными наказаниями – смертная казнь и битье кнутом. Приговоры приводились в исполнение публично для того, чтобы страдания осужденного вызывали страх у всех присутствующих. Видами

⁷⁵ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.105.

наказания были: смертная казнь в разнообразных формах (разрывание на части лошадьми, четвертование, сожжение); членовредительские и телесные наказания; тюремное заключение; конфискация имущества – в качестве основного и дополнительного наказания. Между тем отдельные наказания древнего права (протыкание языка богохульникам) при абсолютизме практически вышли из обихода.

Если практика кутюмов опиралась на такую форму судопроизводства, как повальный обыск, то, начиная с XVI века, начали утверждаться новые порядки судопроизводства. Судебное дело возбуждалось на основании обвинения королевского прокурора, а также доносов и жалоб. Первой стадией розыскного процесса было дознание, то есть сбор предварительной и тайной информации о преступлении и преступнике. Затем судебный следователь собирал письменные доказательства, допрашивал свидетелей и обвиняемого, проводил очные ставки. Доказательством вины обвиняемого были, кроме собственного признания, показания свидетелей, письменные доказательства, протоколы, составленные на месте преступления. При розыском процессе виновность обвиняемого подразумевалась (презумпция виновности), поэтому показаний одного свидетеля было достаточно для применения пытки. Цель ее состояла в том, чтобы получить признание обвиняемого.

2.3 Государство и право Германии в Средние века

Как и во Франции, самостоятельное государство в Германии образовалась в результате распада Франкской империи в 843 году. В состав его территории вошли земли восточных франков, поэтому долгое время для обозначения этого пространства использовалось название «Восточная Франция». Французы называли германцев аллеманами, а славяне – немцами («немые», т.к. жители не говорили на славянских языках). В то время в Германии не было государственно-политического и территориального единства: она представляла собой фактически самостоятельные феодальные владения – Баварию, Франконию, Саксонию и др.

В государственно-правовой истории феодальной Германии принято выделять:

- период сеньориальной монархии (или феодальной раздробленности) и преобладания обычного права (X–XIV вв.);
- период сословно-представительной монархии (политического господства курфюрстов) и широкой рецепции римского права (XIV–XVII вв.);

- период «княжеского» абсолютизма и становления национального германского права (XVII– начало XIX вв.)⁷⁶.

Власть короля в стране изначально носила выборный характер. Германия до X века состояла из самостоятельных областей, лишь номинально признававших власть верховного сеньора. Первые германские короли являлись герцогами Саксонии и Франконии и вынуждены были считаться с тем, что остальные крупные феодалы считали себя равными по статусу королю. К XII веку Германия уже представляла собой империю, во главе которой стоял формально выборный монарх.

Государственный аппарат Германии в Средние века в целом сохранял черты Каролингской монархии, то есть дворцово-вотчинную систему управления, когда наиболее важные вопросы рассматривались на феодальных съездах, в которых участвовали непосредственные вассалы короля. На основе съездов впоследствии в Германии возникает сословно-представительный орган – **рейхстаг**.

Высшие судебные функции были сосредоточены в руках императора. По мере развития феодальных отношений судебная компетенция короля ограничивается, особенно в княжеских владениях. Вплоть до 1848 года привилегированные группы населения в Германии не подлежали общей подсудности, что основывалось на старом феодальном принципе «судиться равными себе».

Королевская власть вначале обладала значительной силой и авторитетом; она опиралась на поддержку церкви и общегосударственную военную организацию с обязательной военной службой всех свободных людей и военной повинностью всех вассалов в пользу короля. Однако примерно с середины XI века в Германии усиливается политическая децентрализация. Выразилось это в том, что крупные феодалы, приобретая всю полноту судебно-административной власти, стали создавать замкнутые владения со всеми государственными признаками. Города, первоначально находившиеся в зависимости от своих сеньоров (епископов, светских феодалов, короля), в большинстве своем добивались освобождения от их власти, статуса самоуправления и личной свободы горожан.

С XIV века в Германии наблюдается значительный экономический подъем, приведший к усилению роли крупных князей, обладавших значительными властными полномочиями.

Основной же особенностью политического развития стало усиление феодальной раздробленности как следствия обособления князей. Император продолжал оставаться главой государства и олицетворял единство империи, но не имел реальной власти, исполняя

⁷⁶ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.119.

в основном функции военного и внешнеполитического координатора действий немецких курфюрстов.

Это положение было юридически санкционировано **«Золотой буллой» 1356 года**, изданной германским императором (чешским королем) Карлом IV. «Золотая булла» закрепила исторически сложившуюся практику, при которой управление Германией фактически сосредоточивалось в руках семи курфюрстов: трех архиепископов – Майнцкого, Кельнского и Трирского, а также короля Чехии, маркграфа Бранденбургского, герцога Саксонского, пфальцграфа Рейнского. Князья-избиратели большинством голосов определяли выбор императора, причем при равенстве голосов решающий голос принадлежал архиепископу Майнцкому, который подавал голос последним, был председателем коллегии курфюрстов и должен был созывать ее собрание во Франкфурте-на-Майне.

Таким образом, реальная **высшая власть** в Германии признавалась за коллегией, состоявшей из семи курфюрстов, а император не располагал реальной властью, т.е. действенными общеимперскими органами исполнительной власти, финансами: у него не было постоянного общеимперского войска, не существовало общеимперского суда. Впоследствии курфюрсты добились того, что каждый император при избрании должен был принимать выработанные ими условия, ограничивающие его власть. Эти условия с XVI века получили название «избирательных капитуляций» и сохранялись в практике выборов германских императоров до конца XVIII века.

Города играли значительную роль в жизни Германии, причем правовой статус города определял объем его самостоятельности. Германские города были трех видов:

- вольные – пользовавшиеся полным самоуправлением;
- имперские, т.е. непосредственные вассалы короля;
- княжеские – подчинявшиеся тому князю, на территории которого они находились⁷⁷.

К концу XV века более 80 городов (имперские и некоторые епископские) получили политические вольности и являлись самоуправляемыми единицами.

Законодательная власть в городах осуществлялась советом, состоявшим из комиссий по отраслям городского хозяйства. Исполнительная власть – магистратом во главе с одним или несколькими бургомистрами.

В это же время в княжествах сложились свои местные сословно-представительные учреждения – **ландтаги** (собрания местных чинов),

⁷⁷ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.123.

представлявшие духовенство, дворянство и горожан тремя независимыми друг от друга куриями. В некоторых землях в эти собрания также входили представители свободного крестьянства. Уполномоченные, заседавшие в ландтагах, получали от своих избирателей инструкции, носившие характер обязательных; если в инструкциях не было указаний, как следует разрешить тот или иной вопрос, уполномоченные обращались за ними к своим избирателям. В компетенцию ландтагов входили: избрание местного государя в случае пресечения правящей династии; отправление некоторых функций в области внешней политики; некоторые церковные, полицейские и военные дела. Ландтаг считался и верховным судом княжества до образования особых судов. Оказывая влияние на образование состава княжеских советов или на назначение высших чиновников, ландтаги могли вмешиваться в управление государством. Но по мере усиления абсолютистских тенденций значение ландтагов сокращается.

Общегерманским законодательным органом стал в это время **рейхстаг**, состоявший из трех курий: курфюрстов, князей и представителей имперских городов. Мелкое дворянство и крестьянство не имели в рейхстаге своего представительства. Обычно рейхстаг созывался императором два раза в год. Компетенция рейхстага не была точно определена, но он мог обсуждать вопросы установления мира между княжествами; организации общеимперских военных предприятий; вопросы войны и мира в отношениях с другими государствами; обложения имперскими повинностями, территориальные изменения в составе империи и княжеств; изменений в имперском праве и т. д.

Учрежденный в 1495 году **имперский суд** способствовал рецепции римского права на территории страны и его эффективному применению в судебной практике. Вообще же в средневековой Германии **судоустройство** включало в себя:

- сеньориальные (феодалные) суды, создававшиеся в поместьях землевладельцев. Первоначально сеньор имел право судить лишь своих крепостных, затем его юрисдикция распространилась на все население, жившее в сеньории. С укреплением княжеской власти образовался высший суд в княжествах;
- церковные суды, юрисдикция которых распространялась, с одной стороны, на определенные категории людей (духовенство и некоторые разряды светских лиц); а с другой – на определенный круг дел (дела о браках, духовных завещаниях и т. д.);
- городские суды. Устройство городских судов было различно в отдельных городах. В одних городах суд производился судьей и

заседателями, а в других – городским советом. В большинстве городов судей выбирала городская община⁷⁸.

Империя располагала **полицейскими учреждениями**, в обязанность которых входило: преследование богохульства, пьянства, издание предписаний по борьбе с мошенничеством и нарушением нравственности.

Однако наличие общеимперских структур не обеспечивало единства империи. В каждом германском государстве формировались свои сословия, постепенно превратившиеся в замкнутые корпорации.

Поскольку еще в 1356 году «Золотая булла», образно называемая «конституцией средневековой Германии», закрепила самостоятельность князей в их владениях, то уже к XVII веку княжества фактически превратились в отдельные государства, причем в каждом из них сложилось свое деление на сословия, и действовали свои ландтаги. Почти все эти государства были унитарными абсолютными монархиями с авторитарными режимами. В этой связи принято относить германский средневековый абсолютизм к разновидности «княжеского», т.е. локального, а не общегосударственного.

К источникам права средневековой Германии в целом можно отнести: **правовые обычаи** и их сборники; **реципированное римское право**; **городское право**; **каноническое право**. Особой формой королевского нормотворчества и источником права Германии стали также **имперские «статуты мира»**, первый из которых был принят в 1103 году и получил название «Могунтинский мир», и за которым последовало принятие 20-ти аналогичных правовых актов. Имперские статуты мира закрепляли уже сложившуюся судебную практику и содержали новые правовые нормы, которые затем вошли в правовые сборники отдельных германских государств.

Приоритетное значение изначально имело **обычное право**. Почти в каждой части страны действовали свои правовые обычаи, причем господствующее сословие старалось закрепить свои привилегии.

В течение XII – начале XIII века (время феодальных войн и «междоусобиц») появляются частные записи обычного права. К ним относятся **Саксонское** (на севере Германии) и **Швабское** (на юге) зеркала, составленные в XIII веке. **Саксонское зеркало** – один из выдающихся правовых памятников западноевропейского Средневековья. Созданное около 1230 года саксонским шеффеном Эйке фон Репков, Зерцало отразило особенности развития правовой мысли Германии, а также традиционные институты германского вещного, обязательственного, наследственного, уголовного, процессуального права до начала рецепции римского права. Составитель стремился

⁷⁸ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.125.

оттеснить служителей церкви от рассмотрения мирских споров и правонарушений.

Саксонское зеркало дает представление о сложной структуре германского общества начала XIII века, приводя строгое деление жителей на свободных и зависимых, хотя были и промежуточные группы полусвободных лиц. Мелкие рыцари и зажиточные крестьяне считались шеффенским сословием, именно на них и распространялось земское право. Зерцало выделяет категории крестьянства: свободные крестьяне – чиншевики, арендаторы, лично зависимые крестьяне – батраки и литы.

Ленное право действовало только среди благородных «свободных» господ – высшей знати. Оно определяло порядок наследования земельных наделов и вопросы судопроизводства.

В значительном числе статей Саксонского зеркала рассматриваются вопросы преступлений и наказаний. Наиболее тяжкие преступления трактуются здесь уже как общественно опасные деяния, как «злодеяния» и грубые нарушения «мира». Законодатель разграничивает преступления («злодеяния») и частные правонарушения. В то же время многие правонарушения, в том числе неумышленное убийство и убийство в случае необходимой обороны, телесные повреждения, по-прежнему рассматриваются как «обида» частного лица, и за них предусматривается возмещение в виде уплаты вергельда.

Уголовные наказания были весьма суровыми. Если раньше за мелкие преступления виновный мог возместить ущерб путем уплаты штрафа (вергельд), то по Зерцалу санкции ужесточаются. Всякое выступление против императорской власти каралось смертной казнью (закалыванием). Смертная казнь полагалась и за воровство, если сумма похищенного превышала три марки. Разница между ночным и дневным вором состояла лишь в степени наказания: первого полагалось повесить, второму – отрубить голову. Среди наказаний упоминаются вырывание языка, отсечение головы и другие жестокости.

В целом Саксонское зеркало получило признание не только в своей земле: авторитет этого памятника был столь велик, что в судах Германии на него продолжали ссылаться вплоть до начала XX века.

Со временем на территории Германии стали повсеместно появляться сборники норм городского права. Судьи могли выносить решения исходя из судебных обычаев. Городское право представляет собой важнейший признак городского самоуправления и свободы горожан: здесь исчезало деление на свободных и несвободных. **Городское право** – это совокупность правовых обычаев и требований городских статуты, жалованных грамот, а также уставов цехов и гильдий. Источниками городского права можно считать: местные обычаи и вольности, законы (хартии, жалованные сеньорами), статуты городских властей, решения

городских судов, реципированное римское право, ленное и каноническое право, а также торговое, морское, вексельное и цеховое право⁷⁹.

Между тем партикуляризм ленного, земского и городского права и отсутствие единого свода имперских законов вынуждали судей все чаще обращаться к Дигестам и Кодексу Юстиниана. Возрождение интереса германских юристов к **римскому праву** стало заметно еще в начале XIII века, а в конце XV века Свод гражданского права был официально признан действующим источником гражданского права страны. Это положение сохранялось почти четыре столетия. По наиболее сложным казусам судьям-шеффенам разрешалось брать консультации в университетах. Свои заключения профессора – знатоки римского права – давали в форме проекта решения, иногда обязательного для суда.

Попытки общегерманской кодификации права начались еще в позднем Средневековье, в XV–XVI веках. Примером уголовно-процессуальной кодификации в Германии может служить знаменитое судебно-уголовное уложение 1532 года – **Каролина**, составленное при Карле V. Состоявшая из 219 статей Каролина регламентировала общие начала инквизиционно-розыскного процесса с широким использованием пыток, а также применение жестоких средневековых наказаний за содеянное уголовное преступление.

2.4 Государство и право Англии в Средние века

Традиционно история государства и права Англии в литературе начинает освещаться со становления и развития англосаксонских королевств. Поэтому основными этапами развития английского феодального государства являются периоды:

- англосаксонской раннефеодальной монархии (V–XI вв.);
- централизованной сеньориальной монархии (XI–XIII вв.);
- сословно-представительной монархии (вторая половина XIII–XV в.);
- абсолютной монархии (конец XV–середина XVII в.).

Раннефеодальное государство англосаксов возникло на полуострове, именуемом Британией. Французы так называли все острова, расположенные к северу от Франции. Название «Англия» вошло в обиход позднее, с XI века, когда часть Британских островов была покорена одним из могущественных пэров Франции герцогом Вильгельмом Нормандским. Он и назвал страну Англией.

Коренными обитателями Британии были кельты-бритты. В I в. до н.э., воспользовавшись междоусобными племенными войнами на острове, римляне поработили Британию, оставаясь там почти 500 лет и

⁷⁹ Графский В. Г. Всеобщая история права и государства: Учебник для вузов. - 2-е изд., перераб. и доп. — М.: Норма, 2007. С.113.

рассматривая ее как одну из окраинных провинций Римской империи. Однако после распада Римской империи легионы покинули Британию. Началось завоевание Британии англосаксами – северогерманскими племенами англов, саксов и ютов, оттеснивших коренное население на окраины острова. Так на территории Британских островов в V веке возникли кельтские и британские протогосударства, история становления и развития которых до сих пор недостаточно изучена (сведения о существовании таких государств содержатся в легендах и мифах о «рыцарях круглого стола» и короле Артуре). В VII веке на севере Британии образовались три королевства – Уэссекс, Эссекс и Сессекс. В центре, где поселились англ, возникли королевства Нортумбрия, Мерсия и Восточная Англия. На юге страны обосновались юты, образовав государство Кент. С VIII века все семь королевств создали единое государство под главенством Уэссекса. Первым его королем стал Эгберт.

Королевский двор сделался центром управления страной, а королевские приближенные – должностными лицами государства. Высшим государственным органом был **уитанагемот** (совет уитанов - мудрых), в который входили король, высшее духовенство, светская знать. Основными функциями этого совета были избрание королей и высший суд. Местное управление в Англии сохраняло принципы территориального самоуправления. Главными территориальными единицами страны в X веке стали 32 округа – **графства**, центрами которых были укрепленные города. Наиболее важные дела дважды в год обсуждались на собрании графства. В нем должны были участвовать все свободные люди округа. Графство возглавлял олдермэн, назначаемый королем с согласия уитанагемота из представителей местной знати и руководивший собранием графства, а также его вооруженными силами. К X веку полицейские и судебные полномочия приобретает личный представитель короля – **геррефа** (назначался королем из среднего слоя служилой знати), надзирающий за своевременным поступлением в казну налогов и судебных штрафов.

Во второй половине XI века Британия была завоевана нормандским герцогом Вильгельмом, которого историки нарекли Завоевателем не совсем удачно, т.к. он претендовал на господство в Англии не в силу завоевания, а на основании наследственных распоряжений⁸⁰. Вильгельм провозгласил себя королем и назвал страну Англией. Англосаксонская знать, противившаяся завоевателям, была полностью истреблена, а земли у 4000 англосаксонских лордов были отобраны. Четвертая часть их была передана церкви, седьмую часть король забрал себе, а оставшиеся были поделены между знатными

⁸⁰ Рене Давид. Основные правовые системы современности. – М., 1967. С. 255.

французскими баронами. Каждый барон получил семь частей земли, расположенной среди владений других баронов (правило «чересполосицы»). Все феодалы (крупные и мелкие) были объявлены непосредственными вассалами короля. Правило «вассал моего вассала – не мой вассал», распространенное во Франции и Германии, здесь не действовало.

В Англии, по сравнению с Европой, сформировалась сильная королевская власть, обусловленная рядом факторов. Во-первых, огромный земельный массив в стране был сосредоточен в руках короля, что являлось материальной опорой его власти. Во-вторых, все свободные держатели земли (местные и пришлые) стали непосредственными вассалами короля, обязанными ему тем, что у первых земли были сохранены, а вторым дарованы. В-третьих, завоеватели столкнулись с сильным сопротивлением англо-саксонского народа. В-четвертых, у крупных англосаксонских феодалов не хватало сил для реального сопротивления.

Дальнейшее укрепление королевской власти было связано с ростом городов, большинство из которых находилось в подчинении короля. Благодаря связям с Нормандией в Англии стали бурно развиваться торговля и ремесла. Города (к XIII в. их уже насчитывалось около 80) служили важной опорой королевской власти.

Таким образом, после нормандского завоевания в Англии образовалось централизованное государство с сильной королевской властью, которое характеризовалось установлением верховного права короны на все земли страны, что обеспечило власть над феодалами и сосредоточение у короля законодательной, высшей судебной и военной власти.

С Вильгельма I начинается ограничение юрисдикции феодалов в разрешении споров между ними и их вассалами о свободных держаниях земли – фригольдах. Вассал мог обратиться с жалобой к королю и получить от него приказ о подтверждении права.

В 1086 году была проведена всеобщая поземельная перепись ("Книга Страшного суда"), закрепившая за каждым феодалом его земельные владения и место в системе феодальной иерархии. Свободные крестьяне по большей части были записаны в ней как крепостные (вилланы), остальные – как фригольдеры. Для английских вилланов характерны повинности «по воле лорда», тяжелая барщина, строгое ограничение прав ухода с надела, подсудность только суду своего лорда (сеньориальная юстиция). Фригольдерство предполагало свободное держание, противопоставлявшееся держанию вилланскому на условиях выплаты ренты (сравнительно низкой). Для крестьян-фригольдеров были характерны личная свобода, фиксированность

ренты, право свободного завещания, раздела и отчуждения держания, а также право защиты в королевских судах⁸¹.

Большую роль приобрел постоянный **Королевский совет** (Королевская курия), выступавшая в качестве высшего органа государственного управления, высшего судебного органа и органа, ведавшего финансами страны. При решении наиболее важных вопросов курия увеличивалась за счет приглашенных на ее заседания высших светских и духовных феодалов. Курия как высший судебный орган рассматривала дела, в которых затрагивались интересы короны; дела по спорам между вассалами короля; решенные судами дела, на которые подана апелляция. В связи с усложнением компетенции Королевской курии из нее при Генрихе I выделился орган, ведавший исключительно вопросами финансов государства – **палата Шахматной доски**. Такое название палате дало клетчатое покрывало столов, за которыми подсчитывались финансовые поступления в казну. Палата Шахматной доски была высшей счетной палатой и судебным органом по делам о преступлениях, совершенных чиновниками финансового ведомства на местах.

Высшими должностными лицами в государстве были верховный **юстициарий**, который был первым помощником короля и замещал его во время отсутствия; **маршал** (командовавший войском); **камерарий**, осуществлявший управление земельными владениями и имуществом короля, и **канцлер**. Вначале, как и у франков, канцлер считался личным секретарем короля, а затем стал руководителем государственной канцелярии.

В результате **реформ Генриха II Плантагенета** (1154–1189 гг.) укрепились военные судебные, и финансовые полномочия королевской власти. Дальнейшего усиления королевской власти Генрих II мог добиться, реформируя **вооруженные силы** страны. Ликвидацию феодальных дружин он осуществил путем предоставления баронам права заменять личную воинскую повинность денежной – уплатой «щитовых денег». В 1181 году Генрих II издал ассизу «О вооружении», которая предусматривала введение воинской повинности для всех свободных людей. В ассизе каждому, кто владел земельным наделом рыцаря, предписывалось иметь панцирь, щит и копье. В результате проведения военных реформ Генрихом II была создана наемная армия, а в ополчение призывались только свободные граждане.

Реформой Генриха II было проведено важное нововведение в **судебную систему** страны, имевшей также большое политическое значение. Она обеспечила сосредоточение судебной власти в королевских судах, состоявших из профессиональных судей;

⁸¹ Всеобщая история государства и права : в 2 т. : учебник. Т. 1 / О. А. Омельченко. - 2-е изд., испр. и доп. - М.: ТОН-ПРИОР, 1999. С.131.

увеличение денежных поступлений в королевскую казну в виде судебных пошлин; усиление централизации страны. Особое значение приобрели **разъездные суды** – специальные комиссии судей, которые разъезжали по стране и контролировали осуществление правосудия, сбор налогов в графствах. Разъездные суды сыграли большую роль в формировании в Англии общего права. Генриху принадлежала и идея установления суда присяжных из 12 рыцарей. Присяжные выбирались на местах, куда прибывали разъездные суды.

После нормандского завоевания Англии деление страны на графства, сотни (округа) и общины сохранилось. Во главе графства продолжал оставаться **олдермэн**, но он был лишен реальной власти, которая перешла к шерифу. **Шериф**, формально подчиненный олдермэну, назначался королем. Со второй половины XII века шерифы наделялись широкой компетенцией – высшей финансовой, судебной, военной и полицейской властью на территории графства.

В начале XIII века в Англии сформировалось мощное движение за ограничение королевской власти и полномочий королевских чиновников. Борьба завершилась подписанием в 1215 году **Великой хартии вольностей**.

В своих 63-х статьях Хартия узаконила приоритет крупных феодалов перед королем. Так, бароны могли безнаказанно лишать своих вассалов земельных держаний (ст. 9). Предусматривалось учреждение комитета из 25 баронов, которые должны были следить за соблюдением Хартии и были уполномочены в случае ее нарушения «вместе с общинами земли принуждать и теснить короля всеми способами, какими только могут» (ст.61). В Хартии также содержалось требование о том, чтобы взимание щитовых денег и пособий происходило только с согласия общего совета королевства, состоявшего из прямых вассалов короля (ст. 12). Хартия запрещала взыскивать произвольные и непропорциональные судебные пошлины. Запрещалось арестовывать и заключать в тюрьму, лишать владений, объявлять вне закона, изгонять или обездоливать свободных людей иначе как по законному приговору равных себе и по закону страны (ст. 39).

Содержание Великой хартии вольностей свидетельствовало о правовой попытке баронов ликвидировать сильную королевскую власть и узаконить раздробленность. Но Иоанн Безземельный не собирался выполнять условия Великой хартии вольностей и, опираясь на поддержку папы римского, отказался ее соблюдать. Между тем Хартия сыграла свою прогрессивную роль, предусмотрев, в частности, созыв совещательного органа при монархе (общего совета либо совета 25 баронов).

При наследнике Иоанна Генрихе III (1207–1272 гг.) борьба за ограничение королевской власти разгорелась с новой силой.

Требование короля собрать треть доходов со всего движимого и недвижимого имущества страны привело к тому, что вооруженные бароны, собравшись в 1256 году на совет в Оксфорде, заставили короля принять так называемые Оксфордские провизии. Они предусматривали передачу власти в стране совету 15 баронов, без согласия которого король не мог принимать ни одного важного решения.

В 1263 году началась гражданская война между сторонниками короля и его противниками, которых возглавил Симон де Монфор. В его лагере вместе с баронами были рыцари, горожане и свободные крестьяне. В 1264 году королевская армия была разбита, а сам король вместе с наследником престола попал в плен.

Вся полнота государственной власти оказалась в руках Симона де Монфора, взявшегося за переустройство государства. Одним из важнейших моментов в его деятельности был созыв первого в истории Англии парламента в 1265 году, в который наряду с баронами и духовными феодалами были приглашены представители рыцарей и горожан. Развернувшееся в ходе гражданской войны движение крестьянских масс, носившее антифеодалный характер, вынудило баронов, напуганных движением, перейти на сторону короля. Армия Монфора была разгромлена, а сам он убит.

В 1295 году королем Эдуардом I был созван «образцовый» однопалатный парламент, в состав которого, помимо лично приглашенных королем крупных светских и духовных феодалов, вошли по два представителя от 37 графств и по два представителя от городов. Вначале парламент определял лишь размеры налогов. Созывался он по воле короля, и имевшего право абсолютного вето на законопроекты. Следующие полвека английские парламента созывались в таком же составе.

Структура парламента оформилась позднее. В 1352 году парламент был разделен на 2 палаты: верхнюю (палата лордов) и нижнюю (палата общин). С XV века утвердился обычай приглашать в палату лордов тех, кто имел от короля патент о даровании титула герцога, маркиза, графа, виконта или барона. Лорды, заседавшие в этой палате, добились права передавать эту должность по наследству⁸².

Правовой статус парламента Англии отличался от статуса Генеральных штатов во Франции. Английский парламент практически сразу получил то, чего добивались Генеральные Штаты. Еще при Эдуарде I палата лордов стала выполнять функции Верховного суда в отношении королевских министров, допустивших злоупотребления. А право возбуждать уголовное дело против королевских министров палата общин добилась еще ранее.

⁸² История государства и права зарубежных стран: Учеб. для вузов./И.В. Абдурахманова.– Ростов н/Д.: Март, 2004. С.106.

При Эдуарде II (1307–1327 гг.) было признано, что ни один закон не должен быть принят без согласия короля, палаты лордов и палаты общин. В период правления Эдуарда III (1327–1377 гг.) законодательные полномочия парламента окончательно оформились. Было установлено, что королевский ордонанс может быть законным только тогда, когда он принят и одобрен парламентом. При Генрихе IV палата общин в своей петиции королю прямо указала, что издание новых законов без ее согласия является нарушением исконных прав палаты. Так парламент добился права участвовать в законодательном процессе, издавать акты законодательного характера (статуты), которые нередко по своей юридической силе превосходили королевские указы (ордонансы и ассизы).

В свою очередь король Эдуард IV в XV веке с недоверием относился к парламенту, особенно в финансовых вопросах, предпочитая так называемые добровольные дары и принудительные займы с городов. Он заставил парламент предоставить ему пожизненное право сбора таможенных пошлин. Таким образом, формирование и созыв парламента в Средние века часто зависели от личности короля.

В эпоху становления парламентаризма в Англии управление на местах осуществляли шериф с помощником – бейлифом, а также избиравшиеся в местных собраниях коронеры и констебли. Шерифы по-прежнему назначались королем. Большую роль продолжали играть разъездные судьи, полномочия которых все больше расширялись. Низшей административной единицей стал церковный приход. Полицейскими и судебными полномочиями наделялись назначаемые королем мировые судьи.

Условно началом эпохи английского абсолютизма считается правление династии Тюдоров в конце XV века. Развитие товарно-денежных отношений соответствовало накоплению капитала и возникновению первых мануфактур в шерстяной промышленности. В Англии начался аграрный переворот.

К концу XV века – началу XVI века изменился облик английского дворянства, т.к. старая феодальная знать была истреблена в междоусобной войне Алой и Белой Роз. На основе средних слоев дворянства образовалось «новое дворянство» – джентри, пополнявшееся выходцами из городской буржуазии (купцов и ростовщиков) и разбогатевшего крестьянства, которые покупали земельные владения светских и духовных феодалов с целью разведения на них тонкорунных овец. Интересы джентри были близки интересам буржуазии.

Парламент Англии при Генрихе VIII (с 1529 по 1536 г.) принял ряд законов, объявлявших короля главой церкви и наделявших его правом намечать кандидатов на высшие церковные должности. После этого

англиканская церковь перестала находиться под влиянием папы римского и превратилась в часть государственного аппарата. Окончательное оформление англиканская церковь получила при королеве Елизавете I. Во время ее правления государство всеми силами поддерживало реформированную церковь и преследовало как сторонников католической церкви, так и сторонников наиболее радикальных форм протестантизма. Реформированная церковь, сохранив немало черт католической (как по структуре, так и в богослужении), превратилась в орган, задачами которого стали пропаганда учения о божественном происхождении власти короля и содействие утверждению абсолютизма.

Высшим органом власти и управления в период абсолютной монархии был, прежде всего, король, сосредоточивший в своих руках всю реальную власть. Монарху помогал Тайный совет, который составляли представители феодальной знати (лорд-канцлер, лорд-хранитель личной печати, лорд-адмирал), нового дворянства и буржуазии. Совет обладал широкой компетенцией: управлял заморскими колониями, регулировал внешнюю торговлю. При участии Тайного совета издавались ордонансы, он рассматривал некоторые судебные дела в качестве суда первой инстанции и в апелляционном порядке. Между тем в стране по-прежнему действовал парламент, состоявший, как и в XIV веке, из двух палат – палаты лордов и палаты общин.

Между тем, в отличие от абсолютных монархий на континенте английский абсолютизм имел свои особенности, предопределившие его незавершенный характер. Так, во время установления абсолютной монархии в Англии не существовало постоянной армии как реальной поддержки монарха. Основой вооруженных сил страны являлся большой морской флот. Сохранялось также ополчение в виде отрядов милиции, а вооруженные силы графств возглавлялись лордами-лейтенантами, назначенными королем. Стража крепостей была малочисленна⁸³.

Кроме того, как отмечалось, наряду с сильной королевской властью в Англии продолжал существовать парламент. Союз между джентри (новым дворянством) и буржуазией способствовал укреплению парламента и сделал его впоследствии главным орудием в борьбе с королевской властью. Джентри и буржуа не позволили королевской власти, используя рознь сословий, лишиться парламента дееспособности, как это произошло, к примеру, во Франции. Помимо этого, сословия содействовали сохранению «самоуправления» в графствах. В Англии

⁸³ Графский В. Г. Всеобщая история права и государства: Учебник для вузов. - 2-е изд., перераб. и доп. — М.: Норма, 2007. С.127.

также отсутствовала централизация и бюрократизация государственного аппарата, которая была характерна, например, для Франции.

У англосаксов в донорманнскую эпоху (V–IX вв.) основным правовым источником были записи обычного права – так называемые **«англосаксонские законы» или «правды»**. В отличие от других варварских правд, записанных на латинском языке, англосаксонские правды были записаны на древнеанглийском языке и носили имена королей, при правлении которых составлялись; в них почти не обнаруживается римское влияние. Большинство положений ранних англосаксонских правд посвящено установлению композиционных штрафов за различные проступки, в том числе за неявку ответчика по вызову в местный суд. «Правды» символизировали первую попытку под влиянием христианства перейти к мирному разрешению споров и возмещению причиненного ущерба фиксированными денежными санкциями вместо племенного обычая кровной мести.

Зарождалось общее право постепенно. Большую роль в его становлении сыграл институт разъездных судей, получивший импульс к развитию после реформ Генриха II Плантагенента. При рассмотрении споров на местах разъездные королевские судьи руководствовались не только законодательными актами королей, но и местными обычаями и практикой местных судов. Возвращаясь в свою резиденцию, они в процессе обобщения судебной практики вырабатывали общие нормы права, которыми руководствовались королевские судьи при рассмотрении дел, как в центре, так и во время выездов на места. Так постепенно из практики королевских судов сложились единообразные нормы права, применявшиеся по всей стране, так называемое «общее право».

Начиная с XIII века, в королевских судах стали составлять протоколы, отражавшие ход судебного заседания и решения суда. Эти протоколы назывались «свитками тяжб». С середины XIII века до середины XVI века зарождается основной принцип общего права: решение вышестоящего суда, записанное в «свитки тяжб», является обязательным при рассмотрении аналогичного дела этим же судом или нижестоящим судом. Позже принцип получил название **судебного прецедента**.

С XIV века в Англии начинается новый этап развития правовой системы - формируется так называемое **«право справедливости»**. В тех случаях, когда то или иное лицо не находило защиты своих прав в судах общего права, оно обращалось к королю «за милостью» разрешить дело «по совести»⁸⁴. Дела, как правило, рассматривал помощник короля, лорд-канцлер. С возрастанием количества таких дел

⁸⁴ Вологдин А.А. История государства и права зарубежных стран в Средние века : учебное пособие для академического бакалавриата / А. А. Вологдин. — Москва: Издательство Юрайт, 2018. С.105.

был учрежден суд канцлера («суд справедливости»). В отличие от королевских судов «общего права» суд канцлера рассматривал дела без издания предварительного приказа и без участия присяжных. Ответчик должен был явиться на суд канцлера под страхом уплаты штрафа. В случае невыполнения решения суда он мог быть заключен в тюрьму. Формально канцлер не был обязан руководствоваться законами и прецедентами (лишь своей совестью, т.е. внутренним убеждением). Но вместе с тем при вынесении решений канцлеры использовали и прецеденты, и принципы римского и канонического права.

Источником английского феодального права явились также **статуты** – законодательные акты центральной власти. Первоначально акты королевской власти назывались по-разному: статуты, ассизы, провизии, хартии. С оформлением законодательных полномочий парламента под статутами стали также понимать законодательные акты, принятые «королем и парламентом». Статуты стали высшим правом страны, способным изменять и дополнять общее право, однако суды, в свою очередь, имели право толкования этих законов. Совокупность законодательных актов короля и актов, принятых совместно королем и парламентом, получила название «статутного права».

В становлении английского конституционного права огромную роль сыграла средневековая **Великая хартия вольностей 1215 года**. В ней был сформулирован ряд важных юридических принципов: так называемые «конституционные» (ст. 12, 14, 61); судебно-административной системы (ст. 12, 18, 39, 40); материальных интересов различных социальных групп (ст. 1, 2, 9, 13, 15, 18); реформирования государственного механизма английского королевства, деятельности судебно-административного аппарата (ст. 17, 20, 21, 39, 40). В 1225 году Великая хартия вольностей была подтверждена Генрихом III и в 1297 году. Эдуардом I. В XIII веке из Хартии была удалена ст. 61 – о 25 баронах, блюстителях порядка и вольностей.

Феодальное **право собственности** на землю в Англии принципиально ничем не отличалось от того, которое было в континентальной Европе. Оно также носило иерархический, условный и ограниченный характер, основанный на предоставлении сеньорами феодальных держаний своим вассалам⁸⁵.

В XII–XIII веках в английском праве собственности оформился оригинальный правовой институт, неизвестный другим правовым системам, который позже получил название доверительной собственности (траст). По трастовым отношениям одно лицо передавало другому имущество с тем, чтобы получатель, сделавшись формальным собственником, управлял имуществом и использовал его в

⁸⁵ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.137.

интересах прежнего собственника или по его указанию в интересах третьего лица.

Согласно правовому положению крестьянского надела лично зависимые (крепостные) крестьяне Англии получили наименование вилланов. Виллан не мог иметь имущества, которое не принадлежало бы господину. За право пользования наделом виллан обязан был отрабатывать барщину, натуральные и денежные повинности.

Заключение **брака** и отношения между супругами регулировались каноническим правом, а имущественные отношения между ними – общим правом. **Наследование** феодальных держаний происходило на основе майората. Остальное имущество делилось на три части: треть шла жене, треть детям и треть церкви (так называемая «доля мертвого»). Господствующим видом наследования было наследование по закону.

Нормы права о **преступлениях и наказаниях** развивались как под воздействием статутов, так и под влиянием судебной практики королевских судов. В XIII веке преступления были разделены на три группы: касающиеся короля; касающиеся частных лиц; касающиеся и короля, и частных лиц. Несколько позже сложилась трехчленная классификация преступлений: тризн (измена), фелония (тяжкое уголовное преступление) и мисдиминор (проступки).

После нормандского завоевания в сотенных судах, судах графств и судах феодальных сеньоров действовал **обвинительный процесс**, основанный на тех же принципах, что и на континенте. Он осуществлялся в строго установленной форме с соблюдением определенных обрядов, где основными видами доказательства являлись свидетельские показания, очистительная присяга совместно с соприсяжниками и ордалия. Завоеватели принесли с собой новый вид доказательства – судебный поединок. Очень скоро в английском процессе появился новый элемент, не известный континентальному феодальному праву – **суд присяжных**. В XII веке Кларендонская ассиза предусмотрела в уголовных делах институт обвинительного жюри в составе 12 полноправных граждан от сотни и 4 полноправных лиц от каждой деревни, дававших клятву, что они будут говорить только правду. А Великая ассиза Генриха II ввела новую форму судебного процесса (расследование дел через присяжных рыцарей) по делам о свободном земельном держании.

Выводы

Особенность западноевропейской модели средневекового государства определяется не только эволюцией монархического строя и

последовательной сменой его форм. Для нее также характерной является особенно в период децентрализации и территориальной раздробленности диффузия политической власти, которая переходит от короля в руки отдельных светских и духовных магнатов, а также в поместье крупных земельных собственников.

В таких условиях связи государства с другими институтами политической системы становятся особенно сложными. В истории западноевропейского средневековья сельская (крестьянская) община не являлась препятствием для государства. Она являлась простым объединением крестьян, ведущих индивидуальное хозяйство, и обладало минимальными административными и судебными функциями. В политическом плане она полностью находилась под властью короля, сеньора или церкви.

Важную роль в формировании политического и правового создания в Западной Европе сыграли средневековые города, некоторые из которых вели свое начало от римских времен. Наиболее бурный рост городов относится к концу XI-XII в.в., когда начинается быстрое развитие ремесла и торговли зарождаются капиталистические отношения.

Политическая автономия городов в феодальном мире достигалась разными средствами от вооруженной борьбы до простой покупки права самоуправления. Отдельным городам, особенно при слабости центральной государственной власти, например, в Италии, удалось приобрести статус самостоятельного государства – города. В таких городах – государствах устанавливались обычно форма городской республики (Венеция, Флоренция, Генуя). Эти государства хоть и были миниатюрных размеров занимали важное место в международной торговле. Даже в тех случаях, когда городские советы в этих карликовых республиках оказывались в руках местного олигархии, аристократии. Несмотря на характерную, особенную для определенных периодов западноевропейского средневековья рассредоточенность политической власти, главным институтом в политической системе все в большей степени становилось государство. Его политическое значение определялось тем, что королевская власть являлось единственным, общепризнанными представителями страны и народа в целом.

Средние века – это эпоха, когда в рамках складывающихся государств постепенно формируются основы будущих национальных правовых систем.

Основными источниками феодального права были правовые обычаи, которые чаще выражались первоначально в устной форме. Со временем они записывались в хартии и в другие жалованные грамоты («Обычаи Барселоны 1068 г.», «Саксонское зеркало» в Германии).

К источникам раннефеодального права можно отнести также и иммунитетные грамоты, выдаваемые королями крупным феодалам,

формулы грамоты с помощью которых оформлялись различные сделки – дарения, купли-продажи.

На всех этапах развития феодального государства выработанное или санкционированное им право открыто выражало классовые и сословные интересы господствующего класса феодалов и выступало как право - привилегия.

Будучи своего рода «принадлежностью» земельной собственности, феодальное право становилось важным средством принуждения крестьян к труду на отдельного сеньора или на феодальное государство в целом. Отсюда оно всегда выступало как «кулачное право» и несло на себя печать грубой силы. Таким образом, отличительной чертой феодального права было то, что предусмотренный им правопорядок всегда представлял собой организованное и систематическое насилие господствующего класса над огромной массой крестьян⁸⁶.

Другой характерной чертой феодального права - это влияние на него религии. Нормы религии (каноническое право, мусульманское право-шариат) в некоторых государствах выступали в качестве религиозно-нравственного и правового регулятора всех сторон жизни общества.

Следующий специфической чертой феодального были его партикуляризм⁸⁷ и раздробленность права.

Длительное господство натурального хозяйства, отсутствие прочных экономических связей в общегосударственном масштабе было серьезным препятствием на пути создания единых общегосударственных правовых систем. Долгое сохранение обычного права наряду с развивающимся королевским законодательством.

Особенной чертой феодального права явилось необычное в истории права явление как рецепция римского права, т. е. восстановление его действия в средневековой Европе. В целом, по своей внешней форме, степени разработанности отдельных институтов, внутренней целостности, юридической технике феодальное право во многих отношениях уступало наиболее совершенным образцам рабовладельческого права, особенно римскому праву.

⁸⁶ Кудинов О.А. История государства и права зарубежных стран: Учебно-практическое пособие / Московский государственный университет экономики, статистики и информатики. - М.: МЭСИ, 2004. С.108.

⁸⁷ Отсутствие единого права на всей территории государства правовых систем, основанных на местных обычаях.

6 Феодалное государство и право в странах Востока

Эволюция средневекового восточного общества шла особым путем, отличающим его от развития феодального Запада. Господство социально-экономических и Социально-политических традиционных структур определяло крайне замедленный характер этой эволюции, что делает в значительной мере условным широко применяемое в учебной литературе понятие феодализм к этим обществам наряду с понятием рабовладения к предшествующему периоду их древней истории. Рабство на Востоке, никогда не игравшее значительной роли в общественном производстве, продолжало существовать и в средние века, а некоторые социальные институты европейского феодализма не были чужды и древнему, и средневековому Востоку, как правило в периоды государственной децентрализации, например раннежоусскому Китаю с его удельной системой.

Так как в Европе средневековье — синоним феодализма, то столь же условным надо считать и применение понятия средневековья к восточным обществам в силу крайней трудности определения его нижних и верхних хронологических границ. Между тем в чисто методическом плане необходимость определенной периодизации столь длительного периода в истории человечества очевидна.

В учебной литературе по истории Востока эти границы (в качестве нижнего предела обычно называются V-VII вв.) связывают с комплексом исторических факторов: с качественными изменениями в политической структуре, с созданием централизованных империй, с завершением формирования крупнейших цивилизованных центров, мировых религий и их мощным влиянием на периферийные зоны и пр.

Если говорить о средневековом Китае, то низший хронологический рубеж (V-VII вв.) здесь можно выделить достаточно четко. Именно в это время здесь окончательно утверждается специфическая "азиатская" социально-экономическая и социально-политическая структура с традиционными формами земельной собственности и эксплуатации крестьян, укрепляется централизованное государство в форме империи, складывается нормативная основа традиционного права". Китай как центр конфуцианско-буддийской цивилизации втягивает в сферы своего культурного воздействия раннеклассовое общество и государство Японии.

Труднее выделить нижние хронологические границы средневековой Индии. Если условно брать те же V-VII вв., то их можно, во-первых, связать с определенной перестройкой традиционной варново-кастовой системы, происходившей вместе с перераспределением земли, углублением процессов разделения труда,

во-вторых, с формированием обширной индо-буддийской цивилизационной зоны, благодаря расширенному влиянию культуры Индии на многие регионы, прежде всего юго-восточной Азии и пр.

Нижний предел японского средневековья определяется VI-VII вв. в связи с усилившимся социальным расслоением и формированием государства, а для большинства стран ближневосточного региона тот же VII в. стал вехой утверждения мировой религии ислама, формирования нового образа жизни для многих народов. В это время уходят в прошлое древние ближневосточные государства и возникает «воинствующая религиозная община», государство Арабский халифат, давшее начало будущим крупным исламским государствам-империям.

Выделяя наиболее общие черты сходства социально-экономической эволюции средневековых стран Востока (таких, как Индия, Китай, Арабский халифат, Япония), следует отметить, что ни одна из этих стран не достигла в эпоху средневековья европейского уровня позднего феодализма, когда в его недрах начинают развиваться капиталистические отношения. Здесь по сравнению с основными средневековыми европейскими странами резко отставало развитие промышленности, товарно-денежных, рыночных отношений. В более схожем с европейскими обществами средневековом обществе Японии (по сравнению с Индией и Китаем) лишь в XVIII - первой половине XIX в. зарождаются элементы капитализма в форме мануфактурного производства. Замедленный характер развития определил устойчивую многоукладность средневековых восточных обществ, длительное сосуществование патриархально-родовых, клановых, рабовладельческих, полуфеодальных и прочих укладов⁸⁸.

1. Особенности развития феодального государства в Японии, Китае, Индии

1.1 Средневековое государство и право Китая

Консервативное китайское государство почти не претерпело изменений в своей структуре со II в. до н.э. до начала XX века. Поэтому китайская империя на протяжении этого огромного периода сохраняла черты типичной восточной деспотии. Возглавляли китайское государство разные династии: II в. до н.э. – II в.н.э. – династия Хань, II в. н.э. – VII в. - династия Цзинь, династия Тан (618–907 гг.); X–XIII века – династия Сун, XIII– вторая половина XIV века – монгольская династия Юань, вторая половина XIV– середина XVII века – династия Мин, середина XVII– начало XX века – маньчжурская династия Манчжоу.

⁸⁸ История государства и права зарубежных стран: Учебник для вузов Ч.1. / Под общ. ред. Н.А.Крашенинниковой и О.А.Жидкова. – М.: Норма, 2003. С.137.

Император, «Сын Неба», был обожествлен, воплощал в себе всю полноту власти и являлся символом незыблемого государства. При императоре действовал **Государственный совет**, на должности в котором назначались члены императорского дома и влиятельные сановники. Совет возглавляли **два канцлера** – левый (старший) и правый (младший), зачастую самостоятельно решавшие государственные дела. В их подчинении находилось **шесть ведомств** (министерств): военное, персонала, общественных работ, доходов, наказаний и обрядов. За ведомствами надзирала специальная служба – «**цензорат**», имевшая целую армию тайных агентов, которые докладывали о состоянии дел в империи.

Территория империи делилась на десять **провинций, те на округа, уезды и общины**. На всех уровнях руководили чиновники, назначаемые и смещаемые из центра. В провинции действовали три управленческие службы во главе с уполномоченными чиновниками высоких рангов: 1) административная, в обязанности которой входили учет населения и земель, сбор налогов, наблюдение за строительными работами и распределением воды; 2) военная; 3) надзорно-контрольная, находившаяся в особом положении: она должна была контролировать весь местный управленческий аппарат, вести борьбу с коррупцией и со злоупотреблениями чиновников.

Деятельность этого органа способствовала централизации государственного аппарата⁸⁹.

Армия, численность которой колебалась от 1 до 5 млн. человек, имела своим ядром наемников-кочевников, но существовал и рекрутский набор, под который попадали мужчины от 18 до 60 лет. Воины жили в военных лагерях. На самую опасную пограничную службу вдоль Великой стены направлялись за проступки чиновники, должники и преступники, а во время большой войны армия поступала под командование одного генерала, назначаемого лично императором.

В средневековом Китае, как и в других феодальных государствах, **судопроизводство** производилось не только в судебных, но и в административных органах. Высшую ступень иерархической судебной лестницы еще в XIV–XV веках в Китае занимал император, а на низшей ступени находился выборный старейшина деревни.

В Средние века китайское **общество** делилось на условные группы:

- «благородных», к которым относились светская и духовная знать, военное и гражданское чиновничество. Это были привилегированные лица, которые освобождались от трудовых повинностей и телесных наказаний, а некоторые – и от налогов;

⁸⁹ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.166.

- «неблагородных» – мелких землевладельцев, торговцев, ростовщиков;
- «мелкий люд» – свободные крестьяне и ремесленники.
- «подлых людей» – к ним относились зависимые крестьяне, батраки, рабы, работавшие в «сильных домах».

Судебная система в средневековом Китае носила карательный характер⁹⁰ и основывалась на своеобразном праве, которое проистекало от учения **Конфуция** (Кун-цзы, 551–479 гг. до н.э.). Конфуций учил жить в рамках небесного закона, который дает человеку гармонию с космосом. Главная цель этого закона – не регулирование сферы свободы личности, а репрессии, санкции, устанавливающие безусловное повиновение старшим в широком смысле слова. Поэтому наказуемыми были не только преступления, но и нарушения конфуцианской морали, даже если они носили абстрактный характер. Например, человек мог быть приговорен к битью палками за непочтительную позу, вызывающий вид, дерзкий взгляд, усмешку и т.д.

Именно Конфуций сформулировал знаменитую древнекитайскую концепцию «десяти зол», на основе которой составлялись все последующие кодификации. Это: 1) заговор, измена; 2) неподчинение, непокорность; 3) несправедливость; 4) порочность; 5) великое непочтение; 6) сыновья непочтительность; 7) несогласие, разногласие; 8) неправедность; 9) кровосмешение; 10) мятеж против власти. Все лица, совершившие преступления, подпадавшие под эти «десять зол», а также члены их семей считались не исполнившими долг подданных. Доктрина китайского уголовного права почти без изменений просуществовала более 2 тыс. лет.

Для средневекового Китая характерно появление династических сводов законов. Как и в Византийской империи, здесь практиковалось заимствование из законодательства предшествующей царской династии.

Самыми разработанными кодификациями начального периода средневековья оказались законы династии Тан (618–907 гг.) и династии Сун (907–1279 гг.). Первым крупным сводом законов стал **Танский уголовный кодекс** с комментариями и разъяснениями (составлен в 653 г., опубликован в 737 г.). **Кодекс династии Сун** «Исправленное и пересмотренное собрание уголовных законов» (составлен в 959 г., опубликован в 963 г.) во многом повторял Танский кодекс. А династия монгольских правителей Юань (1280–1368 гг.) предпочла подражание издревле существующим порядкам и превратила в законы специально отобранную судебную практику.

⁹⁰ История государства и права зарубежных стран: Учебник для вузов Ч.1. / Под общ. ред. Н.А.Крашенинниковой и О.А.Жидкова. –М.: Норма, 2003. С.569-572.

В кодексе династии Мин **XIV века**, ставшим крупнейшим законодательным памятником Минской эпохи, 460 статьей законов, собранных в 30 главах, но параллельно эти законы также подразделяются соответственно традиционным для Китая шести ведомствам, названия которых указывают одновременно на отраслевой характер законодательного регулирования.

Впоследствии усилиями уже маньчжурских сановников и судей был создан **кодекс 1647 г.**, во многом воспроизводивший законодательство династии Мин. Примечательно, что важную и своеобразную часть его составило законодательство административное, поскольку Китай всегда был страной централизованного управления делами государства.

Гражданское и семейное право средневекового Китая (а также другие отрасли частного права) базировались на принципах конфуцианской морали. Двумя основными формами **собственности** в праве Китая были государственная и частная. Однако особый вид собственности представляла церковная (принадлежавшая буддийским и даосским монастырям). А коллективная собственность на землю имела форму семейной или родовой собственности, выделенной на поддержание культа предков и под общинные кладбища.

В области **уголовного права** Китая еще в эпоху Хань конфуцианство вызвало усиление мер наказания за проступки перед родителями и старшими в роде. Как отмечалось выше, идеология конфуцианства возобладала над концепцией легистов, считавших, что все должны быть равны перед законом. Но неопределенность границ моральной конфуцианской нормы препятствовала разграничению в праве форм вины, и поэтому при определении наказаний использовались такие категории, как неведение, неумышленность, небрежность, забывчивость, ошибка. Законодательство Китая не знало института необходимой обороны, но оно освобождало от ответственности ближайших родственников, защищавших от нападения отца, мать, деда, бабу, объясняя негативные последствия этих действий (вплоть до убийства нападавшего) тем, что они не были продиктованы преступной волей. Классификация же преступлений в зависимости от их общественной опасности основывалась на упомянутой концепции «десяти зол».

Судебный процесс, в сущности, был инквизиционным, поскольку дело обычно начиналось с письменной или устной жалобы потерпевшего в уездный суд, составленной по определенной форме, причем суды исходили из презумпции виновности обвиняемого и ставили главной целью добиться признания последнего. Преследование преступника было обязанностью государства. Специальные чиновники, ответственные за поиски преступника, должны были разыскать его в определенный срок. Кроме судей и чиновников, расследовавших

преступление, в судах участвовали стряпчие, делопроизводители, посыльные, стражники, экзекуторы.

Если преступник не был найден, то чиновник наказывался палочными ударами. Это создавало условия для привлечения к ответственности даже невиновных людей. До суда преступника держали в тюрьме (женщин отдавали на поруки в дом мужа). Судьи проводили допросы, очные ставки, назначали пытки. Если признание вины не было получено после троекратного допроса под пытками, то пытки могли быть применены к обвинителю, чтобы уличить его в лжесвидетельстве. Обвиняемый мог быть оправдан, осужден или его дело признавалось сомнительным и требовало дополнительного дознания.

1.2 Средневековое государство и право Японии

В отличие от западноевропейской средневековой государственности Япония в своем государственно-правовом развитии прошла три основные стадии:

- VII–XII века – раннее средневековье: феодальные отношения только начинают складываться;
- XIII–XVII века – развитое средневековье: сложилась феодальная сеньориально-вассальная структура со всевластием сёгуна – «великого воеводы, покорявшего варваров»;
- XVIII–XIX века – кризис позднефеодальных отношений сёгуната, это начало их распада⁹¹.

Название страны происходит от слова «**Ниппон**» – буквально «страна, восходящего солнца». Появление первых племенных союзов на ее территории относят к IV веку, а их объединение – к V веку. Островное положение Японии, отсутствие иностранного владычества, бережное отношение к памятникам прошлого позволили сохранить многие юридические древности, воссоздающие развитие государственно-правовой истории. В начале новой эры страна оказалась на некоторое время вассалом китайских императоров и вполне естественно, что Китай оказал значительное влияние и на формирование японской средневековой государственности. Однако власть японских правителей была неустойчивой из-за борьбы кланов, которые стремились ее узурпировать. Только в середине VII века ситуация стабилизировалась, так как клан Тайк подавил всех конкурентов.

В VII веке произошли кардинальные перемены в общественной жизни. Родовой строй пришел в упадок, уступив место феодализму.

⁹¹Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.174.

Япония превратилась в раннефеодальное, относительно централизованное государство в форме монархии. Основателем династии – кстати, она до сих пор единственная в Японии – считается крупный родоплеменной союз Ямато. Глава государства получил титул **императора** (дословно – «сын Неба» – тэнно). Новая династия перестала признавать зависимость от Китая и начала проводить жесткую централизованную политику. При императоре был создан **Государственный совет**, куда вошли главы кланов на правах подданных. Возглавлял Государственный совет канцлер, или «старший министр». Непосредственные функции управления советом осуществляли два высших министра: левый (т. е. старший) и правый (младший), которые, в свою очередь опирались на «старших» и «младших» советников. Государственному совету подчинялось восемь министерств: Министерство императорского двора (просуществовало до конца Второй мировой войны), «общих дел», финансов, юстиции и др., которые в отличие от Китая были тесно связаны с императорским домом. Палата цензоров с огромным штатом разъездных цензоров-контролеров следила за «чистотой обычаев и нравов» и проводила расследования в случаях нарушений нравственности в государстве⁹².

Главы ведомств составляли высший **Административный совет**. Страна была разделена на провинции, уезды и деревни, и объявлена собственностью императора. Население облагалось налогами и несло воинскую повинность. Буддизм стал государственной религией. У китайцев японцы восприняли письменность в виде иероглифов, меры весов и длины, уверовали в конфуцианство и буддизм, обожествление верховного правителя. Так же, как и в Древнем Китае, даже высокий японский сановник под страхом смертной казни должен был вползать и выползать из тронной резиденции правителя так, чтобы все время быть обращенным к нему лицом.

Эти крупные реформы получили название «Манифест Тайка» (646 г). Почти все общественные земли стали государственной собственностью, а население – подданными императора, его вассалами. Все население делилось на две социальные группы: свободные – от крестьянина до аристократа и «подлые» – рабы, полусвободные.

Впоследствии, с ростом благосостояния и усилением клановых распрей в Японии увеличивается политическое влияние буддийских иерархов. Поэтому к концу XI века в стране фактически возникают три центра политического притяжения: императорский двор (император Камму перенес в 784 году столицу из Нара в соседний город Киото); домоуправление правящего клана; буддийские монастыри. По достижении совершеннолетия император, как правило, принудительно

⁹² Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.177.

постригался в монахи, а на престол возводился его малолетний наследник – послушное орудие в руках правящего клана и буддийских иерархов. Так постепенно складывалась традиция двоевластия.

Кардинальные перемены в стране наступают в XII веке, когда к власти приходят сёгуны – «великие воеводы, покоряющие варваров» – и создают свои правящие династии. В общем значении сёгун – это военный диктатор, ставший наследственным должностным лицом, который доминировал над всеми властными структурами Японии с 1192 по 1867 годы. Режим сёгуната олицетворялся также **бакуфу** – «правительством в походной палатке». Всего за свою историю Япония пережила три сёгуната (Минамото (1192–1333), Асикага (1338 –1573), Токугава (1603 –1867)).

На протяжении нескольких веков статус императора как главы государства был номинальным, поскольку вся административная и судебная иерархия находилась под контролем сёгуна. Император почти безвыездно жил в своем дворце, причем видели его лишь прислуживавшие ему лица и близкие родственники. Обычно по достижении определенного возраста государи отказывались от престола и проводили остаток дней в уединении и молитвах. Характерно, что в договорах с иностранцами сёгуна, легально не имевшего властных полномочий, называли тайкун (великий государь). Император традиционно именовался «тэнно» (угодный Небу правитель), сам себя он именовал «котей», а для иностранцев наиболее употребительным оказался титул «микадо», заимствованный из поэтического словаря и означающий что-то вроде «свет-государь».

В этот период активную политическую роль стало играть сословие самураев (воины по рождению). **Самураи** жили по кодексу Бусидо («путь воина») и объединялись в отряды, служившие главам кланов. Опора на самурая давала значительное преимущество, потому что самурай верил в ничтожность земной жизни, не боялся смерти и готов был пожертвовать жизнью для господина. В 1185 году с помощью самураев клан Минамото совершил военный переворот. Глава клана был провозглашен первым сегуном.

С установлением сёгуната Минамото двоевластие в Японии приобретает свое законченное выражение. Минамото стремился ликвидировать раздробленность страны, подавить распри, укрепить государство и свою власть. Характерной чертой первого сёгуната стало сохранение статуса императора как номинального главы государства, обладавшего представительскими функциями и пользовавшегося традиционными ритуальными почестями.

Черты военно-абсолютистского режима сёгунат приобретает довольно поздно – к XVII веку (третий сёгунат Токугава), когда ужесточаются методы правления военно-самурайской верхушки и

создается разветвленный полицейский аппарат. Именно с этих пор политическая воля императора вообще перестала учитываться, а в императорской столице (г. Киото) была введена новая должность наместника сёгуна, который следил за настроениями придворного окружения. Тогда же (1635 г.) сёгунат вводит систему заложничества, при которой все даймё (крупные землевладельцы, князья) должны были попеременно проживать в доме сёгуна, а возвращаясь в свои владения, оставлять в Эдо, столице сёгуната, свои семьи. Эта же система распространилась и на сыновей императора.

По аналогии с системой управления императорским двором прежних времен сёгунат Токугавы ввел должности старших советников, входивших в Государственный совет сёгуна (что-то наподобие узкого «кабинета министров») и контролировавших одну из пяти коллегий бакуфу: внутренних дел, иностранной, военной, военно-морской, финансовой. Младшие советники правительства Токугавы ведали гвардией сёгуна, охраной его дворца, полицейским аппаратом и осуществляли слежку за вассалами. Все судебные чиновники теперь подчинялись органу юстиции при сёгуне. Судья проводил расследование, во время которого применялись пытки, допускалась смерть подсудимого. Донос считался доказательством вины, так как этика японцев не допускала сокрытия факта преступления. Недоноситель наказывался наравне с преступником.

Поскольку в средневековой Японии суд не был отделен от администрации, то судебные дела обычно разрешались тем ведомством, к которому относились проблемы. В ведении министерства юстиции, например, были два управления – взысканий (конфискация имущества и сбор штрафов в пользу казны) и тюремное управление (надзор за подсудимыми, за принудительными работами заключенных, исполнением приговоров). Наиболее сложные дела направлялись для рассмотрения в Государственный совет. Высшей апелляционной инстанцией в стране выступал император.

Общественная структура в Японии приобретает четкие очертания примерно к XII веку, когда феодалы условно подразделялись на две основные группы: **гокенин** – непосредственные вассалы правителя – сёгуна; **хигокенин** – иные вассалы, принадлежавшие другим сеньорам, как светским, так и духовным. Ко времени развитого средневековья (XV в.) в Японии выделяются влиятельные князья (**даймё**), владельцы крупных феодальных хозяйств. **Чиновников** законы делили (как и в Китае) на девять классов. Переход из класса в класс до первого, самого высокого, осуществлялся через аттестацию. Чиновник проверялся на честность и знание законов. Отвечавший «без колебания и задержки» на все вопросы считался профессионально пригодным. Лицо, не прошедшее аттестацию, не только понижалось в классе, но и могло

быть лишено жалованья; у него могли конфисковать часть имущества и наказать физически.

Когда в начале XVII века Япония объединяется под эгидой сёгуна Иэясу Токугава, в **1615 году издаётся «Закон 18 статей»**, которыми регламентируются правовые статусы четырех основных сословий японского общества: **самураев – си; крестьян – но; ремесленников – ко; торговцев – сё**. Вне этого сословного деления находилась японская аристократия – **кугэ**, получавшая в качестве вознаграждения за службу рисовые пайки от сёгуна. Исключались из общества социальные изгои – **эта**.

Крестьяне-общинники фактически находились в поземельной кабале, поскольку им запрещалось покидать общинную землю. Подушная подать – рисовая рента зависимых крестьян – доходила порой до половины собранного урожая. Но в наиболее тяжелом положении находились японские **холопы**, хотя фактически они были рабами.

Правосознание японцев в Средневековье во многом определялось синтоизмом - религией местных племен, которое позднее переплетается с проникшим в страну буддизмом. Сосуществование двух религий стало своеобразным духовным плюрализмом. Обычаи синтоизма соблюдались населением при радостных событиях в жизни: рождении ребенка, свадьбе, уборке урожая, повышении по службе, очищении грехов путем омовения в реке и т.д. К буддизму обращались при печальных событиях: во время стихийных бедствий, при болезнях, смерти, на поминках, однако день поминовения усопших отмечали песнями и танцами.

Нормы поведения, близкие моральным установкам конфуцианства в Китае, назывались в Японии **«гири»**: выделялись гири отца и сына, мужа и жены, старшего и младшего братьев; вне семьи существовали гири торговца и покупателя, хозяина и служащего и др. Гири отчасти заменяли собой право, но, прежде всего, мораль. Соблюдались они автоматически, под страхом осуждения со стороны общества в случае неподчинения конкретным гири.

Что касается первых памятников японского права, то они относятся к ранней эпохе Тайка (**конституция Сётоку-тайси 604 г.**).

Из наиболее известных правовых сборников Японии раннего Средневековья известны **Тайхо-рё** (701 г.) и **Ёро рицу-рё** (718 г.). Так как каждая социальная группа должна была выполнять в государстве строго определенные функции, то обязанности каждого периодически уточнялись в сборниках «рицу-рё». Вообще же «Тайхо-рё» содержит тридцать законоустановлений, регулирующих широкий спектр налоговых и трудовых повинностей, обязанностей должностных лиц, а также общие рекомендации по справедливому осуществлению общественных

обязанностей правителя и народа и соблюдению традиционных морально-этических требований. В «Ёро рицу-рё» к наиболее тяжким преступлениям были отнесены посягательства на носителей государственно-властных обязанностей, а также на родственников по восходящей линии. Для привилегированных сословий предусматривалось смягчение наказаний. Законом строго каралось пользование запрещенной литературой. К ней были причислены сочинения по астрономии, китайскому военному искусству, придворный семидневный календарь, некоторые гадательные книги. Запреты на книги, по всей видимости, были наложены в интересах определенного слоя читателей, пользующихся доверием или покровительством государя.

Военная каста (букэ, самураи) жила согласно собственному обычному праву (**букэ-хо**). Действовавший внутри касты «кодекс рыцарства», был основан на идее абсолютной преданности вассала сюзерену: вассал не имел никаких гарантий против произвола своего сюзерена. В 1232 году был составлен **Сборник обычаев военной касты**, содержащий нормы уголовного права и «кодекс чести» самураев. Моральный кодекс обязывал самурая быть верным своему господину, скромным, мужественным, готовым на самопожертвование. Настоящий самурай, отправляясь в военный поход, давал три обета: забыть навеки свой дом, забыть о жене и детях, забыть о собственной жизни. Таким образом, на протяжении Средневековья меч самурая привил японцам своеобразную этику, приучил их к порядку и культуре. Символом отношения к земной жизни у японцев стал самурайский обряд самоубийства – харакири.

Уголовное право Японии было сориентировано на борьбу со следующими тяжкими преступлениями: мятеж; разрушение могил, дворцов, храмов; переход к врагу; убийство представителей высшей власти; великое убийство главы клана, рода, семьи родственником; нарушение религиозных заповедей. Преступников, как правило, вешали, обезглавливали, били палками или плетьюми, ссылали на каторгу. Самураи имели право казнить человека на месте без суда и следствия даже за неэтичное поведение⁹³.

Так же жестко закон регулировал **брачно-семейные отношения**. Брачный возраст наступал для мужчин – с 18 лет, для женщин – с 13 лет. Для заключения брака необходимо было согласие всей родни по мужской линии. Мужчина был вправе иметь несколько жен и наложниц. Закон оговаривал право мужчин убить жену или прогнать ее в случаях, если она оказалась: 1) грязной; 2) бездетной; 3) развратной; 4)

⁹³ Вологдин А.А. История государства и права зарубежных стран в Средние века : учебное пособие для академического бакалавриата / А. А. Вологдин. — Москва: Издательство Юрайт, 2018. С.154.

вороватой; 5) болтливой; 6) больной;
обязанность жены – угождать мужу во всем.

7) драчливой. Главная

1.3 Средневековое государство и право Индии

Замедленный и неравномерный характер развития индийского общества в средние века делает крайне сложной периодизацию его истории. Еще в Древней Индии можно найти некоторые социальные институты, напоминающие феодальные: крупное частное землевладение, эксплуатация зависимого земледельца с характерной для Индии кастовой неполноценностью значительных групп населения и пр., а рабовладение продолжало существовать не только в средневековье, но и позже.

Средневековая Индия была политически раздроблена. Раздробленность сопровождалась бесконечными междоусобными войнами, временным возникновением крупных государств, что значительно облегчило вторжение мусульманских завоевателей в северную часть Индии на рубеже XII—XIII вв. Разбив раджпутов и подчинив раджпутских князей, главную боевую силу Индии того времени, они образовали на завоеванных территориях **Делийский султанат** (1206—1526 гг.), на смену которому пришла империя Великих моголов (1526—1707 гг.).

Несмотря на политическую децентрализацию, в Индии в V—VII вв. происходили важные процессы, которые дают основание выделить этот период в истории страны. Эти процессы прежде всего были связаны с внутренней перестройкой неизменно существовавшей и сохранившейся при всех политических перипетиях свой статус-кво варновой системы, с созданием на значительной части территорий Индии за счет влияния Севера обширной индо-буддийской цивилизационной зоны, с ростом религиозно-культурного самосознания индийцев, которое на протяжении веков выступало важным фактором их объединения, несмотря на этническую разобщенность и отсутствие государственного единства⁹⁴.

Общая схема кастовой иерархии, связанная с правами землевладения, строилась следующим образом. Брахманы-землевладельцы, правящие династии индусских княжеств, представители административно-налогового аппарата, воины-землевладельцы, наконец, полноправные общинники — раджпуты и джайны в ряде областей северной и северо-западной Индии входили в высшие брахманские и кшатрийские касты, которые якобы вели свою родословную от брахманских и кшатрийских родов Древней Индии. Варна вайшиев стала обозначать в основном сословную организацию

⁹⁴ История государства и права зарубежных стран : учебник для бакалавров / М. Н. Прудников. — 6-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт ; ИД Юрайт, 2013. С.342.

купцов и ремесленников. Касты шудр состояли из обедневших землевладельцев, держателей земли от общины, а также ремесленников. Последняя, самая низшая группа «неприкасаемых» каст включала бесправных арендаторов и слуг общины, лишенных каких-либо владельческих прав, находившихся в полурабской, полукрепостной зависимости от полноправных общинников.

Утверждение власти мусульманских правителей привело к значительному изменению» состава высшей правящей верхушки Индии. Значительная часть крупных индийских князей была истреблена, их земли вошли в территориальный состав султаната. Некоторые более мелкие индийские князья (раджи), признав власть султана, попали в вассальную зависимость от него. Они были обязаны выплачивать султану дань.

Вся земля султаната объявлялась государственной собственностью. Фактически земля оставалась в руках общинников-крестьян, обязанных выплачивать налоги в пользу завоевателей. Все землевладельцы облагались налогами в форме **хараджа**, то есть той же ренты-налога, но немусульмане выплачивали еще подушную подать **джизью**. Оба налога достигали часто половины урожая.

Часть государственного неразделенного земельного фонда была приписана непосредственно к казне (халиса). Другая часть была разделена на служебные наделы «икта» и роздана в условное держание за службу военную, чиновничью и пр. Условное должностное землевладение было и кратковременным и пожизненным, но часто икта передавалась за службу сыну или зятю иктадара. Владельцы икты (иктадары) собирали налоги сами или через своих слуг с пожалованных деревень или областей, присваивая лишь часть налоговых поступлений. Большая часть налогов продолжала идти в фонд государства, которое определяло размеры, форму их изъятия.

Наряду с государственной собственностью существовала в султанате и частная собственность (**мульк**). Своеобразный вид частной собственности составляли земли мусульманских религиозных учреждений **вакуфы** и наследственные земли мусульманских духовных лиц (имамов). Владельцы мульков платили лишь десятину. Это была их привилегия.

Для Делийского султаната были характерны три ярко выраженные тенденции в развитии землевладения:

- постепенное превращение земель икта в земли мульк;
- сокращение земель халиса за счет расширения двух первых видов земель;
- увеличение непосредственной доли служилой верхушки в общей сумме ренты-налога, получаемой с государственных земель. Уже во

второй половине XIV в. часть иктадаров приобретает налоговый иммунитет, а икта становится во многих случаях наследственной⁹⁵.

Значительная часть земли в Могольской Индии была передана в качестве условного пожалования (**джагира**) крупным мусульманским военачальникам джагирдарам, Джагирдар был обязан содержать соответствующий величине его джагира и чину отряд войск (от 100 до 5 тыс. воинов), из которых и состоял основной костяк армии правителя. Кроме джагиров существовали и владения вассальных индийских князей заминдаров, плативших дань падишаху.

В зависимости от форм эксплуатации земледельца вся территория Могольской Индии делилась на две части: раяти и заминдари. На территории **раяти** налоги с общинников-крестьян взимались непосредственно через государственный аппарат. Падишах следил за тем, чтобы джагирдары не обладали никакой ни административной, ни самостоятельной налоговой властью на своих землях.

На территории **заминдари** налоги собирались самими заминдарами. Заминдар сам устанавливал в соответствии с обычаем размер платежей с крестьян и формы их получения. Эти платежи, таким образом, носили характер феодальной ренты.

По мере распада Могольской Индии, ослабления позиций могольских правителей усиливается власть местных заминдаров — и индусов, и мусульман. Складывается вассально-ленная система отношений. Иерархия прежних военных и гражданских чинов, получающих свою долю прибавочного крестьянского продукта через налоговый аппарат государства, начинает вытесняться иерархией феодальных землевладельцев.

Индия VI—XII вв. представляла собой совокупность многочисленных государств-княжеств, экономически не связанных между собой. Возникающие время от времени в результате войн более крупные политические общности: Харши (VII в.), Чалукьев (VII в.), Гурджара-Пратихаров (VIII в.) и другие — были примитивными государственными образованиями, представляющими собой конгломерат тех же племенных княжеств с крайне подвижными границами, с несложившимся административным аппаратом. Во главе таких государств стояли **махараджи** — главные князья. Махарадже помогали советники, входящие в совещательный орган **мантрипаришад**. В государственном аппарате значительное место принадлежало воинам и сборщикам налогов.

Отсутствие на протяжении веков государственного единства Индии восполнялось в определенной мере рано начавшим складываться религиозно-культурным единством ее многоязычного, этнически

⁹⁵ История государства и права зарубежных стран : учебник для бакалавров / М. Н. Прудников. — 6-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт ; ИД Юрайт, 2013. С.376.

разнородного населения. Общества, как показала история Индии, связанные религиозно-культурным единством, обнаруживают высокую степень устойчивости в периоды государственных дроблений, завоеваний и массовых переселений народов.

Эта характерная черта истории страны объясняется в значительной мере спецификой самого индуизма, представляющего собой не только религиозно-философскую, но и социально-экономическую, социально-правовую систему, связанную с огромным фондом культурных ценностей, которые создавались индийским народом в течение тысячелетий.

Традиционная политическая раздробленность, слабость центрального государственного аппарата — как характерная черта средневековой Индии — восполнялись и крепостью общинной организации индийского общества, стабильное существование и саморазвитие которой мало зависело от побед и поражений того или иного стремящегося к власти правителя.

Определенное государственное единство было достигнуто вследствие завоевания Индии мусульманами. Захватнические войны мусульман в Индии начались еще в XII в. Завоеванные индийские земли включались вначале в состав государственных земель державы Гуридов, а затем с XIII в. выделились в самостоятельное государство, получившее название Делийского султаната. В 1229 году Делийский султанат был признан багдадским халифом в качестве независимого государства. Однако тесная связь правителей Дели с остальным мусульманским миром не прерывалась. Султаны Дели продолжали быть ставленниками тех или иных чужеземных правителей: среднеазиатских тюрков, таджиков, персов.

В начале XVI в. начинается вторжение в Индию тюрко-афганских завоевателей — моголов. **Империя Великих моголов** достигла своего расцвета в конце XVI—XVII в. При монархической форме правления в системе органов государственной власти и Делийского султаната, и Могольской Индии было много общего, так как государственное управление строилось здесь в соответствии с исламской религиозной доктриной государства мусульман. Согласно этой доктрине все верующие мусульмане должны иметь одного главу, который в своей власти ограничен только законом, проистекающим от Аллаха. Мусульманским правителям принадлежала высшая законодательная и судебная власть. Толкуя нормы мусульманского права, они не могли, однако, не считаться с общепризнанным его толкованием (иджмой)⁹⁶.

Высшим чиновником в мусульманском государстве, считавшимся вторым лицом после государя, был **визирь**, руководитель военного и

⁹⁶ История государства и права зарубежных стран: Учебник для вузов Ч.1. / Под общ. ред. Н.А.Крашенинниковой и О.А.Жидкова. —М.: Норма, 2003. С.159.

финансового ведомства. Его основная обязанность состояла в том, чтобы проводить в жизнь приказания султана. Нередко вазирь сосредоточивали всю полноту власти в своих руках.

Центральное управление и в Делийском султанате, и в Могольской Индии осуществляли специальные правительственные ведомства — **диваны**, призванные, в частности, вести особые книги, содержащие различные сведения, статистические данные общегосударственного значения.

Военное ведомство, ведущее учет военной силы, численности наемного войска, личной охраны султана или падишаха, земельных и денежных пожалований, мест расположения гарнизонов, занимало особое место в мусульманском государственном механизме. Главный интендант и казначей этого ведомства осуществлял контроль над выдачей джагиров в Могольской Индии, проверял на смотрах состояние войска, его снаряжение. Финансовое ведомство контролировало учет и сбор поступлений в государственную казну: налогов, пошлин, выкупных сумм за военнопленных, податей с покоренного населения.

Общие черты государственного механизма Делийского султаната и Могольской Индии не исключали различий между ними, которые выражались не столько в названиях государственных органов и должностей, сколько в характере политического режима. Правители Делии устанавливали свою власть в завоеванной стране методами жестокого подавления народного сопротивления и мятежных индусских правителей. Ислам в его суннитском толковании стал государственной религией, а персидский язык (фарси) — языком судебного, производства. Правление моголов в Индии началось в другой внутривнутриполитической обстановке, когда был завершен процесс «исламизации» правящей верхушки, а индусские князья и князьки признали в той или иной мере свою зависимость от мусульманских правителей. На политику падишахов стал оказывать определенное влияние индийский город.

Из могольских правителей наиболее заметный след в истории средневекового государства Индии оставил Акбар (XVI в.). В это время произошла определенная «либерализация» политического режима, показателями которой могут служить, например, и некоторое ослабление, налогового тягла, и отмена при Акбаре подушной подати — джизьи, а также проводимая политика веротерпимости. Большое количество земель в это время передавалось в собственность не только мусульманского духовенства, но и индусских храмов. Произошло и некоторое изменение политики в отношении городов.

Наличие полуавтономного механизма общинного самоуправления во главе с брахманско-кшатрийской верхушкой осталось характерной чертой и Делийской, и Могольской Индии. Ни сломить, ни в должной

мере подчинить себе индийские общины, особенно крупные, мусульманские правители так и не смогли.

Прочность мусульманского правящего режима определялась боеспособностью его армии. Конница, состоящая из мусульман, была основной силой армии. Особое место отводилось дворцовой страже и другим отборным войскам. Армия в Делийском султанате была организована по десятичной системе. Военный и гражданский чин зависел от числа воинов, находящихся под командованием определенного лица; эмир командовал 100 всадниками, мелик — 1 тыс. всадников, хан — 10 тыс. всадников.

Отправление правосудия во всех мусульманских государствах строилось на положениях Корана, согласно которым суд отделялся от администрации и вершился специально назначенными главой государства судьями-кадиями. Стабильность местных общин (деревенских, кастовых) определяла существование особых панчаятных судов, которые обладали значительными полномочиями. Они были распорядителями общинной земли, регулировали межкастовые отношения, следили за соблюдением кастовых и семейных правил, правопорядком⁹⁷.

Правовая система средневековой Индии подверглась значительным изменениям под влиянием мусульманского права, привнесенного в страну мусульманскими завоевателями. После установления мусульманского господства в Индии сфера применения местного права, права дхармашастр была сужена как по кругу лиц, так и по кругу отношений, регулируемых нормами этого права. Уголовные дела должны были рассматриваться мусульманскими судьями на основе норм мусульманского права, которое в этой своей части приобрело территориальный характер, т. е. применялось ко всем жителям завоеванных территорий.

Все то, что считалось непосредственно связанным с религией, — брачно-семейные отношения, наследование, деятельность религиозных учреждений — регулировалось персональными правовыми системами: мусульманским правом, если речь шла о мусульманине, и индуским правом, если дело касалось индуса. Кроме того, мусульманское завоевание мало затронуло кастовые и общинные порядки, где продолжали действовать панчаятные, кастовые суды, рассматривающие и преступления на основе местного обычного права.

В средневековой Индии начался интенсивный процесс переосмысления, критического исследования, истолкования древнего права дхармашастр, его приспособления к новым условиям. Результатом этого процесса было появление многочисленных правовых

⁹⁷ История государства и права зарубежных стран: Учебник для вузов Ч.1. / Под общ. ред. Н.А.Крашенинниковой и О.А.Жидкова. –М.: Норма, 2003. С.161.

трактатов, комментариев к тем или иным дхармашастрам или сборников высказываний индуcских религиозных авторитетов по тем или иным предметам правового регулирования (**нибандх**). Комментарии и нибандхи стали со временем играть роль главных источников индуcского права.

Одним из ранних комментаторов был Асахайя (приблизительно VII в.), перу которого принадлежит самый популярный комментарий к дхармашастре Нарада — Нарадабхазиа. Особенно часто переписывались и комментировались Законы Ману. До нашего времени дошли такие комментарии к Законам Ману, как Бхаруччи (VIII в.), Медхатитхи (IX в.), Гавиндараджи (XII—XIII вв.) и др.

Комментарии в период индийского средневековья, так же как дхармашастры в древности, не были вытеснены государственными узаконениями. Этой особенности развития индуcского права можно найти ряд объяснений. Следует отметить, что некоторые комментарии писались по поручению правителей и действовали с их санкции. Среди комментаторов было много официальных лиц высокого ранга.

В средневековой Индии до прихода мусульманских завоевателей в XIII в. не было государственного единства, что предопределяло партикуляризм права. Комментаторы вслед за составителями дхармашастр стремились к унификации права, отвечающей прогрессивным тенденциям объединения индийского общества.

Индия на протяжении длительного времени отличалась особой устойчивостью философских, этических и правовых представлений индуизма. Особые представления были и о путях развития традиционного права, рассматриваемого в качестве священного. Деятельность комментаторов соответствовала этим представлениям, так как они не претендовали на создание законов, ставя своей целью лишь истолковать предписания дхармашастр, объявить их установленными.

При всем стремлении к унификации права мнения комментаторов не могли совпадать по всем вопросам, хотя бы потому, что писались они в разное время, основываясь на обычном праве. Более поздние комментарии часто упоминали предыдущие только для того, чтобы опровергнуть их толкования. В различных частях средневековой Индии признавался авторитет одних комментаторов и отвергался авторитет других.

Индуcское право могло выполнять на протяжении веков важную интегрирующую роль в многоязычной, этнически разнородной, раздробленной на протяжении столетий Индии, только

приспосабливаясь к местным обычаям, специфическим нормам поведения людей⁹⁸.

Столетия мусульманского правления в Индии не привели к ее исламизации, как это произошло в зороастрийской Персии, коптском Египте, христианской Албании и языческой Турции. Не было здесь и значительного влияния ислама на местное право, традиции, обычаи, как, например, в Индонезии.

2. Возникновение и развитие арабского халифата.

Арабский халифат как средневековое феодальное государство сложился в результате кризиса рабовладельческих отношений на территории Аравии, разложения первобытнообщинного строя и возникновения классовых противоречий в арабских племенах, а также необходимости противостоять внешним завоевателям. Характерной чертой формирования государства у арабов в VII веке была религиозная окраска этого процесса, тесная связь между образованием феодальной государственности и возникновением новой монотеистической религии – ислама «покорность Богу».

Пророк Мухаммед (570–632) стал основателем новой государственности и нового образа жизни. Он призвал людей к исламу (покорности, миру с богом, Аллахом) - ведь древнесемитское слово «ал» означает единый всемогущий бог. Мусульмане (покорные) должны были теперь верить в единого бога, служить ему в ожидании конца света и судного дня. Основой ислама стал Коран – священная книга и свод законов мусульман (от араб. al koran – чтение вслух). Текст Корана был поведен пророку самим Аллахом через ангела Джебраила. Джебраил читал Мухаммеду начертанные на небе письма – откровения, а Мухаммед передавал их через проповеди людям. Проповеди записывались секретарями-писцами, приверженцами Мухаммеда на пальмовых листьях, плоских костях, камнях, еще чаще заучивались наизусть и произносились речитативом. Было записано 114 сур (сура – глава), состоящих из аятов (чудо, знамение, стих).

Призывы раннего ислама к социальной справедливости (ограничение ростовщичества, установление милостыни беднякам, освобождение рабов, честность в торговле) вызвали недовольство племенной купеческой знати «откровениями» Мухаммеда. В 622 году пророку пришлось бежать с группой ближайших сподвижников из Мекки в Ясриб (позднее – Медина, «город пророка»). В Медине проповеди и деятельность Мухаммеда имели большой успех. Люди толпами обращались в ислам. Здесь пророку удалось заручиться поддержкой

⁹⁸ История государства и права зарубежных стран : учебник для бакалавров / М. Н. Прудников. — 6-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт ; ИД Юрайт, 2013. С.388.

различных социальных групп, включая бедуинов. С помощью новой религии и военных отрядов началась борьба с противниками новой социально-политической структуры. Если в Мекке Мухаммед был непризнанным и гонимым религиозным проповедником, то в Медине он проявил талант дипломата и военного вождя, вокруг которого объединились широкие слои населения Аравии. В то же время в Медине произошло окончательное размежевание мусульман с «людьми писания» – сначала с иудеями, а потом с христианами. 8 июня 632 года. Мухаммед умер и был погребен в Медине.

Отличительной чертой ислама является учение о «священной войне за веру» – джихаде, возникшее в огне войн мусульман с «идолопоклонниками» Мекки и иудеями Медины. Религия, таким образом, сыграв в Арабском халифате объединительную роль, способствовала не только сплочению арабов в единое государство, но и стала основной целью завоевательных походов. Если в других государствах Древнего Востока, Античности, Средневековья религия была вспомогательным фактором при покорении иных народов, то у арабов ислам оказался фактором определяющим. Так, тридцатилетнее правление первых четырех халифов: Абу Бакра (632–634 гг.), Омара ибн аль-Хаттаба (634–644 гг.), Османа ибн Аффана (644–656 гг.) и Али ибн Абу Талиба (656–661 гг.) – было периодом обширных арабских завоеваний. Неслучайно этих халифов называли «праведными», а период их правления изобразили как счастливое время господства исламского правоверия и чистой теократии.

Исследователи, кроме того, считают, что ислам – самая последовательная монотеистическая религия. В Коране Аллах выступает как единственный, высший, всемогущий, мудрый, всемилостивейший творец всего сущего и верховный судья – он есть недетерминированная воля. Таким образом, ислам – классическая теократия. При этом сам Мухаммед не отвергал учения Авраама, Моисея и Христа, а считал себя их продолжателем; кроме того, он провозгласил арабов единым народом, независимо от их племенного происхождения⁹⁹.

Именно ислам стал идеологическим стержнем нового государства, а община верующих – основой государственной организации.

Историю раннефеодального Арабского халифата специалисты условно подразделяют на **два** больших периода:

- Дамасский, или период правления династии Омейядов (661–750 гг.),

⁹⁹ Рамазанов А.Х., Халифаева А.К. История государства и права зарубежных стран (краткий курс лекций). – М.: Юристъ, 2004. С.63.

- Багдадский, или период правления династии Аббасидов (750–1258 г.)¹⁰⁰.

Под руководством халифов в VII–VIII веках были завоеваны обширные территории, включая Ближний Восток, Среднюю Азию, Закавказье, Северную Африку и Испанию. Арабы попытались захватить всю континентальную Европу, но в битве при Пуатье (Франция) в 732 году были остановлены ополчением государства франков под руководством Карла Мартелла.

Между тем уже к IX веку обнаружился различный уровень экономического развития входивших в состав Халифата стран, и отчетливо стала видна слабость хозяйственных связей между ними. Произошла концентрация земельной собственности в руках военной и землевладельческой феодальной знати, в связи с чем возникла борьба внутри класса феодалов. Она усугубилась народно-освободительными и антифеодальными восстаниями (например восстание Абу-Хабра в 841 году), в различных частях Халифата. Все эти факторы в совокупности обусловили распад единого государства и привели к возникновению фактически самостоятельных феодальных государств. В начале IX века отделился Кордовский эмират в Испании, затем Тунис и Марокко, а в середине того же века и Египет. Халиф же сохранил свою власть над частью Месопотамии и Аравии. В XIII веке восточный Халифат был уничтожен монгольскими завоевателями, последний халиф бывшего могущественного Халифата был убит. А в западной части Халифата духовная власть халифа сохранялась вплоть до начала XVI века.

Государство в Арабском халифате приобрело форму **централизованной теократической монархии**. Халифу принадлежала высшая неделимая духовная (имамат) и светская (эмират) власть. Главным советником и высшим должностным лицом при халифе был везир (визирь). В раннем Халифате везиры имели ограниченные полномочия и только исполняли приказания халифа, а важными сановниками они стали позже, при Омейядах. Центральными органами государственного управления в мусульманской монархии были специальные ведомства. При Омейядах и Аббасидах они стали называться диванами (при первом преемнике Мухаммеда Омаре, правившем в 634–644 годах, слово «диван» означало список распределения доходов государством, а также место хранения этих списков). К этим ведомствам относились:

- военный диван, ведавший оснащением и вооружением войска;
- диван внутренних дел, т.е. налогово-финансовое ведомство;

¹⁰⁰ История государства и права зарубежных стран: Учебник для вузов. Под общ. ред. Н.А.Крашенинниковой и О.А.Жидкова. М.: Норма, 2003. Ч.1. С.498-504.

- диван почтовой службы, который, кроме своих основных функций (доставка почты, строительство и ремонт дорог, караван-сараев и колодцев), исполнял также функции тайной полиции.

Территория Халифата была разделена на провинции, управляемые военными наместниками – эмирами (по-арабски «повелитель», «князь»). Эмиры назначались халифом из своих приближенных, а также из представителей местной знати. Эмиры были ответственны только перед халифом и возглавляли местные вооруженные силы, а также местный административно-финансовый и полицейский аппарат. Эмиры имели заместителей – наибов. Мелкие административные подразделения (города, селения) управлялись должностными лицами различных рангов и наименований. Часто эти функции возлагались на руководителей религиозных местных мусульманских общин (старейшин-шейхов).

Суд стали вершить знатоки шариата – мусульманского права, которые составили группу профессиональных судей (кади). Кади, не будучи связанным определенным порядком судопроизводства, осуществлял надзор за передачей наследства, установлением опеки, проверял законность землепользования, наблюдал за исполнением судебных решений и осуществлял надзор за местами заключения. Судебные решения и приговоры кади, как правило, являлись окончательными и обжалованию не подлежали.

Общественный строй Арабского халифата формировался при религиозно-государственной регламентации всех сфер общественной жизни и явном доминировании государственной собственности на землю. Индивидуальная земельная собственность – мульк (похожа на западноевропейский аллод) не получила в халифате распространения. Зато повсеместно практиковались земельные пожалования аристократии на условиях несения военной службы – икта (аналог западноевропейскому бенефицию). В халифате широко применялся рабский труд, особенно в хозяйственных государственных структурах – в рудниках, ирригационных сооружениях. Крестьяне платили ренту – налог в пользу правящей верхушки. Вообще специфика арабского феодализма кроется в устойчивой многоукладной экономике, когда ведущий феодальный уклад соседствовал с патриархально-родовыми и рабовладельческими отношениями. Естественно, что широкое использование рабского труда замедляло темпы развития феодализма.

Правовое положение человека определялось в Халифате, прежде всего, его вероисповеданием. Безусловно, важнейшим легальным критерием разграничения населения была принадлежность к исламу, т.е. деление на мусульман и немусульман (зиммиев). Мусульмане имели более высокий правовой статус, чем немусульмане. Зиммии находились в приниженном положении и были обязаны уплачивать тяжелый

государственный налог, причем принявший ислам освобождался от него. Их взаимоотношения с мусульманами регламентировались только шариатом – зиммии не могли вступать в браки с мусульманами, должны были носить отличающую их одежду, снабжать арабское войско продуктами, уплачивать поземельную и подушную подать (харадж)¹⁰¹ Характерной чертой общественного строя Арабского халифата являлось отсутствие у городского населения особого правового статуса, а также реальных свобод и привилегий.

3. Особенности развития мусульманского права.

Шариат – это целостная система религиозного права. Шариат (мусульманское право) состоит из религиозной догматики, этики и практических норм, которые находятся в неразрывном единстве. Шариат исходит от Корана, который позволяет постигать божественные истины и включает нормы государственной, гражданской, уголовной и процессуальной отраслей, опираясь на ортодоксальные источники – **Коран и Сунну**.

Коран – священная книга мусульман – считается важнейшим источником шариата. Коран состоит из 114 глав (сур), разделенных на 6219 стихов (аятов). Большая часть Корана имеет духовно-нравственный характер. Лишь около 500 стихов содержат предписания, относящиеся к правилам поведения мусульман, и не более 80-ти из них можно рассматривать как собственно правовые (в основном это правила о браке и семье); остальные относятся к религиозному ритуалу.

Составление Корана растянулось на несколько десятилетий. Канонизация его содержания и составление окончательной редакции произошло при халифе Османе (644–656 гг.).

Существуют пять основных критериев шариатского образа жизни:

- признание единого Бога и его пророка;
- пятикратная ежедневная молитва;
- пост в месяц рамазан;
- обязательная, узаконенная очистительная милостыня с имеющих постоянный доход (зякет);
- хадж – паломничество в Мекку.

Важнейший институт шариата – малый джихад, который обязывает мусульман вести священную войну за распространение ислама, в том числе с оружием в руках. «Сражайтесь с врагами, доколе не утвердится ислам», – говорится в 11-й суре Корана. Большой же джихад обязывает вести газават – оборонительную войну против неверных, покушающихся на шариатский образ жизни. Вообще все права мусульман связаны с

¹⁰¹ Черниловский З.М. Всеобщая история государства и права. – М.: Юристь, 1996. С.228-232.

выполнением религиозного долга, а невыполнение долга влекло потерю всех прав, в том числе права собственности.

Другим авторитетным и обязательным для всех мусульман источником права была, как упоминалось, Сунна («священное предание»), состоящая из многочисленных рассказов (хадисов) о суждениях и поступках самого Мухаммеда. Окончательное редактирование хадисов было осуществлено в IX веке, когда были составлены ортодоксальные сборники Сунны, наибольшую известность из которых получил сборник Бухари.

Третье место в иерархии источников мусульманского права занимала **иджма**, складывавшаяся как «общее согласие мусульманской общины». Наряду с Кораном и Сунной она относилась к наиболее авторитетным источникам шариата. Практически иджма включала коллективные мнения по религиозным и правовым вопросам, которые были высказаны сподвижниками Мухаммеда (их насчитывалось более 100 человек) или впоследствии наиболее влиятельными мусульманскими теологами-правоведами (имамами, муфтиями, муджтахидами). Правомерность иджмы как одного из основных источников шариата выводилась из указаний Мухаммеда: «Если вы сами не знаете, спросите тех, кто знает».

В VIII–IX веках в связи с широким распространением метода самостоятельного толкования мусульманское право активно развивалось доктринальным путем. Поэтому к иджме в качестве источника права, дополнявшего шариат, примкнула **фетва** – решения и мнения отдельных муфтиев по правовым вопросам. В X веке рядом авторитетных теологов-юристов были проведены работы по систематизации накопленного к тому времени обширного правового материала.

Источником мусульманского права, вызывавшим острые разногласия, был **кияс** – решение правовых дел по аналогии. В качестве суждения по аналогии, представляющего собой нечто среднее между европейской аналогией права и аналогией закона, он был признан дополнительным источником мусульманского права. Согласно киясу правило, установленное в Коране, сунне или иджме, может быть применено к делу, которое прямо не предусмотрено в этих источниках права. Кияс не только позволил быстро урегулировать новые общественные отношения, но и способствовал освобождению шариата от теологического налета.

Производным от шариата источником мусульманского права были указы и распоряжения халифов – **фирманы**. Впоследствии с развитием законодательной деятельности в мусульманских государствах в качестве источника права стали рассматриваться и играть все возрастающую роль законы – **кануны**. Фирманы и кануны также не

должны были противоречить принципам шариата и дополняли его, прежде всего, нормами, которые регламентировали деятельность государственных органов и административно-правовые отношения государственной власти с населением¹⁰².

Шариат, особенно поначалу допускал в качестве источника права и **местные обычаи**, не вошедшие непосредственно в мусульманское право в период его становления, но не противоречащие его принципам и нормам. При этом признавались правовые обычаи, сложившиеся в самом арабском обществе (урф), а также у многочисленных народов, покоренных арабскими завоевателями или же подвергшихся в более позднее время влиянию мусульманского права (адаты).

Переходя к характеристике отдельных отраслей шариата, отметим, что он не имеет четкого деления на отрасли, институты и т.п. Впрочем, это не препятствует тому, что гражданско-правовые отношения, связанные, в частности, с вещным правом, получили в мусульманском праве достаточно широкое развитие. Важное место в шариате занимали нормы, регулировавшие **отношения собственности**. Прежде всего, большое внимание уделялось классификации вещей, особенно земельного имущества. Праву частной собственности приписывалось божественное происхождение. Оно рассматривалось как постоянное и неограниченное, а собственник имел абсолютную свободу распоряжения своим имуществом. В особые группы выделялись государственные земли, а также земли, принадлежавшие отдельным частным лицам, непригодные для обработки, брошенные участки и т.д. Частная феодальная собственность (мульк) в Арабском Халифате вообще была в подчиненном положении по отношению к государственной собственности и общинному землепользованию и не получила широкого распространения. В отличие от феодальной собственности в странах Европы она не имела иерархической структуры, не связывалась условиями службы. Особую категорию составляли вещи, которые не могли находиться в частной собственности, а рассматривались как общее достояние. Это воздух, море, пустыня, мечети, водные пути и т.п. Согласно первоначальному толкованию Корана пресная вода считалась общим достоянием, но постепенно колодцы, пруды и мелкие озера перешли в собственность крупных землевладельцев. Лишь большие реки и озера по-прежнему входили в систему общинной и государственной собственности, что определялось необходимостью проводить совместные ирригационные работы, осуществляемые под контролем должностных лиц. Не признавалась шариатом собственность и на так называемые «нечистые» вещи – вино, свинину, книги, запрещенные исламом,

¹⁰² Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.159.

которые в ходе арабских завоевательных походов нередко подвергались массовому уничтожению.

С ростом государственного земельного фонда и развитием феодальных отношений появились условные формы земельных владений. Часть захваченных земель – икту получали отдельные представители феодальной верхушки за военную или государственную службу. Владелец такой земли – иктадар имел право собирать в свою пользу подати с подвластного населения, ибо земля, как правило, давалась не в собственность, а во владение, но вместе с проживающими на ней крестьянами. Со временем икта стала передаваться по наследству. По своему фактическому положению она приблизилась к землям, закрепленным на правах собственности. Знаменитый арабский законодатель Ал-Мавердий, разрабатывая теорию государственного устройства, писал о том, что поголовная подать и харадж (поземельная подать) – это два права, дарованные богом мусульманам по отношению к многобожникам. Оба этих налога взимаются с многобожника в знак его унижения и презренности. Причем налоги Халифатом рассматриваются не иначе как военная добыча. Кроме того, существовал еще налог – ушур, т.е. взимание подати в пользу Халифата с имущества, предназначенного для продажи.

Обязательства делились на: возмездные и безвозмездные; двух- и односторонние; срочные и бессрочные. По поводу обязательственных отношений в Коране сказано: «(Обретут успех те) **кто бережет отданное им на хранение и выполняет договоренности** (как между собой, так и свои обязательства в отношении Аллаха)» (сура 23 «Верующие», аят 8). Договор по шариату воспринимался как правовая и одновременно божественная связь, возникающая из взаимного соглашения сторон. Условия договора могли быть выражены в любом виде: в документе, неофициальном письме, устно. Заключенные договоры были незыблемы, однако в случае обнаружения скрытых недостатков в приобретенных вещах покупатель мог требовать возврата уплаченной суммы. Обязанность соблюдать свои договоры являлась священной. Недействительными считались договоры, заключенные с безнравственными целями или с использованием «нечистых» либо изъятых из оборота вещей.

Шариат рассматривает **бра**к как религиозную обязанность мусульманина. Коран признает за мусульманином право иметь до четырех жен одновременно (при условии, что он может достойно их содержать). Для заключения брака требуется согласие сторон, в том числе и невесты. Волю невесты вправе выразить и ее родители, поэтому брак часто выступает как торговая сделка между отцом невесты и женихом. Фактически отец распоряжался судьбой своих дочерей, стремясь при этом получить максимально высокий выкуп.

Развод в мусульманском праве известен в нескольких видах. Однако муж, обладая широким правом на развод, должен исходить из положения Корана о том, что развод – одно из самых неприятных для Аллаха действий, совершаемое в крайних случаях. В шариате подробно определялись поводы к разводу и его процедура. Шариат знал несколько видов разводов, различавшихся как по самому порядку, так и по юридическим последствиям. Например, был возможен временный развод, предусматривавший своеобразный испытательный срок. В случае развода муж должен был выделить жене необходимое имущество «согласно с обычаем». Муж мог развестись путем простого произнесения ритуальных фраз «ты отлучена» или «соединись с родом», либо трижды сказанного слова «талак». Разведенная женщина в течение трех месяцев оставалась в доме бывшего мужа, чтобы можно было определить, не является ли она беременной. В случае рождения ребенка он должен был остаться в доме отца. Жена могла требовать развода только через суд (жалуясь кади) лишь по строго определенным основаниям. Такими основаниями были: физические недостатки мужа; невыполнение супружеских обязанностей; жестоко обращался с женой; отказ в средствах на ее содержание.

По шариату сложным и запутанным было **наследственное право**. Наследование осуществляется по принципу патриархальности, причем наследственная доля женщины была значительно меньше, чем мужчины (половина доли мужчины). На получение наследства не имели права вероотступники, разведенные супруги, лица, виновные в смерти наследодателя.

Нормы **уголовного права** в Арабском халифате представляли собой наименее разработанную часть шариата: они отличались архаичностью, отражая примитивный уровень юридической техники. Все преступления по шариату доктринально считались преступлениями против религии. Отсутствовало общее понятие преступления, слабо были разработаны такие институты, как: покушение, соучастие, смягчающие и отягчающие вину обстоятельства, хотя в ряде случаев принимались во внимание такие факторы, как незнание законов, раскаяние, рецидив и т.п.

По одной из классификаций в мусульманском праве преступления подразделяются на три группы. Первую из них составили преступления, которые трактовались как посягательства на права Аллаха и не допускали прощения. К таким составам, прежде всего, относилось отступничество от ислама, каравшееся смертной казнью. Также карались наиболее дерзкие преступления против порядка управления – бунт и сопротивление государственным властям. К той же группе преступлений, объявленных тяжким религиозным грехом, относились кражи, употребление спиртных напитков, прелюбодеяние, а также

ложное обвинение в прелюбодеянии. Вторую группу преступлений составляли противоправные действия, которые рассматривались как посягательства на права отдельных лиц. Так, умышленное убийство или смертельное ранение влекло за собой кровную месть со стороны родственников убитого. В шариате, правда, уже предусматривалась возможность замены кровной мести денежным выкупом, если родственники убитого прощали убийцу. За умышленное убийство устанавливался выкуп, который сопровождался двухмесячным постом и отпуском на волю раба-мусульманина. За другие преступления данной группы, в частности, за телесные повреждения, ответственность наступала также по принципу возмездия, т.е. талиона. Наконец, в третью группу преступлений входили действия, которые не упоминались в основных источниках шариата. Это такие проступки, как: неуплата налога в пользу бедных; несоблюдение поста; легкие телесные повреждения; оскорбления; хулиганство; обвешивание и обмеривание; взяточничество; растрата государственных средств; азартные игры и др. Мера наказания по таким делам зависела от судейского усмотрения.

В шариате на начальном этапе предусматривались типичные для феодализма устрашающие наказания:

- смертная казнь в различных видах;
- членовредительские и телесные наказания;
- лишение свободы (тюремное заключение, домашний арест, помещение в мечеть);
- имущественные санкции (конфискации, штрафы);
- позорящие наказания: бритье бороды, лишение права носить чалму, публичное осуждение и т.д.;
- ссылка и высылка (за мелкие преступления).

Некоторые наказания носили особо жестокий характер. Смертная казнь обычно проводилась публично путем повешения или четвертования, затем тело казненного выставляли на всеобщее обозрение и поругание¹⁰³.

Применялись также утопление и закапывание заживо в землю. Кораном предписывалось за воровство отрубать руку мужчинам и женщинам: за первую кражу отсекали правую руку, а за повторную – левую. Тюремное заключение в Арабском халифате применялось обычно для содержания преступников до суда, но постепенно стало использоваться и как мера наказания, причем в отдельных случаях назначалось пожизненное заключение.

Широко использовался принцип талиона: «душа – за душу, и око – за око, и нос – за нос, и ухо – за ухо, и зуб – за зуб, и раны – отмщение».

¹⁰³ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.165.

Но по соглашению сторон возможны были материальное возмещение ущерба и прощение. В Коране сказано: «Если же кто-либо откажется от возмездия, то это послужит искуплением ему за прошлые грехи» (сура 5 «Трапеза», аят 45).

Для **судебного процесса** по шариату характерен обвинительный характер, но с элементами состязательности. Относительно суда в Коране говорится: «А те, которые не судят согласно тому, что ниспослал Аллах, – они и есть неверные» (сура 5, аят 42, 44, 49).

Дела возбуждались заинтересованными лицами, а не государственными органами (кроме преступлений, относящихся к первой группе, – против основ религии и государства). Стороны должны были сами вести дело под руководством назначенных халифом судей – кади. Мусульманский кади должен судить строго по шариату. При вынесении решений кади, прежде всего, руководствовались Кораном и решали дела на основе его самостоятельного толкования. Истец, ответчик, свидетели и участвовавшие в судебном разбирательстве были равны перед Аллахом. Дело решалось в одно заседание и бесплатно.

Процесс проходил устно, письменное делопроизводство не применялось. Основными доказательствами были признания сторон, показания свидетелей, клятвы. Кади был не вправе отменить вынесенное им решение. Дела в Халифате не разделялись на уголовные и гражданские, не предусматривались также самостоятельные обвинения и защита.

Заметим в заключение, что историческое значение мусульманского права в том, что в относительно короткие исторические сроки появился феномен, который обозначается понятием «мусульманский правовой мир».

Выводы

Специфические черты социально-политического развития стран Востока определялись тем обстоятельством, что здесь не сложились государственные формы, свойственные феодальной Западной Европе. Здесь не было сеньориальной монархии как своеобразного союза феодалов-сеньоров, обладающих суверенными правами в пределах территорий своих доменов. Эта форма могла сложиться в обществе, где процесс образования классов носил завершённый характер. Не могла сложиться и сословно-представительная монархия в обществе, в котором город был лишен какой бы то ни было самостоятельности, где не сформировалось сословие горожан, выступающее со своими сословными целями и интересами.

Бесспорную специфику социально-политической структуре восточного общества придавала господствующая в том или ином

обществе религиозная идеология, само отношение членов общества к религии и власти. Так, говоря о конфуцианстве как определяющем элементе китайского средневекового государства и права, следует отметить, что конфуцианство лишь условно можно назвать религией. Это, скорее, этико-политическое учение, философская традиция, что объясняется не самой природой конфуцианства, а сложившимися в глубокой древности традиционными представлениями китайцев о власти с ее безусловной сакрализацией в лице правителя — "сына неба". При этом к религиям они относились как к учениям, которые могли быть использованы лишь на благо этой власти.

Полное, неограниченное господство государства с его сакральным авторитетом над религиозными организациями в политическом, административном, правовом, идеологическом отношениях было окончательно закреплено в Китае в империи Тан (VII в.), в которой ни один из религиозных институтов не имел хотя бы номинальной автономии.

Своеобразие государства Арабского халифата и других государств мусульманского мира также было непосредственно связано с исламом, исходящим из неделимости духовной и светской власти, что было органически связано с теократической идеей, о всемогуществе, всеисилии и неделимости самого Аллаха, нашедшей выражение в Коране: «Нет Бога кроме Аллаха, и Мухаммед - пророк его». Ислам определял в мусульманском мире и характер социальной структуры, и государственных учреждений, и правовых институтов, и морали - всю духовную сферу мусульман. Здесь были все равны, а скорее в равной степени бесправны перед теократическим государством, его главой - халифом, султаном.

В мусульманском мире духовенство не могло притязать на светскую власть, не могло здесь возникнуть, как в средневековой Европе, и конфликта между духовной и светской властью. Ислам исключал неверие, против него нельзя было выступить ни прямо, ни косвенно, даже споря по его отдельным положениям, не потому, что еретиков, как в Европе, сжигали на костре, а потому, что это значило противопоставить, исключить себя из мусульманского общества.

Универсализм ислама, основополагающая идея мусульманской идеологии и политической теории о слитности духовного и светского определили и особое место государства в исламском обществе, его безусловное абсолютное господство над обществом, его теократическо-авторитарную форму.

Ни Индия, ни Япония никогда не отличались той степенью всеисилия государства, которое было свойственно средневековому Китаю и Арабскому халифату. Индия характеризовалась, например, значительной прочностью общинной, кастовой организации,

относительной слабостью контроля центрального бюрократического аппарата над широкими крестьянскими массами, над саморазвивающейся системой сельских общин. Не государственный чиновник, а ученый брахман, выполняющий функцию воспитания своих учеников в духе неукоснительного следования дхарме, кастовым нормам и ритуалу, имел здесь особую социальную ценность.

Сёгунат в Японии приобрел ряд черт, характерных для абсолютной монархии. Сумма тех признаков, которые были свойственны сёгунату, позволяет говорить о своеобразной автократической форме относительно централизованного государства, в котором существовала военная диктатура феодальной верхушки.

Вместе с тем в государственном аппарате всех восточных обществ можно выявить ряд общих черт: его громоздкость, дублирование функций и пр. Административные, налоговые, судебные функции не были с достаточной четкостью распределены между отдельными звеньями государственного аппарата. Не отличались четкостью и сами принципы создания вооруженных сил.

Много общих черт было присуще при всём их разнообразии и нормативным системам, праву средневековых стран Востока.

Следует отметить консерватизм, стабильность, традиционность норм права и морали. Эта традиционность, являющаяся отражением медленной эволюции экономической структуры, создавала у людей убежденность в извечности, высшей мудрости, завершенности правил общественного поведения.

7 Возникновение и развитие буржуазного государства США

Обширная территория, благоприятные природно-климатические условия, внешняя безопасность сочетались с населением, принесшим на территорию Северной Америки лучшие традиции своей исторической родины — способность к самодеятельности и самоуправлению, сознание своих прав. Не случайно здесь рано сложились мессианские представления о мировой роли США.

С развитием капитализма, постепенным складыванием в колониях единого рынка и усилением экономических связей между колониями формировалась североамериканская нация.

По мере экономического развития колоний возрастали противоречия между ними и метрополией. Правительство Англии рассматривало колонии как источник сырья и рынок сбыта для английской промышленности и проводило политику сдерживания их промышленного развития.

Непосредственной причиной, вызвавшей массовое движение против метрополии, явились меры, принятые английским правительством в 60-х гг. XVIII в.: запрет на переселение колонистов за Аллеганские горы, принятие закона о гербовом сборе, ужесточение борьбы с контрабандной торговлей, что ущемило интересы почти всех американских купцов. В 1765 г. в колониях собрался конгресс, отказавшийся признать за метрополией право на обложение налогами колоний, не имевших своих представителей в английском парламенте.

Американская революция началась как национально-освободительное движение, переросшее затем в войну за независимость. Особенность этой революции в том, что она была одновременно национально-освободительным, национально-объединительным и антифеодальным движением.

Конституция Соединенных Штатов Америки, принятая в 1787 г., действует в стране до сих пор с внесенными в нее 27 поправками.

Ее принятие было обусловлено экономическими, политическими, социальными и идеологическими обстоятельствами: экономические трудности послевоенного периода, угроза новой, гражданской войны, необходимость сплочения штатов и централизации власти все это требовало создания единого государства.

7.1 Война английских колоний в Америке за независимость и образование США

Первая колония на Восточном побережье Северной Америки была основана в 1585 году, однако просуществовала она недолго.

Интенсивная последующая колонизация в основном исходила от английского королевства и приходилась на первую половину XVII века, когда возникли поселения, сформировавшие будущее американское общество. Первая постоянная английская колония была основана в 1607 году в устье реки Джеймс на территории современного штата Виргиния как поселение золотоискателей.

В 1620 году произошло знаменательное событие: у мыса Код корабль «Майский цветок» высадил группу переселенцев. Они основали колонию «Новый Плимут». Так в 1620 году была основана **Новая Англия**, которую образовали гонимые поселенцы – пуритане (отцы-пилигримы), чтобы создать новое общество («Новый Ханаан»), воплотив предначертания Библии. С 1620 года в колониях появились и первые рабы – негры, привезенные голландцами. С конца XVII века во главе политического и религиозного движения колоний Новой Англии стала колония Массачусетс, организованная в 1630 году.

Особенностью раннего политического строя колоний было то, что никто кроме членов признанной протестантской церкви не мог участвовать в правительстве, быть судьей, присяжным. Политической жизнью руководили пасторы. Стремление строить государство–церковь привело к значительной регламентации частной жизни и религиозным гонениям. С XVII века в колониях начала формироваться собственная социальная структура: высший слой составляли члены администрации во главе с губернатором; условное второе место отводилось акционерам кампании (английским джентри), которые сами оплатили поездку в Америку; низший слой составляли завербованные поселенцы, обязавшиеся работать на администрацию (сервенты), часть которых являлась уголовными преступниками.

К середине XVIII века тринадцать английских колоний разделялись по внутренней организации управления на три условные группы:

- королевские провинции, где управлял губернатор совместно с советом колоний;
- колонии «собственнического права», основанные в результате персональной привилегии на землю;
- колонии, где управление основывалось на первоначальных хартиях XVII века, а губернаторы и другие представительные власти избирались населением¹⁰⁴.

В южной группе колоний экономика основывалась на рабовладении. Рабство было самой важной особенностью их развития. Широкое применение рабского труда в колониях вызывалось, прежде всего, тем, что колонисты сравнительно легко приобретали здесь землю. Вначале

¹⁰⁴ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.204.

источниками «белой» рабской силы были иммигранты, лица, осужденные по политическим мотивам, уголовные преступники, несостоятельные должники. Постепенно «белое рабство» было вытеснено более дешевым «черным рабством». Однако в социально-экономическом строе Нового света было сравнительно мало элементов феодализма, и там быстро начали возникать зачатки капиталистического строя – особенно в экономике северных колоний, где существовали мануфактуры, и которая начала быстро приобретать капиталистические черты.

Злоупотребления и произвол губернаторов (королевский губернатор мог отменить любое решение законодательных органов колонии, наложить вето на любой акт конвента или ассамблеи, если они противоречили интересам метрополии) вызывали протест колонистов, которые искали в Америке свободную новую жизнь. Протест принял форму сквоттерства (уход на свободные от власти короля земли), что в результате привело к увеличению числа колоний. Правительство Англии рассматривало колонии как источник сырья и одновременно рынок сбыта для английской промышленности. А колонисты считали себя свободными подданными английской короны, на которых распространялось действие права метрополии: Великая хартия вольностей, Билль о правах, общее право и т.д.

По мере экономического развития колоний возрастали противоречия между ними и метрополией. Непосредственной же причиной обострения противоречий стала английская политика в отношении колоний после окончания Семилетней войны. Так, для погашения долгов парламент Англии увеличил налоги американским поселенцам, что вызвало законные протесты последних. Произошло ужесточение борьбы с контрабандной торговлей, что ущемило интересы американских купцов. Английским правительством был введен запрет на переселение колонистов за Аллеганские горы. «Чайный закон» английского парламента запретил американским судовладельцам заниматься таким прибыльным бизнесом, как перевозка чая. Чашу терпения колонистов переполнил Закон 1765 года о гербовом сборе: за любые печатные издания, почтовые отправления, коммерческие и юридические документы взимались крупные налоги в казну.

Все эти меры вызвали всеобщее недовольство английских поселенцев и дали толчок массовому демократическому движению. При этом все попытки колонистов убедить английского короля уменьшить политический и экономический прессинг на колонии привели к обратному результату: пошлины, наоборот, увеличились, причем их требовалось платить серебром. Кроме того, военное присутствие англичан в Америке многократно возросло. В ответ колонии объявили бойкот английским товарам, захватывали самовольно земли,

формировали народное ополчение и органы народовластия. Но вместе с тем социальное расслоение американцев в ходе войны за независимость проявилось в том, что они разделились на два лагеря: патриотов (противников короля) и роялистов (сторонников короля). Роялисты выступали за компромисс с Англией. Патриоты – за победоносную войну и провозглашение независимости.

Начало освободительной борьбе положило так называемое «бостонское чаепитие», когда в 1773 году английские купцы привезли в Бостон партию чая, обложенную пошлиной, а группа жителей проникла на корабли и сбросила тюки с чаем в море. В ответ на это британские власти применили репрессии, в результате чего порт был закрыт, а самоуправление колоний ликвидировано.

В сентябре 1774 года в Филадельфии открылся первый Континентальный конгресс, который взял на себя функции законодательной и исполнительной власти (в это время в колониях уже проживали 2,5 млн. человек, включая 500 тыс. рабов-негров). Конгресс принял решения не исполнять английские законы, бойкотировать английские товары и создать отряды «минитменов» (т.е. людей, которые за «минуту» могли сформировать ополчение).

Главным идеологом колонистов стал Бенджамин Франклин (1706–1790). Он объявил об образовании новой – американской нации иммигрантов и впервые выдвинул идею создания федеративного государства. А весной 1775 года под руководством Джорджа Вашингтона, назначенного Конгрессом главнокомандующим американской добровольческой армией, началась борьба колонистов против английских войск. Колонистов поддержали Франция и Испания. Англия обратилась к русской царице Екатерине II с просьбой «одолжить» 20 тыс. русских солдат, однако Екатерина предпочла «вооруженный нейтралитет».

4 июля 1776 года второй Континентальный конгресс принял **Декларацию независимости**, которая объявила об окончательном прекращении государственной зависимости от метрополии и образовании независимых Соединенных Штатов Америки. Разрыв мотивировался тем, что английское правительство нарушало права американцев. В Декларации 13 колоний объявляли себя Соединенными Штатами Америки, не зависимыми от Англии. Декларация содержала более двадцати существенных обвинений в адрес английского короля. Автор Декларации Томас Джефферсон назвал ее первой Декларацией прав человека: впервые в истории государственно-правовой документ формально провозгласил принцип национального суверенитета и признал за народом право на революцию. Правда, все эти положения распространялись лишь на белых мужчин–собственников, а негры, рабы и коренное население Америки (индейцы) не включались в

политическую общность. Принятие Декларации независимости стимулировало учредительный процесс в штатах и ускорило принятие ими республиканских конституций.

Военные действия на территории штатов продолжались вплоть до 1782 года. Наиболее крупную победу революционная армия одержала в 1777 году у Саратоги, что явилось переломным моментом в войне. 19 октября 1781 года произошло последнее сражение этой войны – битва под Йорктауном, закончившаяся полным разгромом английской армии. Однако Англия признала свободу суверенитет и независимость США лишь в 1783 году в соответствии с Версальским договором.

Еще в ходе военных действий в стране были проведены необходимые экономические преобразования. Крупные земельные владения сторонников королевской власти конфисковывались и распродавались небольшими участками. Солдаты американской армии в качестве вознаграждения получили право на участок земли в 100 акров (40 га). Вводились рыночные цены на предметы первой необходимости.

7.2 Конституция США 1787г. и Биль о правах 1791 г.

В 1781 году конгресс представителей штатов, объявивших себя к тому времени суверенными республиками, принял первый в Соединенных Штатах конституционный закон, получивший название **«Статьи конфедерации и вечного союза между штатами»**. Этим было положено начало образованию США. Справедливости ради, следует отметить, что по поводу этого нормативного акта в конституционно-правовой литературе высказываются два мнения. Часть исследователей полагает, что его можно считать первой американской конституцией, а другие ученые рассматривают Статьи конфедерации как международно-правовой договор тринадцати суверенных и равноправных субъектов об образовании конфедерации.

Согласно ст. 1 Конфедерация получила название «Соединенные Штаты Америки». Штаты, сохраняя полную автономию (право содержать армию и флот, начинать войну, принимать и назначать послов, заключать договоры и соглашения), делегировали Конгрессу полномочия в интересах общей пользы. Каждый штат сохранял свою независимость и все права, кроме тех, которые передавались конфедерации (ст. 2). Представители штатов учредили конгресс, предназначенный для ведения общих дел. Статья 4 вводила институт «межгражданства», что означало – свободные жители одного штата должны пользоваться всеми привилегиями и льготами свободных граждан во всех штатах.

Делегаты конгресса согласно статье 5 избирались по квотам от двух до семи представителей от каждого штата, причем каждый штат имел в Конгрессе один голос. В период между сессиями конгресса его полномочия были возложены на комитет штатов (ст. 9), в который вошло по одному делегату от каждого штата. Компетенция конгресса штатов, выразившего совокупную волю субъектов конфедерации, была детально определена девятой статьей конфедерации, причем полномочия, предоставленные отдельным штатам, были весьма обширными – вплоть до права иметь свои армии и даже флотилии.

Большинство ученых справедливо полагает, что в Америке к 1781 году был создан временный и малоэффективный союз государств (конфедерация), но никак не единое союзное государство¹⁰⁵.

Когда конфедерация выполнила свою миссию по первоначальному объединению штатов, встал вопрос о необходимости реального создания единого государства. Федеральную Конституцию Соединенных Штатов принял **Конституционный конвент**, который был созван **25 мая 1787 года** в Филадельфии. Почти все из 55–ти делегатов имели опыт государственно-правовой работы или предпринимательской деятельности и принадлежали к элите американского общества - среди них было 24 финансиста, 15 рабовладельцев, 11 судовладельцев, 5 представителей интеллигенции во главе с Б.Франклином. Видную роль среди них играли А.Гамильтон, Дж.Вашингтон, Д.Мэдисон, Э.Рандольф, У.Уилсон.

17 сентября 1787 года после четырехмесячной работы конвента Конституция США увидела свет. Конституция состояла из преамбулы и семи статей. Она закрепила **республиканскую форму правления** в масштабе всей страны и в каждом из штатов, и форму государственного устройства в виде **федерации**. Государство в США основывалось также на принципе **разделения властей** на законодательную, исполнительную и судебную через систему «сдержек и противовесов», призванную не допустить узурпацию власти одной из ее ветвей.

Законодательную власть, по Конституции, осуществляет Конгресс, состоящий из двух палат – палаты представителей (избирается прямым голосованием на два года, председатель этой палаты именуется спикером) и сената. Сенат избирается на шесть лет, каждые два года обновляется на треть. Председатель этой палаты является вице-президентом страны. В настоящее время выборы в сенат производятся в прямом порядке, а первоначально Сенат избирался законодательными собраниями штатов – легислатурами. Законопроект, принятый обеими палатами, приобретает силу закона после подписания его президентом в течение 10 дней. В случае отклонения президентом

¹⁰⁵ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.207.

законопроект может стать законом, если набирает при повторном голосовании не менее 2/3 голосов в обеих палатах.

Исполнительную власть осуществляет президент, который наделяется полномочиями главы государства и правительства. Президент избирается на 4 года косвенным путем – коллегией выборщиков, которые, в свою очередь, избираются населением штатов.

Судебная власть в Соединенных Штатах Америки принадлежит Верховному Суду и тем судам, которые созданы «в соответствии с законом».

В сентябре 1789 года Конгрессом принимается Закон о судеустройстве, который закладывает юридическую базу федеральной судебной системы. Согласно этому закону Верховный суд состоит из главного судьи и пяти ассоциированных судей (впоследствии численность Верховного суда неоднократно менялась, но с 1869 года она неизменна – девять судей).

Конституция Соединенных Штатов Америки, принятая в 1787 году, действует в стране до сих пор с внесенными в нее 27-ю поправками. Многие статьи ее носят общий характер – отсюда исключительная важность толкования Конституции, являющаяся прерогативой Верховного суда США.

Поскольку текст Конституции 1787 года не содержал в себе отдельного раздела, посвященного гражданским правам и свободам, это вызвало недовольство демократически настроенных слоев населения. Подобные поправки были приняты по требованию ряда штатов, законодательных собраний обративших внимание на отсутствие регулирования прав человека. В июне 1789 года по предложению Д. Мэдисона были внесены первые 10 поправок к Конституции, ставшие известными как Билль о правах, который был ратифицирован необходимым числом штатов к 15 декабря 1791 года.

Если кратко проанализировать содержание этого важнейшего документа, то Билль предоставлял право свободного исповедания, свободу слова, печати, собраний, обращения к правительству с требованиями об исправлениях злоупотреблений. Американцы получили важнейшие права хранить и носить оружие для своей защиты. Народ получил право на охрану личности, частной собственности. При аресте гражданин Соединенных Штатов может хранить молчание, т.е. не давать показания против себя, имеет право на адвоката, на суд присяжных, на привлечение для дачи показаний свидетелей защиты. Билль запрещал вторичное рассмотрение дела судом присяжных, пытки и чрезмерные наказания. Федеральная власть не могла отчуждать права ни у народа, ни у штатов, а должна была действовать в рамках делегированных полномочий.

Детально поправки касались:

- 1) Первая поправка – о свободе вероисповедания, свободе слова и печати, праве народа мирно собираться и обращаться к правительству с петициями,
- 2) Вторая поправка – о праве народа хранить и носить оружие,
- 3) Третья поправка – о запрете принудительного постоя солдат в мирное время в частных домах,
- 4) Четвертая поправка – о неприкосновенности личности, жилища, бумаг и имущества.
- 5) Пятая поправка – о суде присяжных, о процессуальных гарантиях, о запрете безвозмездного изъятия частной собственности.
- 6) Шестая, седьмая поправки посвящены процессуальным принципам и гарантиям; в них определялся круг уголовных и гражданских дел, которые могли рассматриваться с участием присяжных заседателей.
- 7) Восьмая поправка запрещает чрезмерные налоги и штрафы, а также жестокие и необычные наказания.
- 8) Девятая поправка установила принцип недопустимости ограничения прав граждан, прямо не упомянутых конституцией.
- 9) Десятая поправка, посвященная федерализму, не касалась гражданских прав.

Таким образом, Билль о правах как первые десять поправок к федеральной конституции определил основные направления демократического развития американского конституционного права.

7.3 Гражданская война Севера и Юга 1861-1864 гг. и ее влияние на государственно-правовое развитие США

Расположение Соединённых Штатов в благоприятных природных условиях, богатство полезных ископаемых привело к тому, что там быстро утверждались буржуазные отношения, развивалось фермерское хозяйство, росла капиталистическая промышленность. В 30-х годах XIX века в стране развернулось массовое движение аболиционизма (т.е. за отмену рабства). Под влиянием этого в северных штатах было отменено рабство. Но на Юге, напротив, господствовала рабовладельческая система, которая постепенно превращалась в тормоз капиталистического развития страны.

В период президентства Томаса Джефферсона (1801–1809) США за 15 млн. долларов приобрели у Франции Луизиану, увеличив свою территорию в два раза. В 1823 году была провозглашена «доктрина Монро» («Америка для американцев»), выражавшая намерение США господствовать над народами обеих Америк, а вмешательство Европы в дела любой страны на Американском континенте считалось недопустимым. Используя доктрину Монро, США препятствовали

участию Европы в судьбе новых латиноамериканских государств, освободившихся от власти Испании и Португалии. Одновременно проводилась активная политика территориальных приобретений. Так, в 1845 году США аннексировали Техас, затем добились от Испании передачи им Флориды. В результате войны с Мексикой (1846–1848) к Соединенным Штатам были присоединены Калифорния и Новая Мексика. Наконец, в 1867 году американское правительство приобрело у России Аляску. Большую роль сыграли пионеры–одиночки и колонисты, которые существенно «отодвинули» западную границу страны. В итоге территория США к 1890-му году по сравнению с 1840 годом увеличилась более чем наполовину, а государственные границы приобрели почти современные очертания.

Серьезным испытанием для политической системы США стала проблема рабства. Южные штаты с плантационной экономикой выступили за легитимизацию и расширение рабства. Верховный суд США поддержал южные штаты, приняв 6 марта 1857 года решение о том, что раб представляет собой собственность хозяина даже на территории не рабовладельческих штатов. Однако на президентских выборах 1860 году победу одержал республиканец Авраам Линкольн – яростный противник рабства, выходец из простой фермерской семьи. В ответ на это Южная Каролина в декабре 1860 года объявила о своем выходе из США. Ее примеру последовало еще 10 южных штатов. 4 февраля 1861 года они образовали конфедерацию со своим президентом Дэвисом. Действия южан были квалифицированы как мятеж, поскольку Конституция США не содержит возможности выхода штата из союза.

Подавление мятежа вылилось в Гражданскую войну Севера и Юга, которая началась 12 апреля 1861 года и впоследствии унесла 1 млн. жизней (из них 600 тыс. военных), а 1,5 млн. сделала инвалидами. С одной стороны, это была война за сохранение единства страны; с другой, она была своеобразной буржуазно-демократической революцией. Война длилась четыре года и закончилась победой Севера. Армия южан под предводительством знаменитого генерала Ли вынуждена была капитулировать 9 апреля 1865 года.

Победа северян в Гражданской войне обеспечила ликвидацию экономической и политической разобщенности страны, постепенную отмену рабства, демократическое разрешение аграрного вопроса на западе страны, победу фермерского (американского) пути развития сельского хозяйства на большей части территории США, создание единого национального рынка. В декабре 1865 года рабство было ликвидировано принятием **XIII Поправки** к федеральной конституции, **XIV Поправка** в 1868 году объявила негров – бывших рабов –

гражданами США, а начиная с 1870 года, согласно **XV Поправке** за неграми стало признаваться право голоса на выборах.

После окончания войны начинается Реконструкция Юга (1865–1877 гг.), цель которой – проведение в южных штатах буржуазно-демократических преобразований и ограничение власти бывших рабовладельцев. Вся полнота власти временно передавалась федеральным войскам. Однако следует учесть, что бывшие рабы так и не получили земли, а с выводом федеральных войск власть на Юге вновь перешла к плантаторам.

Темпы экономического развития после Гражданской войны резко возросли. Число работающих в промышленности за 1850–1890 годах увеличилось на 50%, общая протяженность железнодорожной сети к началу XX века составила 300 тыс. км. Население страны за этот период удвоилось. В 90-е годы XIX века США производили около трети мирового объема железа и стали, а в 1894 году США вышли на первое место в мире по основным экономическим показателям. В стране стал активно формироваться «мидл-класс» (средний класс), являющийся основой стабильности американского государства. Формирующаяся политико-правовая система вывела США в ведущие державы мира.

Выводы

Образование государственности США было в перспективе неизбежным, и объяснялось это, прежде всего, экономическими предпосылками: изначально колонии по своему социально-экономическому характеру были буржуазными. Стюарты (Яков I, Карл I) приложили немало усилий по образованию здесь феодальных порядков. При наличии немалого количества свободных земель трудно было заставить переселенца работать на феодала. Европейцы убежавшие от европейских сеньоров, прибывали не затем, чтобы строить новый феодализм. Это были, в большинстве, энергичные, смелые и решительные люди. Они рвались к свободе действий, совести (веры), собственности. Запихнуть их обратно в рамки феодализма было почти невозможно.

В результате, государственнические идеи логично вызревали в обществе изначально заселения Нового Света. Экономические противоречия естественно переросли в идеологическую, а вскоре военную конфронтацию, где метрополия стремилась навязать Новому Свету архаичные и в тот момент уже объективно отжившие феодальные отношения, а колонии, свою очередь, отстаивали свои права и свободы, права и свободы нового американского народа.

Подводя итоги по рассмотрению учрежденных Конституцией 1787 года государственно-правовых образований, можно отметить: «В основу американской государственной идеологии, американской государственности, американского правопорядка легли принципы европейского либерализма, однако, в сочетании со значительными элементами консерватизма»¹⁰⁶.

Гражданская война 1861 - 1865 гг. и последовавший за ней период Реконструкции Юга 1865 - 1877 гг. привели к **завершению буржуазно-демократических преобразований в стране**. На большей части территории США окончательно победил фермерский путь развития капитализма в сельском хозяйстве; вся полнота власти перешла в руки буржуазии.

Важное значение для правовой и политической системы США имела и принятая в 1868 г. **Четырнадцатая поправка к Конституции**, которая запретила штатам принимать законы, ограничивающие льготы и привилегии граждан США, а также лишать кого-либо свободы или собственности без надлежащей правовой процедуры или отказывать кому-либо в пределах своей юрисдикции в равной защите законов. Эта поправка создала юридические условия для освобождения негров и уравнения их в правах с белыми гражданами.

Последствием Гражданской войны было **усиление президентской власти** при А. Линкольне, что оказало влияние на развитие этого института в течение всей дальнейшей истории США.

В последней четверти XIX в. страна превратилась из аграрной республики, какой она была в 60-х гг., в мощную индустриальную державу. Произошли изменения во всех сферах жизни общества. Быстрыми темпами росли крупные промышленные города: Нью-Йорк, Чикаго, Питсбург, Кливленд, Детройт. В состав союза было принято 12 новых штатов. Экономический процесс концентрации производства и капитала сопровождался консолидацией политической власти в руках складывавшейся финансовой олигархии, внутри которой играли главную роль представители буржуазии Севера.

¹⁰⁶ Бельсон Я.М., Ливанцев К.Е. История государства и права США. – Л.: Издательство Ленинградского университета, 1982. С. 27.

8 Государственно-правовое развитие зарубежных стран в XX веке

Для новейшего периода истории характерны не только существенные изменения в политических системах, конституциях, государственном праве буржуазного общества, но и заметная эволюция всей его правовой системы.

Эти изменения связаны, прежде всего, с глубинными процессами развития самого капитализма, вступившего в постиндустриальную фазу, когда право используется для решения новых общественных задач, обусловленных информационной и научно-технической революцией, усложнившейся и модернизирующейся экономикой, обострением различного рода социальных противоречий.

Основное назначение права в современном обществе состоит в том, чтобы, сохраняя основные устои общества, трансформировать его, приспособить к новым общественным потребностям.

Для всех правовых систем современного капитализма характерен резкий рост правотворческой активности государственных органов, усиление доли юридической формы в общественных отношениях, ориентация на право как общепризнанную и самостоятельную ценность.

Значительный рост и усложнение законодательства, появление новых законодательных актов потребовали проведения крупных кодификационных работ. Так, только во Франции было принято 19 разработанных кодексов (трудовой, аграрный, избирательный, пенсионный и т.д.).

Тенденция к унификации и систематизации права захватила и страны англосаксонской системы права. Так, например, в Англии в силу специфики становления статутного права в XX веке широкое распространение получила практика составления консолидированных законов, объединяющих все ранее изданные законодательные положения с внесением в них отдельных усовершенствований.

Внутри самих источников права резко увеличивается удельный вес актов исполнительной власти.

Одновременно судебный прецедент не только продолжает применяться в странах англосаксонской системы права, но и начинает оказывать влияние на отдельные институты в странах континентальной системы¹⁰⁷.

Развитие государственного регулирования экономикой привело к дроблению традиционных отраслей права (гражданского, административного и т.д.) и появлению новых отраслей

¹⁰⁷ История государства и права зарубежных стран: учебное пособие / М.Ш. Альмухаметова, А.В. Кузнецов; Тюменский гос.ун-т, Ин-т государства и права. – Тюмень: ТюмГУ, 2014. С.120.

законодательства: патентного, авторского, банковского, страхового и т.д. Необходимость единообразного регулирования всей совокупности сложных экономических отношений привела к появлению комплексных отраслей права: «делового права» (business law) в США, «хозяйственного права» в Германии и Австрии, «экономического права» во Франции и Бельгии.

Возрастает роль международного права, его реализация (имплементация) происходит через внутреннее законодательство, например, международное соглашение, которое затем принимается отдельными странами как национальный закон.

Для государственного развития современного мира характерны следующие черты: 1) усиление роли исполнительной власти; 2) демократизация избирательной системы; 3) возрастание роли государственного регулирования экономического и социального развития; 4) рост интеграционных процессов.

Конечно, проявление этих тенденций развития государства в различных регионах и странах имеет свою специфику.

8.1 Эволюция государства и права новейшего времени

Для государственного развития современного мира характерны следующие черты:

- усиление роли исполнительной власти;
- демократизация избирательной системы;
- возрастание роли государственного регулирования экономического и социального развития;
- рост интеграционных процессов.

В целом проявление этих тенденций развития государства в различных регионах и странах имеет свою специфику.

XX век положил начало эпохе Новейшего времени, ставшей поистине одной из наиболее противоречивых в истории человечества. Для большинства народов мира этот век явился переломной вехой в их развитии. Целые регионы были охвачены социальными и национально-освободительными революциями, в результате крушения колониальных империй возникли новые государства, шел трудный процесс смены социального и государственно-правового строя, в ряде стран возникла социалистическая государственность.

Вместе с тем это был жестокий век, отмеченный гражданскими и двумя мировыми войнами, впервые охватившими большую часть населения земного шара и, что наиболее трагично, унесшими миллионы жизней. Между многими народами сохранялась отчужденность самого различного порядка (идеологического, религиозного, национального и т. д.), в значительной мере обусловленная неравномерностью их

исторического и прежде всего социально-экономического развития. Это особенно отчетливо проявилось во взаимоотношениях между странами социалистического и капиталистического лагерей. Создавались и частично сохраняются военные блоки, и ныне объективно дестабилизирующие международные отношения острые противоречия характеризуют взаимоотношения между странами экономически развитыми и бывшими колониальными и зависимыми, известными как страны «третьего мира».

Причем разрыв в качестве жизни возрастает, чему в немалой степени способствует сохраняющееся неравноправие в экономических отношениях.

Вместе с этим, несмотря на глубокую противоречивость современного мира, он становится все более взаимосвязанным. Его реалии побуждали суверенные государства к созданию международных организаций, призванных осуществлять сотрудничество между народами при решении экономических, социальных, гуманитарных и иных проблем.

В 1919 г. была учреждена Лига Наций — одна из наиболее заметных организаций такого рода. При Лиге Наций функционировали автономные органы: Международное бюро труда, Палата международного правосудия и многие другие. Деятельность Лиги Наций оказала в целом позитивное воздействие на развитие международных отношений первой половины XX в. Однако Лига Наций объективно не могла ослабить глубокие противоречия между ведущими государствами мира, агрессивность фашистских государств, приведшие ко Второй мировой войне. Этим, в конечном счете, был предопределен ее роспуск.

После окончания второй мировой войны в 1945 г. учреждается новая международная структура — Организация Объединенных Наций (ООН), призванная более эффективно решать вопросы международного сотрудничества. Главными учреждениями ООН стали Генеральная Ассамблея, состоящая из всех членов ООН, Совет Безопасности, Совет по опеке, Экономический и социальный совет, Международный суд, Секретариат. Особая роль отводилась Совету Безопасности, на который была возложена основная ответственность за поддержание международного мира и безопасности. Его состав формируется из постоянных пяти членов: СССР, теперь России, США, Великобритании, Китая, Франции и десяти членов, избираемых Генеральной Ассамблеей на срок. Решения по всем вопросам, кроме процедурных, считаются принятыми, если их одобрили все постоянные члены. ООН, ее главные органы явились более действенным фактором международного сотрудничества, чем Лига Наций, но и они не всегда могли стать эффективным инструментом защиты мира.

В рассматриваемое время и на региональном уровне началось сближение стран приблизительно одинаковой экономико-политической

степени развития. Наиболее отчетливо этот процесс заявил о себе в Западной Европе. Его первоначальную основу составили договоры: Парижский 1951 г., предусматривавший образование Европейского объединения угля и стали, Римский договор 1957 г. об учреждении Европейского экономического сообщества. Последующее развитие стимулировало интеграцию рынка стран Европейского сообщества, равно как и дальнейшую институционализацию его механизма. Учреждается Европейский парламент, повышению роли которого способствовали прямые выборы, впервые проведенные в 1979 г. Создаются Европейская счетная палата (1977 г.) и ряд других учреждений. Важной ступенью в этом процессе, который фактически изначально вышел за рамки исключительно экономического сотрудничества, стали преобразования, предусмотренные Единым Европейским актом 1986 г. и Договором о Европейском союзе 1992 г.

Важным фактором в этом процессе, выходящем за пределы Европы, явилось учреждение в 1957 г. Международного агентства по атомной энергии (МАГАТЭ) — межправительственной организации по использованию атомной энергии для мирных целей. На МАГАТЭ возложен также контроль за осуществлением Договора о нераспространении ядерного оружия. Важные изменения происходят в праве стран Европейского сообщества. Интеграционные процессы, воплощающие объективные закономерности мирового развития, наметились и в других регионах мира, что не исключает временного локального замедления этого процесса и даже некоторого движения вспять в отдельных странах. Государственно-правовая история многих государств была насыщена кризисами, «скачками», «зигзагами», «временным движением вспять» — сказывались особенности национальной истории.

Выделяют несколько основных направлений государственно-правового развития: эволюцию государств «либеральной демократии»; временное установление авторитарных режимов, наиболее характерным из которых является фашистский («национал-социалистический») режим в Германии; возникновение социалистической государственности, сущностно отличавшейся как от «либеральной демократии», так и от фашизма.

В конце XX в. стала очевидна предстоящая неизбежность демократического пути государственно-правового развития во всемирном масштабе. Важнейшими, но не единственными причинами этого явились рост общеобразовательного, политического сознания народных масс, приобретенный ими политический опыт и соответственно нежелание быть безгласным объектом властвующих доктринеров.

Движение к демократии было настолько сильным, что его не останавливала даже ставшая к этому времени очевидной неспособность «либеральной демократии» исключительно в духе идей классического либерализма XIX в. решить многие социально-экономические и духовно-нравственные проблемы современности. В экономике развитых стран «либеральной демократии» велика роль крупных транснациональных промышленно-банковских объединений, использующих огромные материальные возможности для оказания серьезного влияния на формирование государственной политики, нередко соответствующей лишь узкогрупповым классовым интересам. В условиях значительного социального неравенства не преодолен в немалой степени формальный характер провозглашенных прав и свобод. Симптоматично замечание президента Франции Ф. Миттерана, сделанное им в 1989 г. по случаю 200-летия Французской революции: Декларация прав человека и гражданина 1789 г. продолжает еще оставаться скорее «землей обетованной, чем завоеванной территорией».

В Новейшее время раскрылись подлинные реалии «либеральной демократии», ее позитивные и негативные стороны. Поэтому в современном движении к демократии крепнет убеждение в необходимости дифференцированного подхода к либерально-демократическим государственно-правовым институтам, недопустимости механического копирования иностранного опыта. Утверждается понимание необходимости глубокого и всестороннего осмысления и учета национальной истории, отечественных экономических и правовых установлений, отвечающих интересам народа. Подлинная демократизация государственного строя проявляется в конечном счете в отношении к человеку, в обеспечении достойного качества жизни людей, в реальной защите их прав и свобод, т. е. во всем, что предполагает гармоничное развитие личности в условиях мира, безопасности и охраны природы. Вместе с тем все в большей степени познается зависимость развития подлинной демократии от уровня политической и правовой культуры самих людей в данном обществе, знания ими своих прав, равно как и своих обязанностей перед обществом, и способности претворять их в жизнь.

Именно с этих позиций необходимо оценивать историю государственности XXI в., как, впрочем, и предшествовавших столетий. Это позволит увидеть, что имеет потенциал позитивного развития и поэтому подлежит восприятию из прошлого, а что нужно оставить ему навсегда. В этом состоит одна из основных задач истории государства и права.

8.2 Особенности государственно-политической истории Англии в XX веке

Основные изменения в политической системе Великобритании на рубеже XIX–XX веков были обусловлены действием двух противоречивых тенденций. С одной стороны, появляются первые признаки упадка традиционного английского парламентаризма. С другой стороны, британская буржуазия в стремлении завершить оформление своего политического лидерства в блоке с крупными землевладельцами осуществила ряд мер по демократизации государственного аппарата: были приняты новые избирательные законы, проведены реформы парламента. Важное место в государственно-политической жизни страны занято двумя партиями современной Великобритании (**принцип двухпартийной системы**).

Напомним, что до 1923 года основными партиями Англии были консерваторы и либералы, образованные в середине XIX века. Консервативная партия оформилась на основе партии тори, и в настоящее время выражает интересы крупных промышленных и финансовых собственников; либеральная партия, опирающаяся на средний класс, возникла на основе партии вигов. С 1923 года ее место заняла лейбористская партия – одна из ведущих партий Социалистического интернационала, возникшая в 1901 году как результат подъема европейского социал-демократического движения и появления в Англии социалистических групп и организаций (социал-демократической федерации, фабианского общества и др.). С 1918 года в уставе лейбористской партии появился пункт о создании общественной собственности на средства производства. А в 1924 году лидер лейбористов Р. Макдональд сформировал первое лейбористское правительство (второе было создано в 1929 году). С середины XX века ситуация с правящими партиями выглядела следующим образом:

- 1945–1951 гг. – страной управляли лейбористы;
- 1951–1964 гг. – консерваторы;
- 1964–1970 гг. – лейбористы;
- 1970–1974 гг. – консерваторы;
- 1974–1979 гг. – лейбористы;
- 1979–1996 гг. – консерваторы (период правления Маргарет Тэтчер);
- 1997–2010 гг. – лейбористы;
- с 2010 г. до настоящего времени – консерваторы (Борис Джонсон).

В Хартии партии лейбористов 1947 года уже фигурировала идея «построения государства всеобщего благоденствия». Практические установки партии подразумевали расширение национализации промышленности, усиленное налогообложение богатых (тогда как консерваторы, напротив, выступали за укрепление свободного частного предпринимательства и сокращение разных видов социальной помощи

государства). По партийному уставу 1950 года коллективное членство (главным образом, тред-юнионов) обеспечило массовость партии (свыше 6,5 млн. коллективных и до 0,3 млн. индивидуальных членов к концу XX в.). Нынешние установки лейбористов во многом совпадают с консервативными. В 1989 году лейбористы приняли новую программу. В ней, в частности, сказано: «Мы живем в капиталистическом обществе, и наша цель – не привести его к социализму, а заставить капитализм работать лучше». Партия перестала называться партией рабочих, она стала партией среднего класса¹⁰⁸.

В обеих партиях действует хорошо отлаженный механизм, позволяющий корректировать политический курс до выборов. Каждый член лейбористской партии может претендовать на пост председателя партии и потребовать партийного референдума. Ежегодно после «тронной речи» в течение 28 дней любой депутат-консерватор, заручившись поддержкой двух своих коллег, может спровоцировать перевыборы председателя партии.

Конечно, в британской политической жизни участвуют и другие партии, например, коммунистическая, партия «зеленых», но двухпартийная система сохраняется как один из неписаных английских конституционных обычаев. Кроме того, в XX веке значительно возросла роль лидера партии. На выборах 1951 года выдающийся лидер консерваторов Уинстон Черчилль обратился к одному из избирателей: «Вы поддержите меня?», на что тот ответил: «Я скорее проголосую за дьявола». Черчилль парировал: «Но если ваш друг не будет баллотироваться, тогда вспомните обо мне». К слову, выборы 1951 года консерваторы выиграли.

Отметим далее, что с начала XX века в Великобритании, как и в других индустриально развитых странах, наблюдается тенденция к падению роли парламента (**«кризис парламентского верховенства»**) в публично-правовой жизни. Принцип парламентского верховенства с начала XX века подвергается постоянному сомнению из-за права исполнительной власти издавать предписания, имеющие силу закона – акты делегированного законодательства. В Великобритании в конце XX века каждый год издавалось около 80 статутов. За это же время выходило примерно 2500 актов делегированного законодательства. Наряду с масштабным делегированным правотворчеством в современной Великобритании появилась доктрина «исполнительной парламентской власти», которая предполагает широкое участие исполнительной власти в делах власти законодательной. Министры Великобритании не только не лишены возможности заседать в парламенте, а, напротив: для членов кабинета в палате общин

¹⁰⁸ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.293.

существует своеобразная квота в 95 мест, которая почти покрывает число (100) министерств и ведомств всей страны. Поэтому практически только правительство обладает в палате общин законодательной инициативой: ни один законопроект не будет принят палатой, если он не пользуется правительственной поддержкой. В этой связи парламент современной Великобритании иногда называют «учреждением при правительстве». Идея разделения властей при таком положении дел не существует в Великобритании в чистом виде. Великобритания гарантирует правопорядок в стране слиянием исполнительной и законодательной властей в парламенте и реальной властью кабинета министров в процессе принятия ответственных решений¹⁰⁹.

Внутренняя эволюция парламента в главном характеризовалась возрастанием значения палаты общин по сравнению с палатой лордов. Это был объективный процесс повышения веса демократически избранных депутатов, отражающих позиции массовых партий, и следствие ряда принятых законов. Закон о парламенте 1911 года установил законодательный приоритет палаты общин: любой признанный финансовым законопроект палаты общин впредь не требовал одобрения лордов. По этому же Закону не требовалось согласия лордов и на любой другой законопроект, если он был одобрен палатой общин на трех сессиях подряд. Отменялось право полного законодательного вето со стороны палаты лордов – за ней сохранилось лишь право отсрочить введение закона на два года. С 1945 года установлено, что палата лордов обязана утверждать любой билль, принятый общинами во исполнение предвыборной программы победившей партии. Очевидное снижение веса палаты лордов произошло 11 ноября 1999 г., когда был принят Акт о Палате лордов, сокративший число наследственных пэров до 90.

Работой палаты общин руководит спикер, выбираемый на четыре года. После избрания спикер оставляет свою партийную принадлежность, он становится «общим голосом», и в его отсутствие палата пребывает в полном молчании (значительную роль спикера подчеркивает и его внешний вид: черная мантия, расшитая золотом, парик, парламентский молоток в руках). Спикер определяет очередность обсуждения резолюций и законопроектов и голосования, может потребовать от премьера и любого члена кабинета ответа на любой вопрос, приостановить деятельность правительства и назначить чрезвычайные дебаты. Важная функция спикера – обеспечение соблюдения культуры, этики в общении членов палаты, в процессе ее работы, т.к. «великая политика не может быть сформулирована низкими словами» (с 1871 года в палате используется нормативный справочник,

¹⁰⁹ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.295.

в который заносятся грубые слова, сказанные каким-нибудь депутатом и запрещенные к употреблению). Спикер не подотчетен: он руководствуется своей совестью и вековыми парламентскими традициями, и по окончании полномочий он становится пожизненным лордом-пэром Англии (членом палаты лордов).

Развитие **избирательной системы** Великобритании в Новейшее время было с середины XX века отмечено новыми демократическими преобразованиями в английском избирательном праве. Так, до 1948 года в Великобритании существовало правило о «двойном вотуме», при котором право голосовать дважды имели, например, профессора Оксфорда и Кембриджа: они голосовали в соответствующих университетах и по месту жительства. Для демократизации избирательного права **Акт о народном представительстве 1948** года полностью ликвидировал такой «двойной вотум». Снижение возрастного ценза для участия в выборах до 18-ти лет произошло после принятия очередного **Акта о народном представительстве (1969)**. Консолидированный же **Акт о народном представительстве (1983)** свел воедино все вышеперечисленные изменения в избирательном праве Великобритании, происшедшие в XX веке¹¹⁰.

Среди государственных институтов Великобритании Новейшего времени важное место продолжает занимать **правительство**: его влияние явно превосходит влияние парламента. К тому же Новейшее время характеризуется дальнейшим снижением роли монарха в государственных делах и усилением власти **премьер-министра**. Последний приобрел самостоятельный конституционный статус; с 20-х годов XX века он избирается только из членов палаты общин. Премьеру как лидеру преобладающей в палате общин партии принадлежит право решать вопрос о роспуске парламента, и монарх (по конституционному обычаю) должен следовать этой его просьбе. По личному представлению премьера производятся награждения большинством британских орденов, присвоения титулов, а также определяется персональный состав правительства (в соответствии с пожеланиями партий).

На протяжении XX века все разнообразнее становится состав правительства. В него входят, как минимум, четыре категории членов: 1) главы ведомств, т.е. государственные секретари и лорды; 2) министры «без портфеля» (появились в 1915 г.), и лорды специальных поручений; 3) государственные министры – заместители министров первой категории (учреждены в 1969 году); 4) младшие министры, или парламентские секретари. Примерно 20–22 члена правительства традиционно составляют **кабинет**, на который возложены полномочия

¹¹⁰ Кучин А.С. Правовое регулирование выборов в Соединенном Королевстве Великобритании и Северной Ирландии // Вестник Томского государственного университета №283 2004 г. С.16-19.

по окончательному определению политики, руководству всем исполнительным аппаратом, постоянной координации работы министерств и ведомств. Акт о министрах Короны 1937 года определил размеры жалованья высшим должностным лицам государства, и премьер-министр наряду с другими министрами стал получать жалованье из государственной казны.

Корона Великобритании по-прежнему считается символом стабильности «старой, доброй Англии» и поддерживается как институт большинством англичан. При отсутствии писаной конституции власть монарха определяется установившимися политическими обычаями – например, за ним формально сохраняется право абсолютного вето, роспуска парламента и назначения премьер-министра. Королева председательствует на заседаниях Тайного совета и раз в неделю заслушивает доклад премьер-министра. Кроме того, она остается главой Содружества, насчитывающего около 50 стран, в основном бывших колоний Великобритании.

Важное значение в модернизации **судебной системы** Великобритании сыграл **Закон о судах** 1971 года, который ликвидировал ряд средневековых судебных инстанций (суды ассизов), унифицировал деятельность судов соответствующих округов, а главное – создал Суд Короны, вошедший в систему высших судов страны. Верховный суд Великобритании стал включать в себя: Высокий суд (гражданские дела), Суд Короны (уголовные дела и часть гражданских дел) и Апелляционный суд (гражданское и уголовное отделения). Их структура и юрисдикция регулируются, в частности, **Законом** 1981 года **о Верховном суде**, **Законом о судах графств** 1984 года, **Законом о судах и юридических услугах** 1999 года.

Таким образом, развитие государственно-политической системы Великобритании в рассматриваемый период свидетельствует о большом политическом весе правительственных институтов исполнительной власти даже – при наличии устойчивой системы партийно-политического представительства.

Структура английского гражданского права сложная, и, в отличие от стран романо-германской правовой семьи, состоит из гораздо большего числа подотраслей права.

Источниками гражданского права Великобритании в Новейшее время, в первую очередь, являются статуты, принятые в XIX–XX веках. Ими регулируются отношения собственности, найма на работу, семейно-брачные отношения. Характерной чертой английского гражданского права является отсутствие кодификации. Однако повсеместно практикуется консолидация соответствующих норм. Именно поэтому иерархию нормативных актов в сфере гражданского права возглавляют **консолидированные статуты**. Из наиболее известных можно выделить

Закон о собственности (1925), Закон о продаже товаров (1980), Закон о компаниях (1985).

Прецеденты (судебная практика) в английском гражданском праве регулируют в настоящее время преимущественно сферу договорных и деликатных обязательств.

Делегированное законодательство (Приказы Короны в Совете, приказы и постановления министров и др.) также выполняет роль источника гражданского права Великобритании.

Обычай в гражданском праве Великобритании применяется в новой форме – как торговое обыкновение. Именно торговым обыкновением урегулированы реквизиты письменных сделок, совершаемых в различных частях страны.

Основные **тенденции развития английского гражданского права** в новейшее время – это:

1) тенденция ограничения прав отдельных собственников в пользу государства и крупных компаний. Так, если прецедент 1843 года установил, что собственник владеет всем над- и под своим земельным участком, то Закон 1949 года о гражданской авиации постановил, что воздушное пространство должно быть использовано в публичных целях. А Законы 1981 года о принудительном выкупе земли и о приобретении земли постановили, что в Великобритании реальна возможность принудительного выкупа земель у частных лиц, корпораций и муниципалитетов, если таковая производится в общенациональных интересах;

2) тенденция к социализации собственности. Когда после Второй мировой войны лейбористское правительство столкнулось с тем, что доля государственной собственности в совокупной промышленной продукции страны составила не более 20%, оно осуществило национализацию ряда убыточных предприятий. В основе национализации был социальный компромисс, при котором собственникам предприятий выплачивалась крупная компенсация, позволившая им сделать капиталовложения в более оснащенные и прибыльные отрасли британской экономики;

3) тенденция к внедрению в архаичную доктрину английского обязательственного права современных общепризнанных принципов договорных обязательств – свободы воли сторон, их равенства, незыблемости исполнения обязательств и т.д.

Уголовное право в английской правовой системе представлено большим количеством консолидированных нормативных актов. Примечательно, что они включают в себя нормы как уголовного материального, так и уголовно-процессуального права. Как и в гражданском, в современном английском уголовном праве преобладают **статуты** (законы), которыми регулируется эта отрасль. В

Великобритании неоднократно предпринимались попытки принятия Уголовного кодекса, которые до сих пор не увенчались успехом в силу значительного «юридического традиционализма» законодателей.

Если давать общую характеристику английского уголовного права, то оно отличается важной чертой. Компаративисты справедливо отмечают, что «среди действующих уголовных законов подавляющую часть составляют акты, принятые в ходе реформы 1830–1880 годов и после нее, хотя имеются и более ранние (старейший из действующих – **Закон о государственной измене** 1351 г.). Законодательство в области уголовного права в соответствии с нормами общего права ныне охватывает почти все основные институты Общей части, за исключением определения конкретных форм виновности и критериев невменяемости, сформулированных в судебных прецедентах...»¹¹¹ Консолидированные статуты, таким образом, заменяют английский Уголовный кодекс. Основными из них являются:

- **Закон об уголовном праве 1957 года**, в котором определена классификация преступлений.
- **Закон о компетенции уголовных судов 1973 года**, регламентирующий вопросы назначения наказания.
- **Закон о присяжных 1974 года**. Отметим, что важное место в XX веке в английской судебной системе и в уголовном процессе по-прежнему занимает суд присяжных. Реформой судов 1971 года была предпринята попытка централизовать подбор присяжных, который осуществляется теперь не шерифами, как это было раньше, а чиновниками, назначенными лорд-канцлером. С 1972 года в отношении присяжных заседателей отменен имущественный и снижен возрастной цензы (все указанные изменения были консолидированы Законом 1974 года о присяжных). Однако в целом, количестве судебных дел роль суда присяжных в уголовном процессе Англии в последние десятилетия снижается за счет расширения числа дел, рассматриваемых судьями единолично – в так называемом суммарном порядке.
- **Закон об исправлении правонарушителей 1974 года**, излагающий проблемы целей и применения наказаний.
- **Закон об уголовном праве 1977 года**, с последующими дополнениями, определяющий ответственность за сговор и решающий некоторые другие вопросы Общей части.
- **Закон о преступном покушении 1981 года**, изменивший порядок привлечения к ответственности за предварительную преступную деятельность.
- **Закон об уголовной юстиции 1982 года**.

¹¹¹ Правовые системы мира. Энциклопедический справочник. Под ред. А.Я. Сухарева. М.: Норма: 2000. С. 113.

- **Закон о наказаниях за преступления 1997 года**, усиливший уголовную ответственность за совершение особо тяжких преступлений.

Прецедентами также регулируется английская уголовно-правовая отрасль, хотя в настоящее время судья не может создать прецедентом новый состав преступления или установить ответственность за него. **Делегированное законодательство** в отдельных случаях также может служить источником уголовного права Англии.

Следует учесть, что даже в настоящее время в Великобритании не выработано общее определение преступления. По последним данным, общее количество составов преступлений насчитывает там более 7 тысяч. Ответственность за совершение конкретных преступлений определяется в ряде статутов, в числе которых: Закон о преступлениях против личности 1861 года; Закон об убийстве 1957 года; Закон о преступном причинении ущерба имуществу 1971 года; Закон о расовых отношениях 1976 года; Закон о похищении детей 1984 года; наконец, Закон о государственной измене 1351 года, действующий до сих пор. Поэтому, хотя в Великобритании с 1970 года смертная казнь отменена, но теоретически она может быть применена за государственную измену (а также за пиратство и поджог королевских доков).

В Новейшее время в Великобритании утратила популярность старая классификация преступных деяний на фелонии и мисдиминоры. Все преступления классифицируются по нескольким критериям. Первый – это **арестные** и **неарестные** преступления. Неарестные – это менее тяжкие уголовные преступления. Арестными же являются преступления, за совершение которых назначается наказание в виде лишения свободы на срок свыше 5 лет. Это тяжкие преступления (убийство, государственная измена); преступления, касающиеся терроризма, и транспортные преступления, повлекшие смерть человека, а также все другие преступления, совершение которых привело (должно было привести) к ущербу для государства, публичного порядка и отправления правосудия; любое преступление, содержащее угрозу наступления тяжких последствий. Арест по таким преступлениям допускается без приказа судьи (на основании ст. 116 Закона о полиции и доказательствах по уголовным делам 1984 г.).

Второй критерий – **суммарные преступления** и преступления, **преследуемые по обвинительному акту**. Суммарные преступления – это те, дела о которых рассматриваются магистратскими судами в упрощенном порядке. Следовательно, это категория менее тяжких преступных посягательств. Что касается преступлений, преследуемых по обвинительному акту, то они разбираются в Суде Короны с участием присяжных заседателей и относятся к тяжким (особо тяжким) преступлениям. Отдельно выделяются деяния **«смешанной**

юрисдикции», которые могут преследоваться в любом из вышеназванных порядков.

Общие **тенденции в развитии уголовного права** Великобритании – это гуманизация и оптимизация наказания. Наказания, в основном, выступают в форме штрафов или лишения свободы (от 1 года до пожизненного заключения). Кроме того, в современном уголовном праве Англии существует широкая возможность использования суммарного производства, которое к тому же часто осуществляется заочно¹¹².

Особенностью английского уголовно-процессуального права является то, что процессуальная сторона деятельности английских судов характеризуется отсутствием завершенной и целостной законодательной базы. Законодательство по процессу в европейском понимании здесь просто отсутствует, так как все процессуальные и процедурные вопросы деятельности судов и других участников процесса регламентируются нормами прецедентного права и актами делегированного законодательства, издаваемыми Верховным судом.

8.3 Политико-правовое развитие Франции в XX веке

Третья французская республика, по типу государственного устройства республика смешанного типа, оказалась самой продолжительной в истории Франции нового времени. Она существовала 65 лет (с 1875 по 1940 г.), пережив множество социально-политических событий. Главные из них – участие Франции в Первой мировой войне на стороне Антанты и возвращение ею территорий Эльзаса и Лотарингии. Правда, цена за значительные приобретения была высока - 1,5 млн. убитых французов, примерно вдвое больше раненых; \$ 4 млрд - долг США. Росла дороговизна (цены на товары в 6-7 раз превышали довоенный уровень), инфляция: франк обесценился на 2/3. Поэтому во Франции назревали значительные политические катаклизмы: ширилось движение как ультраправых (профашистских) организаций – «Огненные кресты» (глава полковник де ля Рок); «Аксьон франсез (глава маршал Петэн), так и ультралевых-коммунистов, объединившихся в конце 1920 г. в ФКП. Действуя в союзе с социалистами и радикалами, коммунисты в 1924 г. образовали так называемый «картель левых», снискавший большинство голосов на выборах в Национальное собрание. Успех был непродолжительный - через год картель распался.

Непоследовательность политики Франции в отношении политических союзников и противников проявлялась в том, что, хотя Франция вступила в войну на стороне участников антигитлеровской

¹¹² Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.303.

коалиции, но 110 дивизий французской армии, стоявших на границе с Германией против 23 немецких, не сделали ни одного выстрела. Война 1939-40 гг. получила название «странной», «сидячей» войны. В мае 1940 г. был осуществлен прорыв (обход) Германией оборонительной «линии Мажино» и последующая оккупация Франции. 14 июня был занят Париж, а 22 июня подписан акт о капитуляции Франции. Третья республика прекратила существование.

Страна была разделена на две зоны - оккупированный Север и формально неоккупированный Юг. В южной части утвердился марионеточный режим под руководством маршала Петэна, занявшего пост главы правительства после отставки кабинета Рейно. Он стал фактически единоличным главой Франции с резиденцией своего правительства в курорте Виши. Вишистские власти обязались поставлять Германии сырье, продовольствие, рабочую силу. Коллаборационизм правительства Петэна проявился и в активном законотворчестве. Петэн даже явился одним из инициаторов создания проекта новой Конституции, текстами которой были оклеены стены зданий в Бордо. Конституция, естественно, не вступила в силу. А вот законы о ликвидации демократических свобод, о запрете профсоюзов и стачек стали реальным законодательством Франции того периода. Петэн возглавлял коллаборационистское правительство с 1940 по 1942 гг., а с 1942 по 1944 гг. его возглавлял Лаваль. После освобождения Парижа летом 1944 г. Лаваль казнили, а почти 90-летнего Петэна приговорили к пожизненному заключению.

В это же время параллельно с Вишистским правительством во Франции действовало примерно 200-тысячное партизанское движение и движение Сопротивления, которыми руководили: внутри страны французская компартия (ФКП), а из штаб-квартиры в Лондоне – глава комитета «Свободная Франция» Ш. де Голль. Роль ФКП в победе нацизма велика: она потеряла 75 тыс. своих членов, и была прозвана во Франции «партией расстрелянных».

Первый проект Конституции Четвертой французской республики был отклонен на референдуме весной 1946 г.: он, по мнению французов, оказался «слишком коммунистическим». Второй проект, исправленный с учетом партийного плюрализма Франции, был вынесен на голосование 27 октября 1946 г. Итог голосования - 9 млн. 297 тыс. «за»; 8 млн. 165 тыс. «против». Конституция IV Республики вступила в силу.

Конституции была предпослана замечательная преамбула, в которой подробно освещались права и свободы граждан Франции. Впоследствии, при отмене Конституции 1946 г., преамбула была сохранена как конституционный закон и действует в настоящее время. В 1946 г. Конституция провозгласила установление **парламентарной республики**, с очень сильной властью нижней палаты - **Национального**

собрания Франции. Эта палата провозглашалась единственным законодательным органом страны без права делегирования кому-либо законодательных полномочий. Была сформулирована исключительная законодательная инициатива Национального собрания по важнейшим государственным вопросам (финансы, международная сфера). Перед палатой отчитывался Совмин, члены которого утверждались также ею¹¹³.

Верхняя палата - **Совет республики** - имела минимальную компетенцию (выборы президента, поправки к конституции).

Президент - глава государства - по-прежнему, как и в Третьей республике, был «незаметным политиком», избравшимся обеими палатами на 7 лет. **Все** акты президента нуждались в **двойной контрассигнации** - Председателя Совмина и одного из министров.

В результате такого правового дисбаланса Франция превратилась в страну с крайне нестабильной политико-правовой ситуацией, когда исполнительная власть в стране фактически была лишена дееспособности: за 12 лет существования Четвертой Республики сменилось 20 правительственных кабинетов, а предложения об изменении Конституции вносились в парламент 99 раз. И, хотя в 1954 г. была проведена конституционная реформа, расширившая права председателя Совмина, Совета республики, это уже не могло спасти парламентский режим, находившийся к тому же в общем противоречии с тенденцией к усилению правительственной власти в мире.

Ситуация была обострена и борьбой французских колоний за свою независимость. Так, в Лаосе была провозглашена независимость от метрополии в 1953 г.; в Камбодже - в 1954; Тунисе и Марокко - в 1956, в Гвинее - в 1958 году. В мае 1958 г. в Алжире вспыхнул фашистский путч, погасить который был призван находившийся длительное время в политическом аутсайде генерал де Голль. Ему были предоставлены чрезвычайные полномочия, связанные с формированием нового правительства, с разработкой в его недрах новой Конституции и выдвижением ее на референдум. Это противоречило практике предыдущих республик, когда все республиканские конституции разрабатывались парламентскими учреждениями.

Референдум по поводу принятия 17-й по счету, «скроенной по мерке де Голля» Конституции состоялся 28 октября 1958 г. За нее проголосовало 66,41% избирателей, внесенных в списки. И хоть Конституция де Голля предполагалась жесткой (референдарной), изменения в нее вносились, уже начиная с 1960 г. (так, в 1962 г. был изменен порядок выборов президента страны - косвенные выборы заменены прямыми).

¹¹³ Конституции зарубежных государств: Учебное пособие/Сост. проф. В.В.Маклаков. - 4-е изд., перераб. и доп. - М.: Волтерс Клувер, 2003.

Во Франции с 1958 г. был установлен **новый конституционный режим** - с сильной президентской властью. Пятая республика доктринально считается **«смешанной»**, т.е. **президентско-парламентарной**, однако в конце 50-х годов XX века там был установлен жесткий «голлистский» режим. Доктрина «жесткого голлизма» предполагала, что в системе «разделения властей» первая роль отводится не парламенту, а президенту. Срок его полномочий в Пятой Республике вначале был семь лет; в 2000 г. он сократился до пяти лет (прямые выборы производятся по мажоритарной системе абсолютного большинства).

Современный статус президента совершенно иной по сравнению с предыдущими Конституциями Франции. Это политически неответственная фигура - за исключением случаев совершения уголовного преступления, когда Президента судит Высокая палата правосудия, состоящая из представителей обеих палат парламента. Он - глава государства и глава исполнительной власти. Во втором качестве президент выполняет функции председательствующего на заседаниях Совмина; назначает премьер-министра (правда, с учетом политической раскладки в парламенте, так как, если парламент выразит недоверие премьеру, это плохо повлияет на «имидж» президента. Поэтому часто практикуются так называемые «сожительства», когда президент и премьер принадлежат к разным партиям). По представлению премьер-министра президент формирует Совмин. Часть полномочий осуществляется президентом лично, часть - требует контрассигнации. Президент может распустить Национальное собрание; ввести чрезвычайное положение; провести референдум с вынесением на него важных государственных вопросов, в том числе и законопроектов, минуя парламент - и все эти его акты не требуют контрассигнации. Законы, принимаемые парламентом Франции, промульгируются президентом в 15-дневный срок, а до истечения этого срока президент вправе потребовать нового обсуждения законопроекта, и в этом ему не может быть отказано.

Премьер-министр Франции - креатура Президента, выбранная им с учетом политической конъюнктуры, о чем говорилось выше. Премьер руководит деятельностью Совмина, в составе которого 20-30 членов. Правительство подотчетно парламенту Франции; оно издает **ордонансы и декреты**, подписываемые Президентом. В настоящее время наблюдается тенденция к дуализму исполнительной власти во Франции, когда президент уступает часть властных полномочий главе правительства. Это означает последовательный отход во Франции от доктрины «жесткого голлизма», при которой президент был на вершине иерархии государственных органов страны.

Двухпалатный парламент современной Франции – это Сенат (верхняя палата в составе 320 депутатов, избранных на 9 лет трехстепенными выборами, с обновлением одной трети каждые 3 года) и Национальное собрание (550 депутатов, избранных прямым голосованием на 5 лет по мажоритарной системе абсолютного большинства). Для Франции, как и для других стран, характерна в настоящее время тенденция к снижению роли парламента в политической жизни по сравнению с исполнительной властью - президентом и премьером.

В настоящее время Франция, как явствует из ст. 2 Конституции, - это **неделимая, светская, демократическая и социальная республика**. Для нее характерен **партийный плюрализм** (социалисты, левые радикалы, коммунисты, ОПР, республиканцы, Центр социальных демократов (правоцентристы), Национальный фронт и многие другие - до 50 партий, включая мелкие). Доктрина прав человека обеспечена прилагаемыми к Конституции Декларацией 1789 г. и Преамбулой к Конституции 1946 г. Конституционный контроль во Франции осуществляется в соответствии с разделом VII Конституции 1958 г. **Конституционным советом** страны. Иногда главный орган конституционного контроля Франции именуют **«третьей палатой парламента»**, поскольку контроль там носит предварительный, а не последующий характер. Как явствует уже из названия Конституционного совета, он не выполняет судебных функций (там отсутствуют открытость заседаний, судейские мантии, специальная процедура). Конституционный совет осуществляет факультативный и обязательный конституционный надзор за законопроектами достаточно элитарным способом: даже при факультативной форме проверки в совет нельзя обратиться любому гражданину - это позволено только президенту республики, премьеру, председателям палат парламента или группам депутатов или сенаторов (не менее 60-ти человек). Обычно эти лица учитывают политическую целесообразность проверки того или иного акта. Также Конституционный совет следит за правильностью президентских выборов и за правильностью проведения референдума, объявляя его результаты. Кроме того, контролю подлежат международные договоры (до их ратификации).

В составе Конституционного совета Франции - 9 человек (по назначению), полномочия которых длятся 9 лет (без возобновления). Заметим, что в дополнение к Конституционному совету Франции функции конституционного контроля возложены на Государственный совет Франции. При рассмотрении дела о превышении власти государственным служащим Госсовет может аннулировать акт исполнительной власти, не соответствующий Конституции.

Так же, как и в Германии, в Пятой французской республике сложилась иерархия нормативных источников права, основанная на Конституции страны.

Так, в области **уголовного права**, помимо Конституции, следует выделить Декларацию прав человека и гражданина 1789 г., особенно статьи с 7 по 10. Новый УК Франции был принят в мае 1994 г. (он заменил УК Наполеона 1810 г.). В уголовном праве как чрезвычайно регламентированной отрасли правовой обычай не может выполнять роли источника права. Судебная практика выполняет во Франции роль источника права только *de facto*, но не *de jure*.

В **гражданском праве** - Кодекс Наполеона 1804 г., Торговый кодекс 1807 г. (во Франции сохраняется дуализм частного права). Правовой обычай – это тоже правовой источник, так как в ГК Наполеона содержится прямая отсылка к обычаям (например, в ст.ст. 1135, 1160). Судебная практика – это источник права, но только *de facto*¹¹⁴.

8.4 Развитие Германии в новейшее время. Особенности германского фашизма

Идеология фашизма в своей основе объединяла идеи расизма и социального равенства и приняла впоследствии форму доступной популистской доктрины. Фашизм сразу возник как массовое движение: его социальной опорой были разорившиеся мелкие предприниматели, крестьяне, разнорабочие, торговцы, демобилизованные солдаты, безработные – политически и психологически неустойчивые слои населения, выражавшие острое недовольство своим положением, и в поисках выхода готовые примкнуть к любому движению. Лидеры фашистских партий обещали покончить с безработицей, установить справедливую заработную плату, снизить налоги, предоставить дешевые кредиты, ввести твердую дисциплину и порядок в обществе¹¹⁵.

Финансовые средства монополий способствовали укреплению фашизма, призванного не только уничтожить коммунистический режим в СССР (**антикоммунизм**), неполноценные народы (идея **расизма**), но и перекроить карту мира, уничтожив Версальскую систему послевоенного устройства (**реваншистская идея**). Характерной чертой фашизма (нацизма) был **тоталитаризм**, которому присущи: официальная идеология; господство одной массовой партии, контролирующей силовые структуры и средства массовой информации; развитая полицейская система; вмешательство центральной власти в

¹¹⁴ Конституции зарубежных государств: Учебное пособие/Сост. проф. В.В.Маклаков. - 4-е изд., перераб. и доп. - М.: Волтерс Клувер, 2003.

¹¹⁵ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.269.

хозяйственную жизнь страны. Кроме того, при фашизме высшей формой управления провозглашается принцип **вождизма** (фюрер – Германия; дуче – Италия).

Подобная характеристика тоталитаризма применима практически ко всем фашистским режимам, сложившимся в Германии, Италии, Испании и других западных странах. По существу, это политическое и идейное течение представляло альтернативу всей западной цивилизации и имело целью создать новый мир путем сворачивания демократии, рыночных отношений, строительства общества социального равенства для избранных народов, культивирования коллективных форм жизни, антигуманного отношения к иным нациям. Высшим нравственным мерилom провозглашалась нация, а выразителем ее интересов – всесильное государство. Также пропагандировалась исключительность своих наций по сравнению с другими, что граничило с откровенным расизмом. Пропаганда этих идей привела в конечном итоге к истреблению миллионов людей.

После окончания Первой мировой войны в Германии появился **нацизм** в качестве одной из разновидностей реакционных милитаристических националистических течений. Так, уже в 1921 году складываются организационные основы фашистской партии – **Национал-социалистической рабочей партии**, основанные на принципе неограниченной власти вождя (фюрера). Главными целями создания партии становятся: распространение фашистской идеологии, подготовка специального террористического аппарата для подавления демократических, антифашистских сил и, в конечном счете, захват власти. В 1923 году в Баварии нацисты предпринимают прямую попытку захватить государственную власть, но провал путча заставляет нацистских лидеров изменить тактику борьбы за власть.

Политические режимы фашистской Италии и гитлеровской Германии обнаруживают больше сходства, чем различий. Недаром Муссолини признавал: «Фашизм и национал-социализм есть два параллельных течения в истории». Так же, как в Италии фашизм, в Германии нацизм начал с **ликвидации буржуазно-демократических свобод**. Этим целям служила целая серия чрезвычайных декретов, приходящихся на первые месяцы 1933 года, когда Гитлер был официально назначен рейхсканцлером Германии.

Февральский 1933 года декрет, названный «В защиту народа и государства», отменял свободу личности, слова, печати, собраний. Следующий «чрезвычайный» декрет «В защиту германского народа» наделял **неограниченными полномочиями полицию**. Неслыханные репрессии обрушились, прежде всего, на германских коммунистов: депутаты компартии в рейхстаге были лишены мандатов и арестованы. Сама компартия была запрещена (март 1933 г.), ее пресса закрыта.

В ночь на 28 февраля 1933 года гитлеровцы подожгли здание рейхстага как повод для **гонений на компартию**. Находившийся в Германии болгарский коммунист Георгий Димитров и некоторые другие коммунисты были арестованы и преданы суду по обвинению в поджоге рейхстага. Знаменитый Лейпцигский процесс, которым хотели дискредитировать не только германских коммунистов, но и все международное коммунистическое движение, вынужденно закончился оправданием Димитрова. Однако в стране разворачивалась настоящая травля коммунистов. Начиная с 1933 года, тысячи членов КПГ были брошены в тюрьмы и концентрационные лагеря, погибли в застенках и при «попытках к бегству». Был арестован и Эрнст Тельман, руководитель КПГ, которого гитлеровцы убили незадолго до конца войны.

Вскоре преследованию подвергли и социал-демократическую партию: нацисты преподали ей практический урок легальности и конституционности. С июля 1933 года право на легальное существование получила только нацистская партия, которая стала частью правительственной машины. Установилась **однопартийная правительственная система**. Пребывание в рейхстаге и на государственной службе связывалось с присягой на верность национал-социализму. Центральные и местные органы этой партии имели правительственные функции. Решения съездов партии обладали силой закона.

Партия имела особое устройство: члены ее должны были беспрекословно подчиняться приказам местных «фюреров», которых назначали сверху. В непосредственном подчинении партийного центра находились «штурмовые отряды» (СА), «охранные отряды» (СС). Особое место в системе репрессивного аппарата заняла тайная полиция – гестапо, располагавшая огромным аппаратом, значительными средствами и неограниченными полномочиями.

Государственная власть фашистской Германии сосредоточилась в правительстве, а правительственная власть – в особе **«фюрера»**. Уже закон 24 марта 1933 года разрешал имперскому правительству, не испрашивая санкций парламента, издавать акты, которые «уклоняются от Конституции». А августовский закон 1934 года упразднял должность президента, а его полномочия передавал «фюреру», который одновременно оставался главой правительства и партии. Ни перед кем не ответственный, «фюрер» пребывал в этой роли пожизненно и мог назначить себе преемника. Рейхстаг сохранялся, но только для парадных демонстраций.

В Германии с 1933 года были **уничтожены органы местного самоуправления**. Деление на земли и, соответственно, земельные ландтаги упраздняли «во имя единства нации». Управление областями

поручалось чиновникам, которых назначало правительство. Германия по существу превратилась в **унитарное государство**.

Таким образом, формально не отмененная Веймарская Конституция в начале 30-х годов прекратила свое действие.

Тесная и непосредственная связь существовала в «третьем рейхе» между партией, государством, монополиями – экономическими гигантами типа «Фарбениндустри», «Крупп». Законом 27 февраля 1934 года в Германии учреждались хозяйственные палаты – общеимперская и провинциальные. Во главе их были поставлены представители монополий. Палаты имели важные полномочия в деле регулирования экономической жизни. Используя правительственную власть, хозяйственные палаты проводили искусственное картелирование, в результате которого мелкие предприятия поглощались крупными.

Социальные низы, ожидавшие от нацизма экономических благ, были обмануты: ни земли, ни кредита, ни отсрочки долгов они не получили. Результаты сказались быстро: средняя продолжительность рабочего дня выросла с 8 до 10–12 часов, тогда как реальная заработная плата составляла в 1935 году всего только 70% от зарплаты 1933 года. Соответственно с тем происходил рост прибылей монополий: доходы Стального треста, например, выросли с 8,6 млн. марок в 1933 году до 27 млн. в 1940 году.

Придя к власти, германские фашисты выдвинули **расовую теорию**, которая провозглашала немцев господствующей над миром нацией. Эта теория послужила идеологическим основанием «большой войны», в которой «великая Германия» завоюет себе «достойное жизненное пространство». С первых дней власти гитлеровцы стали готовиться к войне: односторонне, при попустительстве США, Англии и Франции, Германия разрывает Версальский договор и создает колоссальную военную машину. В 1939 году Гитлер отдал приказ о начале военных действий против Польши. Так началась Вторая мировая война.

Поражение гитлеровской Германии во Второй мировой войне поставило вопрос о будущем государственном устройстве Германии. Потсдамская конференция победивших государств (СССР, Франции, США и Великобритании), работавшая с 17 июля по 2 августа 1945 года, привела к выделению на территории Германии особых секторов влияния. Для этого вся Германия была разделена на 4 оккупационные зоны: советскую на востоке, американскую, английскую и французскую на западе. Совместному управлению подлежала столица – Берлин. Верховную власть осуществлял специально созданный Союзный контрольный совет, который управлял оккупированной страной. Согласно достигнутой на конференции договоренности в Германии должно было быть полностью разрушено тоталитарное государство:

запрещалась НСДАП и все связанные с ней организации; большинство карательных учреждений «третьего рейха» были объявлены преступными, распускалась армия, отменялись расовые законы. Предполагалось, что совместными усилиями державы-победительницы смогут контролировать соблюдение принципов демократизации, денацификации, демилитаризации и декартелизации Германии.

Уже в июне 1946 года госсекретарь США объявил о намерении своего правительства объединить американскую зону с британской и создать "Бизонию". Решение вопроса о создании единого государства Германии тем самым зашло в тупик. Вскоре стало окончательно понятно, что идеологические разногласия и отсутствие консенсуса в вопросах будущего государственного строительства в Германии не приведут к поставленным целям.

К концу 1946 года США и Великобритания объединили выделенные им германские зоны влияния, создав **«Бизонию»**. Был создан Верховный суд Бизонии, а также своеобразный, временный двухпалатный парламент, где Совет земель выполнял функции верхней, а Экономический совет – нижней палаты. В качестве правительства действовал Административный совет Бизонии. Бизония, по мере укрепления ее экономического единства, стала все больше приобретать черты отдельного государства. После присоединения в 1948 году французской оккупационной зоны к Бизонии, была образована **«Тризония»**.

По так называемому «плану Маршалла» на территории Тризонии была проведена денежная реформа, заменившая фашистскую рейхсмарку новой денежной единицей – дойчмаркой. Это было одной из первоочередных задач в послевоенной Германии, поскольку там процветала беспрецедентная инфляция, а цены на «черном» рынке превышали официальные в 20, 100 раз (заработная плата немцев была заморожена на уровне 1945 года). Денежная реформа должна была сбалансировать денежную и товарную массу; упорядочить обязательства по выплате государственных и частных долгов; обеспечить условия для свободы предпринимательства. Вместе с денежной реформой была проведена налоговая реформа, резко снижена ставка подоходного налога, проведена либерализация цен. Главное условие успеха денежной реформы было и создание дееспособной банковской системы.

Между тем логическим следствием разделения Германии стало образование двух независимых государств – Федеративной Республики Германии на западе и Германской Демократической Республики на востоке. Это окончательно разделило сферы влияния СССР и трех других держав и способствовало тому, что Западная и Восточная части Германии существовали обособленно до 3 октября 1990 года.

Конституционное строительство на территории Западной Германии началось с принятия 21 сентября 1949 года **Оккупационного статута** – документа, определявшего право верховной власти государств-победителей на этой территории «для сохранения демократического образа правления в Германии» (п. 3 статута). В статуте, в частности, подчеркивалось, что члены Тризонии осуществляют контроль за принятием и последующим соблюдением Конституции; они вправе отменять законы, противоречащие Конституции и т.д. Оккупационный статут действовал до 1955 года, когда ФРГ приобрела статус суверенного государства во всех сферах, за исключением военной политики: последняя контролировалась тремя державами вплоть до 3 октября 1990 года.

Параллельно с принятием Оккупационного статута в стране проходила работа по составлению и принятию четвертой по счету Конституции Германии. Она получила название «Основной закон», поскольку предполагалась временной и не распространялась на всю германскую территорию.

Принятие 8 мая 1949 года Парламентским советом и утверждение оккупационными властями Конституции юридически и политически закрепило раскол Германии и образование ФРГ. Боннская, как ее называли, конституция устанавливала в ФРГ парламентскую республику. Конституция провозглашала Федеративную Республику Германии «демократическим, правовым и социальным государством». Значительное место отводилось правам и свободам граждан (свобода личности, равенство перед законом, свобода вероисповедания, свобода убеждений, печати, собраний и т.д.).

В разработке проекта Основного закона Германии приняли участие представители оккупационного режима и члены Конституционного конвента, выбранные премьер-министрами отдельных земель. Основной закон принимался специально созданным Парламентским советом. Члены этого совета избирались ландтагами земель, а затем утверждались оккупационными властями. 8 мая 1949 года Парламентский совет принял Основной закон; 12 мая он был одобрен оккупационными властями, а уж затем последовала процедура ратификации закона квалифицированным большинством в 2/3 ландтагами одиннадцати германских земель.

С текстом Конституции согласились 10 земель – все, кроме Баварии, усмотревшей в Основном законе посягательство на ее локальный суверенитет. Из-за описанного способа принятия Конституции в литературе используют выражение об «октроировании германского Основного закона оккупационным режимом». Между тем Конституция с многочисленными изменениями действует и поныне, что является лучшим подтверждением профессионализма ее составителей.

Основной закон Германии в первоначальной редакции состоял из преамбулы и 172-х статей. Несмотря на «жесткий» характер документа (для внесения конституционных поправок требуется согласие 2/3 обеих палат парламента), с 1951 года изменения в него вносились почти ежегодно. По мнению германских ученых – правоведов, реальный подсчет количества попыток изменения Основного закона 1949 года весьма затруднен, потому что за сорок лет (1949–1990 гг.) вносилось более 100 предложений об изменении редакции Конституции, а принято лишь 35, что свидетельствует о бурном характере развития западногерманской демократии. Итогом стало укрупнение Основного закона: к настоящему времени в него дополнительно включены 42 статьи, а исключено лишь 5. Особенно крупные реформы приходились на 1954, 1956, 1968 годы.

Так, в 1954 году реформы были предопределены вступлением ФРГ в НАТО, когда 23 октября 1954 года в Париже были подписаны соответствующие соглашения, и касались процедуры изменений Основного закона (процедура была «смягчена»). В свете событий 1956 года в Венгрии, когда в этой стране едва не рухнул тоталитарный коммунистический режим, опасения тогдашней германской демократии не кажутся безосновательными: в Германии в 1956 году была проведена реформа, касавшаяся возможности ограничения политических прав в «состоянии обороны». Конституционная реформа ФРГ июня – ноября 1968 года - это отклик на принятие в ГДР новой конституции 1968 года, а также на происходившие тогда в Чехословакии события («Пражская весна», 1968). В Основной закон ФРГ вносятся конституционные изменения, получившие общее название «состояния обороны», состоявшие в инкорпорации в Конституцию «чрезвычайного законодательства», связанного с «необходимостью предотвращения опасности свободному демократическому строю». В соответствии с требованиями этого блока поправок бундестагу с одобрения бундесрата принадлежит право констатировать, что Федерация подверглась вооруженной агрессии либо ей угрожает такая агрессия (возникло состояние обороны). Надо заметить, что состояние обороны, предписанное конституционными поправками 1968 года, являлось противоположным состоянию агрессии – ФРГ опасалось исходящей с востока «красной угрозы».

Федеративная Республика Германия была определена Основным законом 1949 года как **демократическое, социальное** (гарантии права на труд, образование, социальное обеспечение), **правовое** (законодательство связано конституционным строем, исполнительная власть и правосудие – законом и правом) **государство**. Основной закон Германии сохранил историко-правовую преемственность: он учел опыт конституционного строительства Веймарской республики 1919 года. Так,

были сохранены основные конституционно-правовые институты: республиканская форма правления; кооперативный федерализм со значительной автономией земель; права человека; всеобщее избирательное право.

Но в Конституцию были внесены и существенные нововведения. В частности, с 1949 года был установлен так называемый «режим канцлерской демократии», предполагающий, что федеральный канцлер фактически возглавляет властную структуру Германии – в отличие от президента по предыдущей Конституции. В 1949 году был также введен институт конституционного надзора (в последующем германская модель федерального конституционного суда стала образцом для многих стран Европы, в том числе – для Австрии и Италии). Основными государственными органами ФРГ являлись: бундестаг, бундесрат, федеральный президент, федеральное правительство во главе с канцлером, федеральный конституционный суд.

Парламентаризм в ФРГ основан на двухпалатном парламенте, состоящем из Бундестага и Бундесрата. Однако в германской литературе, посвященной проблемам парламентского права, есть и иная точка зрения на германский парламент: парламент ФРГ – это однопалатный Бундестаг, а Бундесрат является Федеральным советом, символизирующим участие земель в делах федерации и Евросоюза. Бундестаг как нижняя палата парламента, избирается всеобщим прямым голосованием. В Бундестаге 662 депутата, избираемых по смешанной избирательной системе на 4 года. Лидер партии, одержавшей победу на выборах в Бундестаг, по традиции предлагается федеральным президентом страны на пост канцлера. Соответственно глава правительства – это одновременно и лидер крупнейшей партийной фракции Бундестага, что предполагает приоритет правительственных законопроектных инициатив в последующей работе нижней палаты парламента. В Бундесрате – совете из представителей правительств отдельных земель – 64 члена, избранных по квотам (от 3-х до 5-ти человек от земли). Если законопроект, рассматриваемый Бундестагом, касается изменений Основного закона либо затрагивает интересы земель, то на него требуется согласие Бундесрата. В остальных случаях Бундестаг самостоятелен при принятии закона.

В соответствии с Конституцией главой государства является **Федеральный президент**. Он избирается (с правом однократного переизбрания) на 5 лет Федеральным собранием, в составе которого – все депутаты Бундестага и такое же число депутатов от ландтагов земель. Президент современной ФРГ обладает ограниченными полномочиями: представляет на утверждение кандидатуру на пост главы правительства, представляет страну на международной арене, другие представительские функции, осуществляет право помилования,

а также назначает федеральных судей и федеральных служащих. Приказания и распоряжения президента Германии нуждаются в контрассигнации Федерального канцлера или соответствующего министра.

Как уже говорилось, реальное руководство исполнительной властью осуществляло федеральное **правительство** во главе с **канцлером**. Канцлер – как правило, глава партии, победившей на выборах, утверждается парламентом, имея впоследствии право законодательной инициативы. Срок его полномочий (4 года) совпадает со сроком полномочий Бундестага, однако возможно неоднократное переизбрание канцлера, обусловленное политической и партийной конъюнктурой (так, К. Адэнауэр был канцлером ФРГ на протяжении 14–ти лет, а Г.Коль занимал эту должность 18 лет). Формально предполагаются выборы канцлера Бундестагом по предложению президента, однако их исход всегда предрешен в пользу лидера партии–победителя, сформировавшей депутатское большинство в Бундестаге. Канцлер предлагает список членов будущего Федерального правительства Германии президенту страны, а последний их назначает. Формально канцлер и его правительство ответственны перед Бундестагом, однако по Основному закону ФРГ имеет место так называемый конструктивный вотум недоверия, означающий, что если Бундестаг выразил канцлеру вотум недоверия, то он (Бундестаг) обязан большинством голосов избрать преемника такого канцлера. Поскольку при партийном плюрализме в Бундестаге такое избрание маловероятно, то президент по представлению канцлера вправе распустить Бундестаг и назначить новые выборы.

Федеральный Конституционный суд (ФКС) был организован в августе 1951 года. Каждая земля страны (кроме Берлина и Шлезвиг-Гольштейна) имеет свой земельный конституционный суд, и это делает процедуру рассмотрения конституционных конфликтов, как правило, двухступенчатой. ФКС осуществляет контроль за соответствием Конституции ФРГ нормативных актов, рассматривает споры о правах и обязанностях высших органов федерации и отдельных земель, выносит решение о запрете политических партий ввиду их антиконституционности.

Федеральный конституционный суд ФРГ, являясь частью судебной системы Германии, не возглавляет систему конституционных судов земель. Поскольку ФКС не вправе контролировать конституционное судопроизводство в отдельных землях, то конституционный суд каждой земли при отклонении от решений либо ФКС, либо конституционного суда другой земли сам обращается за разрешением споров в ФКС, решения которого окончательны, обжалованию и опротестованию не подлежат.

Помимо Конституции, состав, компетенция, процедура ФКС регулируются Законом о Федеральном конституционном суде 1951 года (с последующими изменениями). Располагаясь в г. Карлсруэ, ФКС умышленно отдалается от столицы страны. ФКС – один из самых авторитетных и популярных органов публичной власти современной Германии, несмотря на то, что ежегодно из нескольких тысяч конституционных жалоб в пользу истца он разрешает лишь несколько десятков. Считается, что территориальная отдаленность ФКС от других институтов публичного права, расположенных в г. Берлине, также гарантирует его беспристрастность и независимость.

В октябре 1949 года в ответ на создание Основного закона ФРГ (Боннской конституции) в Германской Демократической Республике (ГДР) при деятельном участии конституционных экспертов из СССР была принята социалистическая Конституция. Она имела определенное сходство с Боннской конституцией, поскольку оба этих закона основывались на Веймарской конституции 1919 года. Однако курс на строительство социализма, взятый руководством ГДР с начала 50-х годов XX века, сопровождался несоблюдением многих демократических положений Конституции 1919 года. Это касается замены в 1952 года федеративного политико-территориального устройства унитарным: вместо пяти земель как субъектов восточногерманской федерации были образованы 16 округов.

Еще в июне 1953 года в Восточном Берлине и ряде других городов ГДР население вышло на улицы, требуя «демократии и воссоединения страны», однако это выступление было жестко подавлено войсками Советской Армии. В контексте начавшейся «холодной войны» правительство ГДР 19 августа 1961 года построило вдоль всей границы Западного Берлина вначале заграждение, а затем широко известную стену (ставшую символом тоталитаризма на все последующие годы). Только в 1990 году в 160-километровой берлинской стене, заложенной 13 августа 1961 года, обошедшейся в 870 млн. марок и унесшей впоследствии жизни 80 человек, сохранявшейся 28 лет и 88 дней, было пробито более 100 проходов.

В первом проекте конституции от 31 января 1968 года была предпринята попытка увязать доктрину процветающего индустриального общества с реалиями германского социализма. Как и в любых конституциях Новейшей истории, в ней были подробно перечислены права человека, однако трактовались они своеобразно: в ущерб правам индивида должно было действовать так называемое «народное» (коллективное) волеизъявление, и конституция поддерживала именно эти коллективные права. Была признана и руководящая роль в обществе одной из пяти формально действовавших партий – Социалистической единой партии Германии (СЕПГ), по своей сути –

партии коммунистической. Референдум по поводу принятия конституции ГДР, проведенный 6 апреля 1968 года проходил в обстановке сильнейшего идеологического давления на избирателей. Свыше 94 % граждан ГДР проголосовало «за» социалистические нормы и принципы Конституции, в частности, за «плановую» экономику (ст. 9).

Глубокий социально-экономический и политический кризис в ГДР predetermined объединение Германии. Он назревал в течение многих лет и привел к стремительным темпам объединения ГДР и ФРГ в течение одного года – с октября 1989 года по октябрь 1990 года, когда на политической карте Европы появилось новое объединенное государство Германии с 78 млн. населением. Суперцентрализованная система управления выявила полную неспособность обеспечить динамичное развитие экономики ГДР. Начались перебои с поставкой промышленных товаров, росла инфляция. Немцы рвались в соседнюю обеспеченную Западную Германию. Все настойчивее звучавшие требования открытия границ, сопровождавшиеся массовыми демонстрациями, стали началом революционных перемен в стране.

Истинно необратимый кризис в ГДР начался после событий 1985–1986 годов в СССР (реформы Горбачева), в частности, когда было убедительно доказано, что итоги муниципальных выборов в Восточной Германии 7 мая 1989 года были полностью фальсифицированы. После выборов начался «исход» граждан ГДР на территорию ФРГ через третьи страны, причем посольства ФРГ в этих странах (Венгрии, Чехословакии и др.) способствовали этому явлению. Так, 11 сентября 1989 года Венгрия полностью открыла свои границы для граждан ГДР, и началось массовое бегство восточных немцев через Венгрию за границу. Начало реальному объединению было положено 9 октября 1989 года, когда произошло эпохальное событие Новейшей истории Германии – падение Берлинской стены. Народ Восточной Германии буквально хлынул на сопредельную территорию, опасаясь возврата к прежнему порядку, поскольку СССР тогда еще не определил своей позиции в данном вопросе. В Германии в связи с этим возникла масса социально-политических, демографических, экономических проблем, решать которые следовало безотлагательно.

В результате этих событий после бессменного 18-летнего правления был снят со своего поста Председатель Государственного совета и Генеральный секретарь СЕПГ Э. Хоннекер. Самая массовая в истории начавшихся мирных революций в Восточной Европе демонстрация в ГДР в начале ноября 1989 года, в которой приняли участие 1 млн. человек, привела к удовлетворению требования об открытии границы: 9 ноября 1989 года ГДР официально сделала свои границы открытыми. В результате правительство полностью потеряло контроль над экономикой ГДР, и без того ослабленной в это время.

Тогда же на повестку дня встает новое, более радикальное требование – объединение с ФРГ.

Планы «многоразового объединения» обоих государств были выдвинуты и новым премьер-министром ГДР Х. Модровым. Одной из последних инициатив объединения Германии стало предложение аккумулировать все лучшее, что имелось в ГДР и ФРГ, и создать действительно новое государство Германии. Указывалось при этом на положительный опыт системы всеобщей трудовой занятости в ГДР, на достижения в сфере народного образования, в спорте. Мыслилось, что переходный период продлится 2–3 года.

При согласии четырех держав (США, Великобритании, Франции и СССР) создание новой единой Германии опиралось на договоры между ГДР и ФРГ. Так, в мае 1990 года был оформлен валютный и социально-экономический союзы, в августе 1990 года – государственно-политический. 3 октября 1990 года ГДР перестала существовать как отдельное государство.

В соответствии с Боннской конституцией прежние округа ГДР получили статус федеральных земель. На территории бывшей ГДР вступила в силу Конституция ФРГ 1949 года, ставшая общегерманской. Народная армия ГДР, службы безопасности, полиция ликвидировались, частично влившись в соответствующие институты ФРГ. В ноябре 1991 года обе законодательные палаты ФРГ создали Совместную конституционную комиссию, разработки которой позволили внести в Основной закон ряд изменений, относящихся к федеративному устройству, участию в Европейском союзе. Эта комиссия пришла к выводу, что новую Конституцию не следует разрабатывать, поскольку Основной закон 1949 года за 40 с лишним лет вполне оправдал себя в качестве демократической Конституции Германии.

Объединение сделало Германию наиболее мощным западноевропейским государством, которое стало играть определяющую роль не только в Европе, а фактически приобрело статус мировой державы. Современная Германия – республика, где провозглашен партийный плюрализм; установлен примат норм международного права над внутринациональными нормами; гарантирован широкий спектр прав человека¹¹⁶.

Система источников права на федеральном уровне Германии включает в себя следующие **нормативные правовые акты**:

- 1) Основной закон;
- 2) федеральные законы;
- 3) нормативные акты федерального президента (приказания, распоряжения);

¹¹⁶ Сажина В.В., Тагунов Д.Е. История государства и права зарубежных стран [курс лекций] – Мн.: ТетраСистемс, 2006. С.269.

4) нормативные акты федерального правительства (федеральные предписания).

Дополнительный характер носит правовой обычай. Судебная практика доктринально не признается официальным источником права Германии.

В отрасли **уголовного права** можно специально отметить ст.102 Основного закона 1949 года, отменившую смертную казнь. Уголовный кодекс ФРГ действует в редакции 1987 года. Помимо УК, существуют несколько десятков дополнительных законов в уголовно-правовой отрасли, часть из которых является своего рода «малыми кодексами»: таков, например, Закон 1968 года (в редакции 1975 г.) о нарушениях порядка.

Отметим, что в **гражданско-правовой отрасли** прямым источником гражданского права является, например, ст.14 Основного закона ФРГ, посвященная собственности и наследованию. Гражданский кодекс ФРГ (ГГУ), принятый в 1900 году, с многочисленными поправками действует и в наши дни. Отдельные федеральные законы, например, Закон 1961 года о сделках с землей или Закон 1974 года о возрасте брачного совершеннолетия, также являются источниками гражданского права Германии в Новейший период истории. Правовой обычай был предусмотрен целым рядом статей ГК 1900 года (ст.157), поэтому он играет роль дополнительного источника гражданского права современной Германии.

Выводы

В новейшее время произошли крупнейшие перемены во всех сферах жизни человеческого общества. Этот период характеризуется бурным развитием производительных сил, что позволило повысить жизненный уровень большинства населения, расширить экономические и финансовые возможности для совершенствования государственно-правовых отношений.

Демократические революции во многих странах открыли перед их народами новые пути развития государственно-правовых отношений. Произошли радикальные изменения в политической, экономической и социальной структуре различных государств, в них сформировалась разветвленная социальная структура общества. В связи с научно-технической революцией государственные, производственные, социальные и правовые отношения поднялись на новый качественный уровень. В ряде стран сформировалось общество, которое получило наименование «индустриального» или «постиндустриального». Крушение колониальной системы открыло путь к независимости для народов Азии, Африки, Океании, Карибского бассейна. Всего возникло

более сотни новых государств, активно включившихся в процесс государственно-правового строительства.

Некоторые из них при этом отказались от демократических форм государственности и права и стали использовать систему государственно-бюрократического социализма, позаимствованную в СССР. Шли в них и поиски своих специфических путей организации государственно-правовых отношений.

Новейшее время — это время двух мировых войн, в которых погибло больше людей, чем во все предыдущие войны. Влияние этих войн и их последствий на развитие государственности и права несомненно.

XX — начало XXI вв. — это период различных политических, экономических, социальных и прочих экспериментов, воздействие которых испытали государственно-правовые отношения во многих странах. Это не только время формирования и развития демократической правовой государственности, демократических тенденций в регулировании правоотношений, но и время возникновения и существования антидемократических государственных режимов, массовых деформаций в праве, распространения в ряде стран правового нигилизма. В последней четверти XX — начале XXI вв. значительное распространение в мире получил терроризм, для борьбы с которым многие государства используют не только старые, но и новые правовые средства. В новейшее время все более возрастает тенденция усиления государственного регулирования экономикой и социальными отношениями для достижения планового характера и пропорционального их развития, политической и экономической стабильности. Это привело к созданию разветвленной социальной структуры современного общества, регулируемой нормами права. В XX — начале XXI вв. процесс интернационализации охватил не только политику, экономику и финансы, но и сферу государственно-правового строительства. При этом достижения передовых демократических государств все больше использовались другими. Расстановка политических сил в различных странах, определявших ход государственно-правового строительства, определялась действием многих факторов.

Процесс государственно-правового строительства развивался неоднозначно, не всегда последовательно и не всегда по восходящей линии, был сложным и противоречивым. В новейшее время зарубежные страны наглядно продемонстрировали многовариантность и разнообразие в государственно-правовом развитии. Они отличались друг от друга по его формам, методам и темпам, по уровню развития демократии, экономики, гражданских прав и свобод. Новейшее время — это период становления и развития современных правовых систем,

утверждения концепции «верховенства права», значительных изменений в источниках права, дифференциации регулирования правовых отношений, формирования новых отраслей права, совершенствования методов правового регулирования, становления национальных правовых систем, усиления взаимодействия правовых систем различных государств, унификации и гармонизации правовых систем отдельных стран, гуманизации и демократизации права. История государственно-правовых отношений в зарубежных странах новейшего времени показала, что человеческая цивилизация подходит к новому более высокому этапу государственно-правового строительства, к дальнейшему значительному совершенствованию государственно-правовых отношений. Данное учебное пособие завершает курс всеобщей истории государства и права, начинающийся с древнейших времен. В наше время интенсивно идет процесс переосмысления истории государственно-правовых отношений прошлого, вызванный реалиями конца XX — начала XXI вв. Оно затрудняется тем, что при этом рассматривается недавнее прошлое, а имевшиеся в нем процессы и тенденции еще не всегда завершены.

Тестовые задания

1. История государства и права зарубежных стран сформировалась как самостоятельная наука к концу:

- А) XVIII века
- В) XV века
- С) XVI века
- Д) XVII века
- Е) XV века

2. Начало конституированию правовой истории в качестве вспомогательной юридической науки наряду с основными правовыми дисциплинами (догматикой и полемикой) положил немецкий философ:

- А) Г. В. Лейбниц
- В) Ф. Савиньи
- С) В. Омельченко
- Д) Г.Д. Густафо
- Е) З.Г. Фридрих

4. Способы возникновения и фиксации правил и требований правового назначения – это:

- А) источники права
- В) предмет права
- С) метод права
- Д) объект права
- Е) субъект права

5. Совокупность познавательных принципов, приемов и средств, позволяющих выявить содержание знаний об эволюции государственных и правовых учреждений у различных народов в конкретный исторический период – это:

- А) метод права
- В) предмет права
- С) источники права
- Д) объект права
- Е) субъект права

6. В Древнем Вавилоне низший общественный слой составляли рабы:

- A) вардум
- B) авилум
- C) мушкенум
- D) редум
- E) лубуттум

7. В каком году был принят средневековый акт — Великая хартия вольностей Англии

- A) 1215 г.
- B) 1200 г.
- C) 1350 г.
- D) 1550 г.
- E) 1100 г.

8. В типичной восточной деспотии – Древнем Египте – право верховной собственности на весь земельный фонд было закреплено за:

- A) фараоном
- B) судьями
- C) женами фараона
- D) сыновьями фараона
- E) военными

9. Законы Ману относятся к историческому памятнику:

- A) древнеиндийского права
- B) вавилонского права
- C) древнеегипетского права
- D) древнекитайскому праву
- E) древнегреческому праву

10. Логическим продолжением преобразований Солона стали реформы:

- A) Клисфена
- B) Перикла
- C) Эфиальта
- D) Ликурга
- E) Гомера

11. В Древней Спарте илоты платили господину оброк, равный:

- А) 50% урожая, полученного с земли, а также несли военную службу
- В) 70 % урожая, полученного с земли, а также несли военную службу
- С) 30 % урожая, полученного с земли, а также несли военную службу
- Д) 10 % урожая, полученного с земли, а также несли военную службу
- Е) 90 % урожая, полученного с земли, а также несли военную службу

12. Герусия, или Совет старейшин, была органом власти, унаследованным от спартанской родоплеменной организации и состояла из:

- А) 28 геронтов
- В) 30 геронтов
- С) 60 геронтов
- Д) 15 геронтов
- Е) 90 геронтов

13. Главой римской общины, ее гражданским правителем и верховным военачальником был рекс, т.е.:

- А) «царь», который избирался на народных собраниях, проходивших по куриям
- В) «сенат» – Совет старейшин, составленный, по преданию, Ромулом из трехсот сенаторов
- С) «центурии», которые избирались на народных собраниях, проходивших по куриям
- Д) «магистратуры» - Совет старейшин, составленный, по преданию, Ромулом из трехсот сенаторов
- Е) «сенат» - Совет старейшин, составленный, по преданию, Ромулом из трехсот сенаторов

14. Какую форму государственно-политического устройства заложил в середине I в. до н.э. Гай Юлий Цезарь?

- А) принципат
- В) доминат
- С) пекулиант
- Д) диоцез
- Е) децемвир

15. Брак *sine manu* в Риме – это брак:

- А) без власти мужа или «неправильный» брак
- В) правильный
- С) брак в форме покупки невесты
- Д) священный брак
- Е) отдававший жену под власть мужа

16. Уголовное право Древнего Рима складывалось из множества правовых норм, включая:

- А) Законы XII таблиц
- В) Законы Ману
- С) Билль о правах
- Д) Великая хартия вольностей
- Е) Салическая правда

17. Какой год принято считать началом феодальной формации в Европе?

- А) 476 год
- В) 450 год
- С) 639 год
- Д) 246 год
- Е) 441 год

18. Салическая правда – свод обычного права салических франков, принята при:

- А) Хлодвиге
- В) Клисфена
- С) Пипине Коротком
- Д) Карле Мартелле
- Е) папе Римском, Лве III

19. С XIII века, благодаря реформе Людовика, высшей судебной инстанцией в домине короля становится:

- А) Парижский парламент
- В) Парижский сенат
- С) Парижский мажилис
- Д) Парижский центурий
- Е) Парижская магистратура

20. При каком короле Франция достигла наивысшего расцвета абсолютизма?

- А) Людовике XIV
- В) Филиппе IV Красивом
- С) Аларихе
- Д) Юстиниане
- Е) Людовике IX

21. К числу правовых источников, действовавших на территории всей Франции, относились нормы:

- А) канонического права
- В) римском права
- С) византийское права
- Д) реципированное римское права
- Е) городское права

22. Кем была принята «Золотая булла», в Германии в 1356 г.?

- А) Карлом IV
- В) Карлом V
- С) Карлом VI
- Д) Карлом VII
- Е) Карлом III

23. Где в 1086 году была проведена всеобщая поземельная перепись ("Книга Страшного суда"), закрепившая за каждым феодалом его земельные владения и место в системе феодальной иерархии?

- А) в Англии
- В) в Германии
- С) во Франции
- Д) в Китае
- Е) в Японии

24. Источником английского феодального права явились:

- А) статуты
- В) ассизы
- С) провизии

- Д) хартии
- Е) парламентарии

25. В средневековом Китае численность армии составляла:

- А) от 1 до 5 млн. человек
- В) от 500 до 5000 тыс. человек
- С) от 250 тыс. до 500 тыс. человек
- Д) от 100 тыс. до 1 млн. человек
- Е) от 10 тыс. до 100 тыс. человек

26. Кто сформулировал знаменитую древнекитайскую концепцию «десяти зол»?

- А) Конфуций
- В) Сун Юань
- С) Тан Ду
- Д) Мин Су
- Е) Цзинь Дзянь

27. По какому кодексу жили Самураи в Японии?

- А) Бусидо
- В) Бакуфу
- С) Тайкун
- Д) Тэнно
- Е) Котей

28. Когда в начале XVII века Япония объединяется под эгидой сёгуна Иэясу Токугава, в 1615 году издаётся:

- А) «Закон 18 статей»
- В) Тайхо-рё
- С) Ёро рицу-рё
- Д) Букэ-хо
- Е) «Закон 12 таблиц»

29. В Арабском халифате Багдадский период – это период:

- А) правления династии Аббасидов
- В) правления династии Омейядов
- С) правления династии Мартеллов

Д) правления династии

30. По достижению какого возраста в Древнем Риме приобреталось гражданство, когда юноша включался в цензовый список и записывался в трибу?

А) 17 лет

В) 18 лет

С) 20 лет

Д) 7 лет

Краткий словарь терминов

Авилум — привилегированная категория свободных жителей Вавилона, полноправные общинники.

Автократор — «самодержец» - часть титула византийского императора. Полный титул - василевс (царь).

Адат — неписаные законы, правовые обычаи в мусульманских странах, признаваемые шариатом.

Аллод — свободно отчуждаемая земельная собственность в раннефеодальных государствах Западной Европы.

Апелла — народное собрание в Древней Спарте.

Ареопаг — 1) в Древних Афинах орган власти, состоявший из пожизненных членов - представителей родовой аристократии и осуществлявший государственный контроль, суд и другие функции;

2) в переносном смысле собрание авторитетных лиц для решения каких-либо властных вопросов стратегического или тактического характера.

Аристократия — наиболее привилегированное сословие; ряд преимуществ сохраняет оно и в буржуазном государстве; привилегированная верхушка какого-либо слоя, класса, общества.

Архагеты — два «царя» в Древней Спарте.

Архонт — важное должностное лицо в древнегреческих полисах. В Афинах в VII в. до н.э. коллегия архонтов состояла из девяти лиц.

Ассиза — 1) в средневековой Англии и Франции собрание феодалов; 2) выездной суд с участием присяжных заседателей; 3) судебный иск о праве на земельный участок.

Атимия — бесчестье, процедура лишения политических и гражданских прав в Древней Греции.

Аутодафе («акт веры») — 1) торжественное оглашение приговора инквизиции; 2) исполнение приговора инквизиции - публичное сожжение на костре. Впервые было применено в XIII в. Последнее аутодафе совершено в Испании (Валенсия) в 1826 г.

Бакуфу — военно-полевая ставка, правительство трех династий сёгунов в Японии.

Бальи — назначаемый королем чиновник в средневековой Франции, глава бальяжа (округа королевского домена) с фискальными и судебно-полицейскими функциями.

Барон — непосредственный вассал короля (в период становления феодальной иерархии); позднее - дворянский титул.

Барщина — форма феодальной земельной ренты. Существовала в виде бесплатного принудительного труда зависимых крестьян в хозяйстве феодала.

Басилий (василевс) — правитель небольшого поселения, вождь племени. В Спарте - царь; в Византии - титул императора.

Бенефиций — земельное владение, пожалованное сеньором в пожизненное пользование вассалу при условии несения им военной или административной службы.

Билль — в Великобритании, США и других странах законопроект, вносимый на рассмотрение парламента.

Богдыхан — титул императора Китая.

Буддизм — одна из трех (наряду с христианством и исламом) мировых религий. Возник в Древней Индии в VI-V вв. до н.э.

Буле (булэ) — 1) совет старейшин в гомеровской Греции; 2) совет четырехсот и совет пятисот при Солоне и Клисфене.

Булла — 1) округлая металлическая печать, обычно скреплявшая папские, императорские, королевские акты; 2) распоряжение, послание, обращение римского папы, скрепленное круглой печатью.

Бюргерство — жители европейских средневековых городов. С развитием социальной дифференциации бюргерами стали называть лишь представителей зажиточных слоев городского населения.

Бюрократизм — система казенно-формального управления, ведения важных государственных и общественных дел.

Вакуф — неотчуждаемая и освобожденная от налогов собственность, переданная мусульманским мечетям, медресе и т.д. на какие-либо религиозные и благотворительные цели.

Варна — сословная общность в Индии.

Вассалитет — система отношений личной зависимости феодалов-вассалов от феодалов-сеньоров, распространенная в средневековой Европе.

Веды — древнейшие памятники индийской религиозной литературы.

Вергельд — денежная компенсация за убийство свободного человека, установленная в германских «варварских правдах».

Вето — отмена какого-либо решения. В государственном праве запрет, налагаемый одним органом государственной власти (главой государства) на решение другого органа. Институт вето возник в Древнем Риме.

Виконт — дворянский титул в странах Западной Европы.

Виллан — крестьянин в Италии, Германии, Франции, лично свободный, но находящийся в поземельной зависимости от феодала. В Англии до XV-XVI вв. - крепостной крестьянин.

Владыка — повелитель, властелин; лицо, обладающее властью, часто неограниченной; верховный правитель, государь; церковное титулование архиерея, епископа.

Вотирование — голосование (в парламенте, на собрании).

Вотум — решение, мнение, выражение путем голосования; вотум доверия или вотум недоверия - выражение парламентом путем голосования одобрения или неодобрения деятельности правительства, министра.

Вотчина — крупная феодальная земельная собственность, передаваемая по наследству, в пределах которой феодал обычно обладал правом иммунитета.

Всадники — 1) второй имущественный разряд граждан Древних Афин после реформы Солона; 2) привилегированное сословие в Древнем Риме.

Гана — город-государство, община в Древней Индии.

Гегемония — руководство, первенствующее положение в чем-либо, в том числе и во властных структурах.

Гелиэя — судебный орган в Древних Афинах.

Геоморы — сословие земледельцев в Аттике.

Герусия — совет старейшин (геронтов) в Древней Спарте.

Герцог — военный вождь у племен древних германцев; в период формирования феодальных отношений превращается в крупного феодального владетеля. В XV-XVII вв. - тодин из высших феодальных титулов.

Глосса — краткое примечание или пояснение к отдельным словам какого-либо юридического произведения, сделанные между строчками или на полях книги.

Гомстеды — земельные участки, которые предоставлялись на льготных условиях для колонизации малозаселенных земель в США.

Граф — дворянский титул, выше баронского и ниже княжеского, а также лицо, носящее этот титул.

Гэнро — совет старейшин при монархе в Японии до 1940 г.

Даймё — крупные землевладельцы и влиятельные князья в Японии.

Дворянство — второе привилегированное сословие феодального общества. Состояло из крупной земельной аристократии и массы средних и мелких светских землевладельцев. Вместе с церковными землевладельцами составляло класс феодалов.

Декрет — нормативный акт, изданный главой государства или правительства, высшим органом государственной власти и управления. Понятие «декрет», возникшее еще в Древнем Риме, используется в практике современных государств.

Демиурги — сословие ремесленников, художников, врачей в Греции.

Джати — первый помощник фараона в Древнем Египте.

Джентри — в средневековой Англии «новое дворянство», землевладельцы, связанные с капиталистическим хозяйством. Представители нового дворянства применяли наемную рабочую силу в

сельском хозяйстве, сдавали землю в аренду крупным фермерам, повышали доходность своих поместий, улучшая агротехнику. Также занимались торговлей и предпринимательской деятельностью.

Диван — в ряде мусульманских стран высший правительственный орган, специальная правительственная канцелярия.

Диктатор — 1) правитель, пользующийся неограниченной властью; 2) лицо, ведущее себя по отношению к другим властно, нетерпимо.

Династия — ряд последовательно правящих монархов из одного рода, сменяющих друг друга по праву родства и законам престолонаследия.

Дистрикт — тот или иной округ (административный, судебный, избирательный) в некоторых странах.

Диоцез — административная единица в Византии.

Домен — 1) наследственное земельное владение короля в странах Западной Европы; 2) часть поместья феодала, на которой он вел собственное хозяйство.

Доминион — до 1931 г. самоуправляющаяся часть Британской империи.

Дофин — титул наследника престола в странах Западной Европы.

Дхармашастра — в Древней Индии жанр брахманских произведений, комментирующих священные книги индусов - Веды со ссылками на древних мудрецов.

Епархия — церковно-административный округ, управляемый архиереем (епископом).

Епископ — высшее духовное лицо, глава церковно-территориальной единицы в православной, католической, англиканской церквях. Иерархическое деление епископата: патриарх, митрополит, архиепископ, епископ.

Ересь — одно из наиболее тяжких преступлений в средневековом праве, представлявшее собой отклонение от официальной доктрины церкви в вопросах догматики, культа, организации.

Звездная палата — специальное отделение Тайного совета в средневековой Англии с функциями чрезвычайного суда.

Земское право — в средневековой Германии местное право (право отдельных земель).

Золотая булла — издана германским императором Карлом IV в 1356 г. Утверждала порядок избрания императора коллегией курфюрстов.

Иджма — один из источников мусульманского права, суждения по религиозно-правовым вопросам, высказанные сподвижниками Мухаммеда и авторитетными богословами.

Икта — в Арабском халифате пожалованное за службу землевладение.

Илоты — коренные жители Спарты, ставшие государственными рабами.

Имамат — в шиитской государственно-правовой концепции важнейший институт реализации государственной и духовной власти. Означает сосредоточение всех властных полномочий в руках непогрешимого

имама, который наделяется качествами полубожественного правителя, стоящего над обществом и государством.

Иммунитет — право феодала осуществлять в своих владениях некоторые присущие центральной власти функции (например, суд, сбор налогов). Обычно такое право предоставлялось королевской грамотой.

Империя — монархическое государство, глава которого, как правило, носил титул императора; государство, имевшее колониальные владения.

Импичмент — официальное обвинение, выдвигаемое, как правило, нижней палатой парламента против высшего должностного лица с последующим привлечением его к ответственности в виде отстранения от должности.

Инаугурация — торжественный акт вступления в должность главы государства, официальная церемония принятия власти.

Инвеститура — 1) светская инвеститура означала юридический акт введения вассала во владение феодалом; 2) духовная инвеститура - утверждение епископов, аббатов в духовном сане.

Инквизиция — судебно-следственное учреждение католической церкви для борьбы против еретических движений и свободомыслия. В практике инквизиции судопроизводство велось тайно, с применением жестоких пыток. В качестве наказания использовались публичное отречение, штрафы, тюремное заключение. Наиболее часто еретики приговаривались к публичному сожжению на костре (аутодафе).

Истеблишмент — государственные, общественно-политические и экономические институты и организации, обладающие властью и влиянием в обществе, а также лица и группы, занимающие в них ключевые позиции и пользующиеся своим привилегированным положением.

Кади, кадий — мусульманский судья, назначенный главой государства для рассмотрения гражданских и уголовных дел и вынесения решения на основе норм шариата и адатов.

Камерарий — одно из высших должностных лиц во Франкском королевстве и других государствах, ведавшее поступлениями в казну и дворцовым имуществом.

Канон — свод положений, норм канонического права, имеющих догматический характер.

Канцлер — федеральный канцлер — глава правительства в ФРГ и Австрии; высший гражданский чин в дореволюционной России (установлен в 1709 г.); одно из высших должностных лиц (в Великобритании лорд-канцлер - председатель палаты лордов).

Капитулярии — законы и распоряжения франкских королей из династии Каролингов. «Капитулярии о поместьях» - инструкция Карла Великого о хозяйственной организации королевских поместий.

Кардинал — духовное лицо, в иерархии католической церкви стоял после римского папы, выше епископа. Назначается римским папой, является ближайшим его помощником по управлению церковью.

Каста — сравнительно замкнутая, наследственная, социальная общность, обособившаяся вследствие выполнения специфических профессиональных функций.

Каудильо — в ряде стран Латинской Америки название диктатора.

Квестор — один из магистратов Древнего Рима, ведавший финансовыми расходами и расследованием некоторых уголовных дел.

Квота — доля, норма чего-либо допускаемого (в системе налогов, производства, сбыта и т.п.); при пропорциональной избирательной системе — количество голосов, необходимое для избрания депутата.

Керлы — рядовые свободные общинники у англосаксов.

Кисас — в мусульманском праве наказание по принципу талиона за убийство и нанесение телесных повреждений.

Кияс — в мусульманском праве принцип решения дела в суде по аналогии права.

Колон — с IV в. прикрепленный к земле крестьянин, которому запрещено покидать свое поселение.

Колония — страна или территория, находящаяся под властью иностранного государства (метрополии), лишённая политической и экономической самостоятельности и управляемая на основе специального режима.

Комиции — народные собрания в Древнем Риме (куриатные, центуриатные, трибутные).

Комиссар — должностное лицо, облеченное правительством особыми полномочиями. Во Франции — представитель правительства, осуществляющий надзор за деятельностью местных органов власти.

Коммendaция — акт перехода под покровительство более могущественного лица в Западной Европе в период раннего Средневековья. Такой акт мог оформлять как отношения вассалитета внутри класса феодалов, так и личную зависимость крестьянства от феодала.

Коммуна — административно-территориальная единица в некоторых странах.

Конвент — во Франции высший законодательный и исполнительный орган республиканской власти (21 сентября 1792 г. — 26 октября 1795 г.); в некоторых странах составная часть названия политических партий, организаций.

Конклав — собрание кардиналов для избрания папы римского. По обычаю, коллегия кардиналов заседает в изолированном помещении — в Сикстинской капелле («под ключом»), что должно способствовать скорейшему избранию папы. Конклавы собираются с 1274 г.

Конкордат — договор между монархом (правительством) какого-либо государства и римским папой о положении и деятельности католической церкви на территории этого государства.

Консистерия — 1) государственный совет при римском императоре; 2) правительственный орган в Византии;

3) орган духовного или светского управления в государствах Западной Европы.

Контрасигнатура — правило, согласно которому акт главы государства для своей законной силы нуждается в подписи соответствующего министра.

Консул — 1) должностное лицо, назначенное в качестве постоянного представителя в каком-либо городе или районе другого государства для защиты юридических и экономических интересов своего государства и его граждан;

2) в Древнем Риме титул двух высших должностных лиц, избиравшихся на один год. В период империи звание консула присваивалось как почетный титул.

Копигольд — в средневековой Англии зависимое землевладение, связанное с личными и поземельными повинностями крестьянина.

Корона — символ монархической власти: 1) кольцеобразный головной убор из золота или серебра, украшенный драгоценными камнями и жемчугом — знак монаршего (царского, королевского, императорского) достоинства;

2) в монархических государствах — понятие государственной власти. В этом смысле, например, употребляются выражения: в интересах короны, борьба за корону.

Курия — в некоторых странах разряд избирателей, образуемый по сословному, имущественному признаку, например дворянская курия; римская (папская) курия — верховный правящий орган католической церкви.

Курфюрсты — светские и духовные князья Священной Римской империи, которые с XIII в. пользовались правом избрания императора.

Кутюмы — в средневековой Франции территориальные правовые обычаи отдельных регионов.

Кэрл — свободный крестьянин у англов и саксов.

Ландтаг — орган сословного представительства в средневековых германских княжествах. Состоял из местного дворянства, духовенства и представителей земских родов.

Легат — 1) у древних римлян посол, отправившийся в чужие земли с политическими поручениями, помощник полководца; наместник провинции; 2) уполномоченный папы римского, направляемый с особой миссией в какое-либо государство.

Легислатура — законный срок полномочий, а также фактический период деятельности законодательного органа.

Легитимация — признание или подтверждение законности какого-либо права или полномочия; документы, удостоверяющие это право или полномочия.

Лен — в средневековой Германии первоначально означал бенефиций, а затем феодал.

Ленное право — совокупность норм права в средневековой Германии, регулировавших отношения между сеньором и вассалом.

Ликторы — служители (почетные стражи), сопровождавшие и охранявшие высших должностных лиц — магистратов.

Литургия — в Древних Афинах особая повинность в пользу государства, возлагавшаяся на богатых граждан.

Лобби (лоббизм) — теневое, закулисное давление на власти, торг с властями, лицами, облеченными властью; широко распространенная ныне в демократических странах система содействия принятию или отклонению какого-либо законопроекта.

Лорд — феодальный землевладелец в средневековой Англии; позже — собирательный титул английского высшего дворянства, присваивался пэрам, входившим в палату лордов английского парламента. С XIX в. титул жалуются также представителям буржуазии, деятелям науки и культуры.

Лугаль — господин, большой человек. Титул правителей ряда древнейших государств в Месопотамии.

Люй — совокупность уголовно-правовых норм в средневековом Китае.

Магистрат — государственная должность, должность начальника: 1) в Древнем Риме лицо, занимавшее государственную должность, представитель власти, например консул, претор, трибун и т.д.; 2) в ряде стран городское управление муниципалитета; 3) в Великобритании судья, член городского магистрата; 4) во Франции лицо, отправляющее функции правосудия и прокурорского надзора.

Майорат — система наследования, при которой вся недвижимость и титул переходили нераздельно к старшему сыну умершего или к старшему мужчине в роде.

Майордом — высшее должностное лицо во Франском государстве при Меровингах (конец VII - середина VIII в.).

Марка — сельская община, для которой характерна частная собственность на пахотные земли и общинная собственность на пастбища, леса и другие угодья.

Маркиз — феодальный титул.

Метеки — переселившиеся в Древние Афины свободные граждане других греческих полисов, лишённые политических прав и платившие особый налог.

Микадо — титул императора Японии.

Министериалы — высшие должностные лица во Франкском королевстве.

Мисдиминор — в средневековой Англии менее серьезное уголовное преступление, за совершение которого не могла быть назначена смертная казнь.

Мульк — вид частной собственности на землю в Арабском халифате.

Ном — область, страна, округ, местопребывание: 1) греческое наименование основной административной единицы Древнего Египта (каждый ном имел центр, войско, герб, богов-покровителей); 2) основная административно-территориальная единица в современной Греции.

Номарх — правитель нома, лицо, возглавлявшее ном в Древнем Египте, а в самом номе — его административный аппарат, войско, суд; лицо, ведавшее ирригацией и контролировавшее сбор налогов.

Общее право — в широком смысле: особая правовая семья англосаксонского права; в узком смысле: правовая система, исторически сложившаяся в средневековой Англии из решений королевских судов и королевских судебных приказов, противопоставляемая статутному (парламентскому) праву и праву справедливости.

Оммаж — церемония заключения вассального договора между сеньором и вассалом.

Ордалия — «божий суд» — испытание водой, огнем, крестом и др. в целях установления виновности.

Ордонанс — вид королевского указа в средневековой Западной Европе.

Остракизм — в Древних Афинах особая процедура в народном собрании для выявления лиц, угрожавших основам демократии.

Палата шахматной доски — высший финансовый орган в средневековой Англии, выполнявший функции счетной палаты и суда по делам о преступлениях финансовых чиновников.

Пандектное право — система норм рецепированного римского права, утверждавшаяся в Германии в XVI в.

Панчajat — общинный совет с судебными полномочиями в Индии.

Парижский парламент — высший королевский апелляционный суд в средневековой Франции.

Партикуляризм права — устойчивое сословное и территориальное деление права (ленное, городское, земское), отсутствие целостной национальной системы права.

Патриции — в Древнем Риме первоначально все коренное население, входившее в родовую общину, составлявшее римский народ и противостоявшее плебеям, затем родовая аристократия.

Перегрин — представитель завоеванной страны или подданный иностранного государства, не имевший гражданских прав в Древнем Риме.

Периэки — неполноправное свободное население Спарты.

Плебеи (плебс) — простой народ, толпа: 1) в Древнем Риме первоначально свободное население, не входившее в родовую общину; в V-III вв. до н.э. оно добилось включения в состав римского народа, уравнивания в правах с патрициями; 2) в переносном смысле - простолюдины.

Полис — город-государство в Древнем мире (Греция, Рим), состоявший из самого города и прилегавшей к нему территории.

Право справедливости — система права Англии, возникшая в конце XIV-XV вв. благодаря решениям суда лорда-канцлера, выносившимся от имени короны на основе норм римского и канонического права.

Прево — глава административного округа в средневековой Франции.

Прекарий — в раннесредневековой Европе право пользоваться землей, предоставляемое свободному крестьянину земельным собственником на основе обращенной к нему просьбы в обмен на исполнение определенных повинностей.

Претор — в Древнем Риме первоначально титул консулов и диктаторов; впоследствии должностное лицо, осуществлявшее высшую судебную власть и охрану внутреннего порядка и права.

Префект — во Франции и других странах высший правительственный чиновник в департаменте, в провинции и округе; в некоторых странах начальник городской полиции; руководитель местной администрации.

Принципат — форма монархического правления в Древнем Риме (с 27 г. до н.э.). Это период, когда республиканские учреждения сохранились лишь формально, а существовавший император, уже фактически являясь единодержавным правителем, считался только первым среди сенаторов (принцепсом).

Проконсул — в Древнем Риме бывший консул, назначенный правителем (наместником) провинции.

Пфальцграф — министерял во Франкском королевстве, возглавлявший суд короны.

Пэры — 1) крупные феодалы во Франции и Англии; 2) члены палаты лордов английского парламента.

Рахинбурги — выборные судьи во Франкском королевстве.

Реальная собственность — в средневековой Англии право собственности на родовую недвижимость, свободные держания от короля или других лордов.

Регалии — в средневековой Европе этот термин употреблялся в двух значениях: 1) внешние знаки монархической власти — корона, скипетр и др.; 2) королевские привилегии на получение определенных доходов (суд, налоги, рыночные пошлины, штрафы, монополии, например, винная, табачная, соляная).

Рё — акты конституционного и административного характера в Японии.

Рицу — карательные и судебные установления в праве Японии.

Сабха — собрание знати и представителей народа в Древней Индии.

Самураи — в средневековой Японии служилое дворянство, замкнутое сословие воинов-профессионалов со своим кодексом чести.

Сати — обычай ритуального самосожжения женщины в Древней Индии.

Сейм — название парламента в некоторых государствах (например, в Польше).

Сенешаль — 1) во Франкском государстве голова королевской администрации при Каролингах; 2) в средневековой Франции представитель короны с полномочиями балы в присоединенной к домену сеньории.

Сеньор — 1) в средневековой Европе феодальный земельный собственник, имевший в подчинении зависимых крестьян, а также горожан, живущих на территории сеньории; 2) в системе вассалитета господин группы вассалов.

Серв — категория крестьян в средневековой Западной Европе, находившихся в наиболее тяжелом, зависимом от феодала положении. Сервы были ограничены в правах перехода от одного феодала к другому, наследовании имущества, свободе брака и т.п.

Сёгун — великий полководец, фактический правитель Японии с XII в. до 1867 г.

Синод — обычно коллегиальный орган управления церковью.

Синто — древняя религия японцев, впитавшая идеи китайских религиозных учений о божественной силе правителя — императора, первосвященника и потомка Бога солнца.

Сисахфия — долговая реформа Солона в Древних Афинах, в результате которой было отменено долговое рабство.

Спикер — председатель палаты общин в Великобритании; председатель палат в парламентах ряда государств (США, Канаде, Индии, Японии и др.).

Статут — в средневековой Англии акт, принятый парламентом и подписанный королем, законность которого, в отличие от его толкования, не могла обсуждаться в судебном порядке.

Стратеги — коллегия высших должностных лиц в Древних Афинах с военными полномочиями.

Суд шеффенов — форма суда в Германии, при которой профессиональный судья и представители от населения составляли единую коллегия.

Тазис — в мусульманском праве наказание за правонарушение, точно не установленное и определяемое правителем или судьей по своему усмотрению.

Талион — принцип равновозмездности, равного воздаяния за содеянное («око за око, зуб за зуб»).

Тамкар — купец, ростовщик и исполнитель отдельных царских поручений в Древнем Вавилоне.

Траст — в Англии институт доверительной собственности, сущность которой заключается в том, что одно лицо - доверительный собственник — управляет имуществом, переданным ему другим лицом — учредителем траста.

Триумвират — 1) в Древнем Риме (I в. до н.э.) союз трех влиятельных политических и военных деятелей для захвата и осуществления верховной власти; 2) в переносном смысле союз трех (государственных) деятелей для совместных акций, действий.

Триумф — 1) в Древнем Риме торжественное выступление полководца-победителя с войском (от Марсова поля на Капитолий); устраивалось по решению сената и являлось высшей наградой для полководца; 2) в переносном смысле выдающаяся победа, торжество, блистательный успех. Победителя именуют триумфатором.

Триба — территориальный округ в Древнем Риме.

Тунгин — председатель суда сотни во Франкском королевстве.

Уитенагемот — совет мудрых (уитенов) при короле в до нормандской Англии.

Фараон — титул древнеегипетских царей, а также лицо, носившее этот титул.

Фелония — категория тяжких преступлений в уголовном праве Англии.

Феод — в Западной Европе в Средние века наследственное земельное владение, пожалованное сеньором вассалу при условии несения им военной службы или уплаты установленных взносов.

Феодал — земельный собственник, владелец феода в эпоху феодализма, эксплуатирующий зависимых от него крестьян.

Фетва — в мусульманских странах заключение высшего религиозного авторитета (муфтия) о соответствии тех или иных решений и действий власти нормам ислама.

Фикх — в мусульманском праве означает прежде всего систематизированные знания о правилах поведения, которых должны придерживаться мусульмане при исполнении своих религиозных обязанностей, совершении обрядов, в быту, в светских взаимоотношениях. В этом смысле фикх — наука, предмет которой составляет нормативная сторона шариата.

Фригольд — свободное земельное владение (держание) в средневековой Англии.

Хадд — точно установленное в шариате наказание за преступление, являющееся посягательством на права Аллаха.

Хадис — рассказ сподвижника Мухаммеда о поступках и изречениях пророка, составная часть Сунны.

Халиф — титул верховного правителя в некоторых странах мусульманского Востока. Халиф объединял в своих руках духовную и светскую власть.

Хан — титул вождя, правителя, государя у тюркских и монгольских народов.

Хартия — документ публично-правового и политического характера в Средние века и Новое время (Великая хартия вольностей, конституционные хартии и т.п.).

Хунта — название объединений, союзов, комиссий, государственных органов, военных правительств в испаноязычных странах.

Цезарь — в Древнем Риме титул императора.

Ценз — условие, ограничивающее участие лица в осуществлении тех или иных прав (например, возрастной, избирательный, имущественный, образовательный цензы в ряде зарубежных государств).

Цензива — наследственное крестьянское земельное держание в средневековой Франции. Держатель (цензитарий) выплачивал феодалу фиксированную ренту, государству - налоги.

Центурия — 1) воинское подразделение в Древнем Риме; 2) объединение римских граждан одного из имущественных разрядов.

Цивильный лист — акт парламента, определяющий размеры денежных доходов на содержание монарха.

Чинш — фиксированная феодальная рента в денежной, реже натуральной, форме.

Шариат — система (совокупность) религиозно-этических и юридических норм, основанных на Коране, Сунне и Иджме.

Шах — титул монарха в странах Ближнего и Среднего Востока.

Шейх — в арабских странах глава рода, старейшина общины; у мусульман лицо, принадлежащее к высшему духовенству.

Шериф — должностное лицо, обладавшее на местах судебными, полицейскими, военными и другими полномочиями.

Шеффены — в средневековой Германии представители свободного населения, из которых подбирались судьи в общинных судах.

Эдикт — объявление, приказание, предписание - в Древнем Риме программа римских магистратов, объявлявшаяся при их торжественном вступлении в должность. Позже, в период принципата, а также в некоторых средневековых европейских монархиях вид особо важных указов, законов королей и императоров.

Экклекия — народное собрание в Древних Афинах, высший орган государственной власти.

Эмир — военачальник, правитель, князь, глава монархического государства в странах мусульманского Востока.

Эпарх — высший чиновник Византийской империи (председатель сената и глава городской администрации).

Эрлы — родовая знать у англосаксов.

Эфеты — судебная коллегия в Древних Афинах, рассматривавшая дела о неумышленных убийствах.

Эфоры — в Древней Спарте коллегия из пяти человек, избиравшихся для повседневного руководства делами в государстве

Рекомендуемая литература

Основная литература:

1. Всеобщая история государства и права: Учеб. для вузов по специальности «Юриспруденция». / Графский В.Г. Ин-т государства и права Рос. акад. наук. – М.: Норма Инфра-М, 2002. – 730 с.
2. Всеобщая история государства и права: Учеб. для вузов. / Черниловский З.М. – М.: Юристъ, 2002. – 574 с.
3. История государства и права зарубежных стран: Конспект лекций: Пособие для подготовки к экзаменам / Желудков А.В., Буланова А.Г. – М.: Приор – издат. Книга сервис, 2003. – 172 с.
4. История государства и права зарубежных стран: Учеб. для вузов / К.И. Батыр, И.А. Исаев, Г.С. Кнопов и др. Под ред. К.И. Батыра.– 4–е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2004. – 494 с.
5. История государства и права зарубежных стран: Учеб. для вузов по специальности «Юриспруденция»: В 2 ч. /Под общ. ред. О. А. Жидкова, Н.А. Крашенинниковой.– 2–е изд., стер. М.: Норма, 2003.
6. История государства и права зарубежных стран: Учеб. для вузов./И.В. Абдурахманова.– Ростов н/Д.: Март, 2004. – 286 с.
7. История государства и права зарубежных стран: Учеб. пособие /В.В.Сажина, Д.Е. Тагунов. – Мн.: Книжный дом, 2005. – 280 с.
8. Рамазанов А.Х., Халифаева А.К. История государства и права зарубежных стран (краткий курс лекций).– М.: Юристъ, 2004.–157с.
9. Хрестоматия по всеобщей истории государства и права зарубежных стран /Сост.: К.И. Батыр и др. Под ред К.И. Батыра, Е.В. Поликарповой.–М.: Юрист, 2003.–Т.1. 390 с. Т.2. 519 с.
10. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран: В 2 т. /Моск. гос. ун–т им. М.В.Ломоносова. Отв. ред. Н.А. Крашенинникова.– М.:Норма, 2003.
11. Исаев И.А., Мележик И.Н., Филиппова Т.П. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран и римскому праву. М.: Норма. 2018. 544 с.
12. Исаев М.А. История государства и права зарубежных стран. В 2 томах. Том 2. Средневековье. Новое и новейшее время. Учебник. М.: Юрайт. 2018. 544 с.
13. История государства и права зарубежных стран. Шпаргалка. М.: Окей-книга, Рипол Классик. 2016. 48 с.
14. Матиенко Т.Л. История государства и права зарубежных стран. Практикум. Учебно-практическое пособие. М.: Юнити-Дана. 2018. 194 с.

15. Мухаев Р.Т. История государства и права зарубежных стран. Учебник. М.: Юрайт. 2014. 1008 с.
16. Прудников М.Н. История государства и права зарубежных стран в 2 частях. Часть 1. Государство и право в древности и средние века. Учебник и практикум для академического бакалавриата. М.: Юрайт. 2019. 360 с.
17. Шинкаренко К.И. История государства и права зарубежных стран в схемах. Учебное пособие. М.: Проспект. 2019. - 80 с.
18. История государства и права зарубежных стран: учебник для студентов вузов, обучающихся по направлению подготовки и по специальности 021100 «Юриспруденция»/ ред. К.И. Батыр. — 5-е изд., перераб. и доп. — М.: Проспект, 2011. — 576 с.
19. Косарев А.И. История государства и права зарубежных стран / А.И. Косарев. — 3-е изд. — М.: Юриспруденция, 2012. — 376 с.
20. Прудников М.Н. История государства и права зарубежных стран / М.Н. Прудников. — М.: Юнити-Дана, 2013. — 368 с.
21. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. В 2 т. / под ред. К.И. Батыра — М.: Проспект, 2013. — 520 с.

Дополнительная литература:

1. Абрамов П.В. Правовые режимы социального государства в зарубежных странах / Павел Васильевич Абрамов; рец. А.Е. Епифанов. — (Диссертационные исследования) // Закон и право. — 2013. — № 3. — С. 37-39.
2. Захарова М.В. Развитие нормативного элемента французской правовой системы в XX в. / Захарова М.В. // История государства и права. — 2011. — № 16. — С. 32-35.
3. Иванов В.В. Принцип разделения властей в Конституции США 1787 г. и Конституции Франции 1791 г.: Сравнительный анализ / В.В. Иванов // Государство и право. — 2000. — № 12. — С. 80-84.
4. История государства и права зарубежных стран: учеб. для студ. вузов, обуч. по спец. «Юриспруденция»: Т. 1: Древний мир и Средние века / ред. Н. А. Крашенинникова, О. А. Жидков. — 3-е изд., перераб. и доп. — М.: Норма, 2009. — 720 с.
5. История государства и права зарубежных стран: учеб. пособие для студентов вузов, обуч. по спец. (030501) «Юриспруденция»/ ред. Н.В. Михайлова, А.А. Иванов. — М.: Юнити-Дана, 2009. — 279 с.
6. Кеннигсбергер, Г. Средневековая Европа: 400-1500 годы: пер. с англ. / Г. Кеннигсбергер. — М.: Весь мир, 2001. — 384 с.
7. Косарев А.И. История государства и права зарубежных стран: учебник для вузов / А.И. Косарев. — М.: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМА-ИНФРА М), 2002. — 464 с.

8. Крашенинникова Н.А. Великая хартия вольностей 1215 г.: (Современная интерпретация) Н.А. Крашенинникова // Вестник Московского университета. Сер. 11, Право. — 2002. — № 3. — С. 86-107.
9. Лабуле Э. История Соединенных Штатов: История конституции Соединенных Штатов Америки / Лабуле Эдуард // пер. с 3-го изд. — СПб.: Тип. Хана; М., 1870. — 422 с.
10. Михайлов П.Л. Суд присяжных во Франции: становление, развитие и трансформация / П. Л. Михайлов. — СПб.: Юридический центр Пресс, 2004. — 428 с.
11. Насибуллин Р.А. Очерки истории зарубежного права: учеб. пособие для вузов / Р. А. Насибуллин. — Екатеринбург: Полиграфист, Ч. 2. 2002. — 334 с.
12. Омельченко О.А. Всеобщая история государства и права: учебник для вузов по спец. и напр. «Юриспруденция»/ О.А. Омельченко. — 3-е изд. — М.: ТОН, 2000. Т. 2. — 496 с.
13. Севастьянов А.В. История государства и права зарубежных стран: в вопросах и ответах: учеб. пособие / А.В. Севастьянов. — М.: Проспект, 2010. — 144 с.
14. Становление и развитие правовой системы в России и за рубежом (1880-1980): библиогр. указ./ Байкал. гос. ун-т экономики и права, Науч. б-ка; сост. А.В. Боровлева [и др.]. — Иркутск: Изд-во БГУЭП, 2006. — 140 с.
15. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран: в 2 т.: учеб. пособие для студентов вузов, обучающихся по спец. 021100 «Юриспруденция» / отв. ред. Н.А. Крашенинникова. — Т. 1: Древний мир и Средние века/ сост. О.Л. Лысенко. — М.: Норма, 2009. — 816 с.
16. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран: в 2 т.: учеб. пособие для студентов вузов, обучающихся по спец. 021100 «Юриспруденция»/ отв. ред. Н.А. Крашенинникова. — Т. 2: Современное государство и право. — М.: Норма: Инфра-М, 2010. — 672 с.
17. Черниловский З.М. Всеобщая история государства и права: учебник / З.М. Черниловский. — М.: Юристъ, 1996. — 575 с.

СОДЕРЖАНИЕ

Предисловие.....	3
1. Предмет и метод курса «История государства и права Зарубежных стран».....	5
2. Возникновение и развитие рабовладельческого государства и права в странах Древнего Востока	19
3. Возникновение и развитие античных рабовладельческих государств (Древняя Греция).....	45
4. Государство и право в Древнем Риме	61
5. Возникновение и развитие феодального государства в странах Западной Европы (государство франков, Франции, Германии, Англии).....	86
6. Феодальное государство и право в странах Востока	124
7. Возникновение и развитие буржуазного государства в США.....	155
8. Государственно-правовое развитие зарубежных стран в XX веке (Англия, Франция, Германия).....	166
Тестовые задания.....	199
Краткий словарь терминов.....	206
Список рекомендуемой литературы.....	220