

Министерство образования и науки Российской Федерации

ТОМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
СИСТЕМ УПРАВЛЕНИЯ И РАДИОЭЛЕКТРОНИКИ (ТУСУР)

ФАКУЛЬТЕТ ДИСТАНЦИОННОГО ОБУЧЕНИЯ (ФДО)

А. Т. Кашенов

**ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА
ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН**

Курс лекций

Томск
2014

УДК 34(091)(1-87)(075.8)

ББК 67.3(3)я73

К 311

Рецензенты:

Хаминов Д. В., канд. истор. наук, зав. кафедрой теории права юридического факультета Института инноватики ТУСУРа;

Демидов Н. В., канд. юрид. наук, доцент кафедры теории и истории государства и права юридического факультета Томского института бизнеса.

Кашенов А. Т.

К 311 История государства и права зарубежных стран : курс лекций / А. Т. Кашенов — Томск : факультет дистанционного обучения ТУСУРа, 2014. — 326 с.

Курс лекций по дисциплине «История государства и права зарубежных стран» разработан для студентов факультета дистанционного обучения ТУСУРа.

Основной целью данного курса является формирование у студента системы знаний государственно-правового развития зарубежных стран.

Дисциплина «История государства и права зарубежных стран» является одной из основных юридических дисциплин, обязательной при подготовке юриста. Учебный курс включает в себя вопросы, связанные с характеристикой и сравнительно-правовым анализом основных государственно-правовых институтов ведущих государств мира.

УДК 34(091)(1-87)(075.8)

ББК 67.3(3)я73

© Кашенов А. Т., 2014
© Оформление.
ФДО, ТУСУР, 2014

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение	8
1 Предмет, методология и периодизация курса «История государства и права зарубежных стран»	10
1.1 Предмет науки истории государства и права зарубежных стран и ее место в системе юридических наук	10
1.2 Методология науки и курса истории государства и права зарубежных стран	12
2 Государство Древнего Египта	14
3 Право Древнего Египта	22
3.1 Источники права Древнего Египта	22
3.2 Правовое регулирование имущественных отношений	23
3.3 Обязательственное право	25
3.4 Брачно-семейное право и наследование	25
3.5 Уголовное право	26
3.6 Судебный процесс	26
4 Государства Древней Месопотамии	27
4.1 Ранние поселения Месопотамии	27
4.2 Шумеро-аккадское царство	28
4.3 Древнеавилонское царство	30
5 Право Древней Месопотамии	34
5.1 Источники шумеро-аккадского права	34
5.2 Законы царя Ур-Намму	35
5.3 Законы царя Липид-Иштара	35
5.4 Законы Билаламы	36
5.5 Свод законов царя Хаммурапи	36
6 Государство Древней Индии	42
6.1 Варно-кастовый строй	42
6.2 Государственный строй. Династия Маурьев	45
7 Право Древней Индии	49
7.1 Источники права Древней Индии	49
7.2 Общая характеристика Законов Ману	50
7.3 Правовое регулирование имущественных отношений	52
7.4 Обязательственное право	52
7.5 Брачно-семейное право и наследование	53

7.6	Уголовное право	55
7.7	Судебный процесс	58
8	Государство Древнего Китая	61
8.1	Древнекитайская цивилизация. Традиционное и рациональное в государственно-правовом устройстве	61
8.2	Особенности развития древнекитайского общества	62
8.3	Государственный строй: последовательная смена династий	63
9	Право Древнего Китая	67
9.1	Противоборствующие учения: конфуцианство и легизм	67
9.2	Правовое регулирование имущественных отношений	69
9.3	Обязательственное право	70
9.4	Брачно-семейное право	70
9.5	Уголовное право	71
9.6	Судебный процесс	72
10	Государство в Древних Афинах	74
10.1	Образование государства в Афинах. Реформы Тесея	74
10.2	Реформы Солона и Клисфена	76
10.3	Афины в V–IV вв. до н.э.	77
10.4	Упадок афинской демократии	79
11	Афинское право	81
11.1	Общая характеристика афинского права	81
11.2	Правовое регулирование имущественных отношений	83
11.3	Обязательственное право	83
11.4	Брачно-семейное право и наследование	83
11.5	Уголовное право	84
11.6	Судебный процесс	84
12	Государство Древнего Рима	86
12.1	Возникновение государства в Древнем Риме	86
12.2	Римская республика	89
12.3	Римская империя	98
13	Римское право	104
13.1	Система и источники римского права	104
13.2	Периодизация и систематизация римского права	109
13.3	Свод гражданского права Юстиниана	111
13.4	Римское право древнейшего периода	112
13.5	Римское право классического и постклассического периодов	119
14	Раннефеодальное государство франков	131
14.1	Этапы развития франкской государственности: династии Меровингов и Каролингов	131
14.2	Династия Меровингов	132
14.3	Правление династии Каролингов	134

15	Право франков. Салическая правда	139
15.1	Общая характеристика Салической правды	139
15.2	Правовое регулирование имущественных отношений	140
15.3	Обязательственное право	141
15.4	Брачно-семейное право и наследование	141
15.5	Уголовное право	142
15.6	Судебный процесс	144
16	Средневековое государство во Франции	147
16.1	Сеньориальная монархия во Франции	147
16.2	Сословно-представительная монархия во Франции	151
16.3	Французский абсолютизм	154
17	Право средневековой Франции	158
17.1	Общая характеристика права средневековой Франции	158
17.2	Правовое регулирование имущественных отношений	160
17.3	Обязательственное право	161
17.4	Брачно-семейное право и наследование	161
17.5	Уголовное право	162
17.6	Судебный процесс	164
18	Английское средневековое государство	166
18.1	Раннефеодальные королевства в Англии	166
18.2	Сеньориальная монархия в Англии	167
18.3	Сословно-представительская монархия в Англии	169
18.4	Английский абсолютизм	172
19	Английское средневековое право	174
19.1	Общая характеристика средневекового права Англии	174
19.2	Правовое регулирование имущественных отношений	175
19.3	Обязательственное право	176
19.4	Брачно-семейное право и наследование	176
19.5	Уголовное право	177
19.6	Судебный процесс	178
20	Средневековое государство в Германии	181
20.1	Становление и развитие раннефеодального государства в Германии. Священная римская империя германской нации	181
20.2	Сословная структура общества	182
20.3	Государственный строй	183
20.4	Период феодальной раздробленности в Германии	184
21	Право средневековой Германии	188
21.1	Общая характеристика германского права	188
21.2	Правовое регулирование имущественных отношений	189
21.3	Обязательственное право	190
21.4	Брачно-семейное право и наследование	190

21.5	Уголовное право	191
21.6	Судебный процесс	192
22	Арабский халифат	194
22.1	Возникновение централизованной теократической монархии	194
22.2	Государственный строй Арабского халифата	197
23	Мусульманское право	200
23.1	Общая характеристика мусульманского права. Источники права	200
23.2	Правовое регулирование имущественных отношений	202
23.3	Обязательственное право	203
23.4	Брачно-семейное право и наследование	204
23.5	Уголовное право	205
23.6	Судебный процесс	206
24	Средневековое государство Китая	208
24.1	Китай в эпоху правления династии Цзинь	208
24.2	Династия Суй	209
24.3	Танская империя	210
24.4	Династия Сун	212
24.5	Завоевание Китая монголами. Династия Юань	212
24.6	Династия Мин	213
25	Право средневекового Китая	215
25.1	Источники права средневекового Китая	215
25.2	Правовое регулирование имущественных отношений	216
25.3	Обязательственное право	216
25.4	Брачно-семейное право и наследование	217
25.5	Уголовное право	218
25.6	Судебный процесс	220
26	Средневековое японское государство	222
26.1	Образование феодального общества и государства в Японии	222
26.2	Сословная структура японского общества	223
26.3	Государственный строй средневековой Японии	224
26.4	Сёгунат как специфическая форма управления государством	226
27	Право средневековой Японии	229
27.1	Источники права средневековой Японии	229
27.2	Правовое регулирование имущественных отношений	232
27.3	Обязательственное право	232
27.4	Брачно-семейное право и наследование	233
27.5	Уголовное право	234
27.6	Судебный процесс	235
28	Государство и право Англии в Новое время	237
28.1	Английская революция XVII в. и возникновение новой государственности	237

28.2	Утверждение конституционной монархии в Англии	241
28.3	Британская колониальная империя	244
28.4	Эволюция английского права	246
29	Государство и право Франции в Новое время	251
29.1	Революция 1789–1794 гг. и становление конституционного строя . .	251
29.2	Государственный строй: от Первой республики к Первой империи .	258
29.3	Эволюция государственного строя от режима реставрации до Второй империи	261
29.4	Парижская коммуна	262
29.5	Образование Третьей республики	264
29.6	Развитие французского права в Новое время	265
30	Государство и право Германии в Новое время	270
30.1	Эволюция германской государственности	270
30.2	Конституции германских государств	271
30.3	Возникновение Германской империи	273
30.4	Государственный режим кайзеровской Германии	276
30.5	Право Германии в эпоху Нового времени	277
31	Образование Соединенных Штатов Америки.	
	Особенности развития государственности и права	281
31.1	Организация управления в североамериканских колониях Англии . .	281
31.2	Американская революция. Декларация независимости	283
31.3	Конституционное развитие США. Конституция 1787 г. Билль о правах 1791 г.	285
31.4	Гражданская война Севера и Юга. Государственно-правовые последствия	287
31.5	Создание правовой системы США, ее отличительные черты	289
32	Государство и право Японии в Новое время	294
32.1	«Реставрация Мэйдзи» и ее государственные последствия	294
32.2	Первая Конституция Японии 1889 г.	297
32.3	Эволюция судебной-правовой системы. Рецепция западноевропейского опыта	298
33	Государство и право Китая в Новое время	301
33.1	Империя Цин. Заключение неравноправных договоров со странами Запада	301
33.2	«Небесное государство» тайпинов	303
33.3	Политика «самоусиления». «Сто дней реформ»	304
33.4	Право. Цинский свод законов Дацин люйли	306
	Заключение	310
	Литература	311
	Глоссарий	312

ВВЕДЕНИЕ

История государства и права зарубежных стран — самостоятельная учебная дисциплина, которая изучается в качестве годового курса при различных формах обучения. Полный объем курса состоит из лекций, семинарских (практических) занятий, консультаций и экзамена.

«История государства и права зарубежных стран» как учебная дисциплина тесно связана с другими юридическими дисциплинами, такими как теория государства и права, история государства и права России, история политических и правовых учений, конституционное право зарубежных стран, международное право. Связь с другими юридическими дисциплинами определяется спецификой предмета курса данного курса. С одной стороны, в курсе «История государства и права зарубежных стран» используется понятийный аппарат иных юридических дисциплин. С другой — особо важное значение имеет то, что глубокое усвоение студентом материала данной дисциплины предполагает знание истории возникновения и развития зарубежных конституционно-правовых институтов, политико-правовых идей и иного материала, являющегося предметом названных юридических дисциплин.

Учебный курс включает в себя вопросы, связанные с характеристикой и сравнительно-правовым анализом основных государственно-правовых институтов ведущих государств мира. Изучение истории государства и права зарубежных стран связано также с повышением общей культуры студентов. Оно развивает самостоятельное политико-правовое мышление, помогает разобраться в особенностях становления и развития государственно-правовых институтов и в их конституционном закреплении. Знание истории способствует правильной оценке происходящих в современном мире событий и явлений. Благодаря этому можно понять перспективы развития государственности в России и в различных странах мира.

Изучение курса «История государства и права зарубежных стран» имеет еще и объективную практическую значимость. Исторический опыт развития современных зарубежных стран представляет, безусловно, социальную ценность. Он показывает, что строительство современной демократической Российской Федерации возможно с учетом достижений мировой цивилизации и на основе собственного исторического опыта.

Изучение данной учебной дисциплины предусматривает не только слушание лекций и работу на семинарских занятиях. Студенты должны прилагать усилия к самостоятельному изучению истории государства и права зарубежных стран. Для

овладения курсом необходимо обратиться к многочисленным учебникам и различным учебным пособиям, изданным в последние годы. Каждый из них имеет свою научную ценность, поэтому студенты свободны в выборе того или иного учебника. Кроме того, прилагается список дополнительной литературы, который поможет в самостоятельном освоении курса «История государства и права зарубежных стран».

Соглашения, принятые в книге

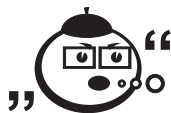
Для улучшения восприятия материала в данной книге используются пиктограммы и специальное выделение важной информации.



.....
 Эта пиктограмма означает определение или новое понятие.



.....
 Эта пиктограмма означает внимание. Здесь выделена важная информация, требующая акцента на ней. Автор здесь может поделиться с читателем опытом, чтобы помочь избежать некоторых ошибок.



.....
 Эта пиктограмма означает цитату.



..... **Выводы**

Эта пиктограмма означает выводы. Здесь автор подводит итоги, обобщает изложенный материал или проводит анализ.



..... **Контрольные вопросы по лекции**

Лекция 1

ПРЕДМЕТ, МЕТОДОЛОГИЯ И ПЕРИОДИЗАЦИЯ КУРСА «ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН»

- 1. Предмет науки истории государства и права зарубежных стран и ее место в системе юридических наук*
- 2. Методология науки и курса истории государства и права зарубежных стран*

1.1 Предмет науки истории государства и права зарубежных стран и ее место в системе юридических наук

История государства и права зарубежных стран как научная дисциплина изучает эволюцию структур, институтов и механизмов государственной власти, а также развитие системы права в целом и отдельных отраслей права.



.....
История государственных и правовых явлений в данном курсе изучается в определенных пределах, как временных, так и пространственных. Временными пределами являются момент возникновения государственности и сегодняшнее состояние государственной и правовой систем. Хронологически этот период охватывает с IV–III тыс. до н.э. по XX в. Пространственными — территории, занимаемые теми или иными государствами на протяжении всего исторического времени.
.....

История государства и права изучает как отдельные факты, прежде всего юридические, так и закономерности исторического развития. Главная задача курса — выявление основных причин и следствий таких явлений, как возникновение, расцвет и упадок государственных и правовых систем и институтов. К ним относятся, главным образом, органы государственной власти и юстиции. Организация и деятельность этих органов рассматривается как в отдельности, так и в целом, в системе.

В истории права главное внимание уделяется созданию правовых систем, кодификаций, а также отдельных правовых актов. В курсе изучается процесс возникновения различных отраслей права и анализируется содержание и структура наиболее значимых юридических норм.

История государства и права изучает юридический быт и правовую культуру народов, населяющих различные территории. Государство возникает на основе племенных территориальных объединений. Право рождается из обычая. Эти факты являются исходными для изучения процесса государственно-правового развития.



Выводы

Таким образом, предметом истории государства и права зарубежных стран являются государство и право отдельных стран в процессе их становления и развития в определенной конкретно-исторической обстановке и хронологической последовательности, выявление их специфики и многообразия, с одной стороны, и общих закономерностей развития — с другой.

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 отражает исторический процесс в абстрактной форме, не учитывая исторические случайности. 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 периоде.

История государства и права зарубежных стран взаимодействует с другими юридическими дисциплинами: историей отечественного государства и права (имеющей с ней общие задачи и различающейся по предмету изучения), историей политических и правовых учений. Проблематика последней — возникновение, развитие и эффективность государственных и правовых учений, их связь с определенными историческими периодами. Идеи, учения, господствующие в той или иной стране в определенное время, многообразны. В связи с этим важно выяснить, в какой степени и каким образом они оказали влияние на развитие государственности, права в конкретной стране.

1.2 Методология науки и курса истории государства и права зарубежных стран

Познание в области истории государства и права не должно сводиться к описанию фактов и событий исторического прошлого. Оно предполагает их осмысление, что требует, в свою очередь, использования научных методов исследования.



.....

Главная методологическая предпосылка курса — историческая преемственность в развитии государства и права. Все государственные и правовые явления вырастают из предшествующих и трансформируются в будущие формы. Все явления рассматриваются в единой исторической перспективе. Развитие может осуществляться плавно (эволюция) или скачкообразно (революция); возможны возврат к утраченным институтам, разрыв или прекращение дальнейшего развития. История государства и права наряду с изучением фактов должна выявлять также условия, причины и закономерности, приводящие к изменениям в государстве и праве.

.....

Широкий диапазон накопленных концептуальных установок позволяет объяснить развитие государства и права с различных позиций. До середины 80-х гг. XX в. в отечественной историко-правовой науке господствовал материалистический подход. Затем получил распространение методологический плюрализм. Формационный подход был дополнен цивилизационным, что позволило восстановить исторический процесс развития государственных и правовых институтов в более полном виде.

Методология истории государства и права складывается из совокупности методов и принципов получения научного знания, которые применяются в рамках того или иного концептуального подхода. В данном курсе используются как общие для всех наук методы, так и специальные.

Основными общими методами являются следующие.

1. Исторический подход к явлениям и процессам в обществе и государстве. Исторический метод предусматривает историческое исследование возникновения и развития государственно-правовых институтов, способствует оптимальному направлению изучения их сущности, тенденций развития. Причем последнее может быть проведено, по меньшей мере, в двух относительно самостоятельных, но взаимосвязанных ракурсах. Первый предполагает выявление конкретно-исторических закономерностей развития. Второй связан с раскрытием общих закономерностей на базе конкретных исторических исследований, охватывающих значительный пространственно-временной отрезок истории государственности.
2. Логический метод позволяет рассматривать исследуемые явления на высшей стадии их развития, когда они приобретают наиболее зрелую форму, что способствует лучшему пониманию предыдущих стадий развития государственного аппарата, судебных органов, правовых систем. Задачей

логического метода является раскрытие роли, которую отдельные элементы системы (например, правовой системы) играют в составе развитого целого. Логический метод позволяет установить то, что скрыто за внешней формой или картиной события, за множеством несущественных и случайных деталей. В отличие от исторического, этот метод требует не столько наблюдения, сколько анализа. Оба эти метода дополняют друг друга, ибо исторический метод имеет свои познавательные пределы.

3. Методы индукции и дедукции. Они тесно примыкают к логическому методу и предполагают использование всего богатства знаний, накопленных историей, философией и теорией. Индуктивный метод — способ исследования и изложения, при котором от наблюдаемых частных фактов переходят к выделению принципов, общих положений теории, установлению закономерностей. Противоположный индуктивному методу, дедуктивный метод представляет собой такой способ исследования и изложения, при котором из общих теоретических положений, установленных принципов, закономерностей делаются частные выводы и заключения.
4. Метод классификации облегчает сбор материала и организацию исследовательской деятельности, помогает выработке научной терминологии, способствует открытию новых закономерностей, обеспечивает систематизацию. В основе метода классификации лежат единство и разнообразие объективной реальности, познание которой требует, с одной стороны, объединения сходных явлений, а с другой — обособления их по отличительным признакам.



Контрольные вопросы по лекции 1

1. Что изучает государственно-правовая история?
2. Каковы место и роль данной дисциплины в системе научного знания?
3. Какие методы используются при изучении истории государства и права?

Лекция 2

ГОСУДАРСТВО ДРЕВНЕГО ЕГИПТА

1. *Ранние поселения на территории Египта*
2. *Периодизация истории Египта*
3. *Социальная структура древнеегипетского общества*
4. *Политический строй государства фараонов*

Государство Древнего Египта сложилось на северо-востоке Африки, в долине, расположенной по нижнему течению реки Нил. Достоверно неизвестно, когда возникли первые государственные образования, но уже к III тыс. до н. э. государство в Египте уже сложилось.

Разложение общинных порядков в Египте происходило медленно, что тормозило развитие частнособственнических отношений и рабовладельческого строя.

Ко времени образования единого египетского государства на его территории было примерно сорок отдельных протогосударственных образований — номов, во главе с номархами. В результате длительных кровопролитных войн, покорения слабых номов сильными северные и южные номы сначала объединяются в Нижнеегипетское и Южноегипетское царства, а затем к концу IV тыс. до н. э. сливаются в единое государство.



.....
Историки подразделяют период существования государства на пять этапов.
.....

Раннее царство (3000–2778 гг. до н. э.) — период царствования первых династий египетских фараонов, в течение которого происходил сложный и длительный процесс создания и укрепления единого государства.

Первый царь, позже именуемый фараоном (др.-египетское per-aa = «большой дом»), известный по Манефону¹ как Менес (Мина, согласно древним надписям, царь Верхнего Египта Нармер Хор Аха) объединяет Верхнее и Нижнее царства Египта в единое государство, что символизировала двойная красно-белая корона. Столицей государства становится Мемфис («Белые стены» или «Хет-ка-Птах» — «Храм ка Птаха») на границе Верхнего и Нижнего Египта. Для правителей строятся мастабы (глинобитные гробницы) около города Тине. После смерти Менеса правят еще 7 или 8 царей I династии — «Последователи Хора (бога-сокола)».

Египетское государство этого времени напоминает древний, достаточно примитивный племенной союз. Фактически землей владели общины, однако государственная власть считала себя верховным собственником всей земли и взимала в свою пользу часть доходов свободного населения общин. Основную массу населения составляли свободные крестьяне-общинники.

Вместе с тем это единство было непрочным, и в течение всей истории Раннего царства не прекращалась борьба между верхнеегипетскими завоевателями и Нижним Египтом.

Во главе государства стоял царь (фараон). Его окружал многочисленный двор, состоявший из множества придворных чинов и различных прислужников. Значение царской власти подчеркивалось полным обожествлением ее носителей.

Рабовладельческая знать обладала важными должностями в самом царском хозяйстве.



Выводы

Данный период характеризуется формированием государственного аппарата. Постоянное войско только формировалось, хотя государство вело многочисленные войны с соседними племенами.

Древнее царство (2778–2263 гг. до н. э.). На этом этапе происходит окончательная централизация государства путем объединения Верхнего и Нижнего Египта.

Социальная система Древнего Египта представляла собой четкую пирамиду, на вершине которой стоял фараон, обладавший абсолютной властью (законодательной, исполнительной, судебной) и считавшийся богом. Он был самодержавным владыкой Египта, верховным собственником земли и всего, что на ней обитало и произрастало.

Особую роль в египетском обществе играли жрецы. Они были окружены всеобщим почитанием, поскольку считалось, что жрецы обладают необходимыми знаниями о загробном мире. Жрецы служили опорой царской власти, прославляя фараонов; последние в свою очередь освобождали храмовые хозяйства от налогов и отработок на государство.

¹Манефон (др.-греч. Μανέθων; лат. *Manetho*), точнее Манетон из Себеннита — древнеегипетский историк и жрец из города Себеннита в египетской Дельте, живший во времена правления в Египте эллинистической династии Птолемеев, в конце IV — первой половине III вв. до н. э.

Основной рабочей силой в государстве были крестьяне-общинники. Они объединялись в так называемые «рабочие отряды», использовавшиеся для работ в сельском хозяйстве, на строительстве различных сооружений, рытье каналов, прокладке дорог и др.

Рабство еще не получило большого распространения, хотя рынок рабов уже существовал. Как правило, рабы использовались для работы в домашнем хозяйстве.

Государственный строй характеризуется централизацией управления. Используя религиозную идеологию обоготворения царя и его деяний, знать укрепляла авторитет фараона и свое положение. В руках фараона сосредоточилась законодательная, исполнительная и судебная власть. Мероприятия по орошению, суд, назначение на должности, военные походы, государственное строительство — все это осуществлялось по приказам царя.

Важнейшие должности в государстве занимали, как правило, члены царского рода.



.....
*Первым лицом в государственном управлении после фараона был верховный **сановник** (**джати** или **визир**). Джати первоначально являлся жрецом города — резиденции правителя. Вместе с тем он был начальником царского двора, ведал придворным церемониалом, канцелярией фараона, направлял деятельность верховных судебных органов. Ведал местным управлением. Однако ему в течение почти всей истории Египта не доверялось руководство военным ведомством.*

Регулярной армии в Древнем царстве не существовало. Армия создавалась из ополченцев, призывавшихся по все стране. В мирное время ополченцы занимались своим хозяйством. Во главе военных отрядов выступал или сам фараон, или назначаемый им сановник. Кадрового офицерского состава не было.

В этот же период были созданы важнейшие ведомства государства: военное ведомство, ведомство общественных работ, финансово-податное, судебное.

Древние общинные суды все больше вытеснялись представителями царской юрисдикции. Высшей судебной инстанцией являлся фараон, который в экстренных ситуациях назначал особых судей из числа наиболее доверенных лиц для разбора тайных дел, связанных с преступлениями государственной важности.

Территория государства делилась на номы, во главе которых стояли правители — номархи, осуществлявшие хозяйственное управление номом.



Выводы

.....
 К концу эпохи Древнего царства власть фараонов стала ослабевать. Номинально вся страна считалась собственностью фараона. Однако к концу эпохи Древнего царства высшая аристократия фактически добилась почти полной независимости. Во многих номах правление переходило по наследству от отца к сыну.



.....
 Упадок царской власти приводит к наступлению в Египте «смутного времени», так называемого *Первого переходного периода*, характеризующегося социальными потрясениями, раздробленностью и ожесточенной борьбой за новое объединение страны.

В правление VII и VIII династий власть мемфисских фараонов была лишь номинальной, в Египте царила политическая анархия. Власть перешла в руки номархов («градона начальников»). Утрата государственного единства стала причиной развала общеегипетской ирригационной системы, вызвавшего экономический кризис и массовый голод.

Неспособность номов собственными силами справиться с экономическими трудностями усилила объединительную тенденцию. Первым претендентом на роль «собирателя» египетских земель стал Гераклеополь. Его правителям удалось подчинить Дельту и верхнеегипетскую область Тина, отразить вторжения кочевников и укрепить северные границы. Начиная с Ахтоя (Хети), они претендовали на титул царей всего Египта (IX–X династии).

В своей борьбе за объединение Египта Гераклеопольское царство встретило соперника в лице образовавшегося на юге Фиванского царства, контролировавшего долину Нила от Абидоса до 1-го порога. Их конфронтация завершилась в конце XXI в. до н. э. победой Фив при фараоне Ментухотепе II (2056/2046–2005/1995 гг. до н. э.), основавшего XI династию. Целостность Египетского государства была восстановлена.

Среднее царство (2160–1785 гг. до н. э.). К концу эпохи Древнего царства на местах выдвинулись номовые владетельные роды, что привело к усилению местной знати. Ее поддерживали широкие круги населения. В результате страна распалась на полунезависимые области. Общеегипетская власть фараонов приходит в упадок.



.....
 Общественные отношения в эпоху расцвета Среднего царства отмечены двумя важными чертами: с одной стороны, происходит значительный рост рабовладения в частных хозяйствах и изменяется положение землевладельцев. С другой стороны, расслоение сельских общин приводит к образованию слоя мелких собственников — неджесов (маленьких). Разбогатевшие представители среднего слоя населения проникали в среду жречества и чиновничества, становились писцами, торговцами. Их называли сильными неджесами.

Начало эпохи Среднего царства ознаменовано почти неограниченной властью номархов. В период расцвета Среднего царства фараоны, стремясь к объединению государства и укреплению царской власти, пытаются ограничить власть номархов, заменяя старых, независимых правителей областей новыми, послушными царской власти.

В правление Амменемхета III (1844–1797 гг. до н. э.) происходит усиление могущества государственной власти. Хотя ему и удалось ослабить власть номархов, но это не уничтожило общественных противоречий, раздиравших древнеегипетское общество, что способствовало завоеванию Египта гиксосами.



.....
 Между Средним и Новым царством находится так называемый
Второй переходный период.

После падения XIII династии Египет распадается на самостоятельные номы. Претендующая на звание общеегипетской, XIV династия, утвердившаяся в Ксоисе, фактически контролирует лишь часть Дельты.

Около 1675 до н. э. в Египет вторгаются гиксосы, создавшие в середине XVII в. до н. э. обширный племенной союз на территории Палестины и северной Аравии. Они захватывают Дельту и делают своей столицей крепость Аварис в восточной ее части.

Гиксосские вожди принимают титул фараона (XV–XVI династии). Однако им не удается добиться реального подчинения всей долины Нила, под их властью фактически находится только Нижний Египет. Хотя часть верхнеегипетских номархов и признает владычество гиксосов, эта зависимость остается скорее формальной, и она ограничивается уплатой дани.

На юге Верхнего Египта образуется самостоятельное Фиванское княжество. Лишь в начале XVII в. до н. э. гиксосскому фараону Хиану удается установить контроль над всем Верхним Египтом. Но после его смерти Фивы вновь обретают независимость, и фиванские правители провозглашают себя фараонами (XVII династия). Последний ее представитель, Камос (1554–1549 гг. до н. э.), подчиняет остальные верхнеегипетские номы и, несмотря на противодействие знати, начинает при поддержке рядовых воинов борьбу за изгнание гиксосов. Он совершает успешный поход в Дельту и принуждает их отступить к Аварису.

Решающего перелома в войне с чужеземцами добивается брат и наследник Камоса Яхмос I (1549–1525 гг. до н. э.). Он одерживает несколько побед и захватывает после трехлетней осады Аварис. Изгнание гиксосов завершается взятием крепости Шарухен в южной Палестине ок. 1554 до н. э.

Новое царство (1580–1085 гг. до н. э.). Именно в эту эпоху в Новом царстве благодаря успешным военным кампаниям Яхмоса I, Тутмоса I (1504–1492 гг. до н. э.) и Тутмоса III (1479–1425 гг. до н. э.) была создана крупнейшая по территории египетская держава, простиравшаяся от IV или даже V порога Нила в Куше (Южной Нубии) на юге до реки Евфрат и юга Анатолии на севере, а Египет стал наиболее влиятельной силой на Ближнем Востоке.

Государственный строй характеризуется укреплением системы централизованного бюрократического управления. Страна была разделена на два административных округа: Верхний и Нижний Египет, которые в свою очередь делились на номы. Во главе каждого нома стоял особый наместник фараона (номарх), что еще больше способствовало централизации управления.

Отличительной чертой государственного строя данного периода является то, что служившая знать отодвигает на второй план знать аристократическую, пользуясь покровительством фараонов.



.....

Первым и высшим сановником оставался джати. Он ведал установлением придворного церемониала, всеми канцеляриями, управлением столицы, распоряжался земельным фондом и системой водоснабжения. Ему принадлежали и высшие судебные полномочия. Он рассматривал жалобы, поступавшие фараону, ежедневно докладывал ему о наиболее важных событиях в государстве, непосредственно следил за выполнением полученных от фараона указаний.

.....

Под непосредственным контролем джати находились главы специализированных управлений: «начальник дома оружия», управляющий военным ведомством, отвечавший за вооружение, снабжение армии, строительство крепостей, управляющие «белыми домами» — ведомствами по сбору и распределению продуктов, изделий ремесла и т. д.

В качестве важных сановников государства источники называют главного казначея, «начальника работ», отвечавшего за бесперебойную работу оросительной системы.

Управленческий аппарат древнеегипетского государства был слабо дифференцирован, несмотря на свою многочисленность. Почти все чиновники были одновременно связаны с хозяйственной, военной, судебной и религиозной службой. Причем со временем прямая связь царских чиновников с деятельностью тех или иных хозяйственных подразделений возрастала и одновременно падала их роль в религиозной сфере. В Новом царстве религиозные функции были сосредоточены в руках замкнутой касты жрецов, противостоящей царским чиновникам.

Слабая дифференциация государственного аппарата определила существование особых групп лиц, получивших название «послушных призыву». Каждая из этих групп не была однородной. В одну из них входили лишь крупные сановники, придворные фараона, в другую вместе со свободными входили и рабы, в третью — только рабы. Эти группы лиц занимали определенное место в управлении.



.....

«Послушные призыву» — это те, кто мог непосредственно выслушать и должен был выполнить приказ своего господина. Одно и то же лицо могло иметь «послушных призыву» и состоять в группе «послушных призыву» своего господина.

.....

Особую роль играла группа «больших послушных призыву», состоявшая из придворных, крупных вельмож, государственных деятелей, телохранителей царя. Часть своих управленческих функций они могли передавать своим «послушным призыву». Зачастую они совмещали ряд должностей, получая за каждую из них должностное земельное владение.

В XII–XI вв. до н. э. Новое царство приходит в упадок. После скорой смерти молодого фараона Тутанхамона (1347–1337 гг. до н. э.) XVIII династия пала, а престол перешел сначала к Эйе (1323–1319 гг. до н. э.), затем — к Хоремхебу (1333–

1305 г. до н. э.), восстановившему былую мощь страны до уровня, достаточного для эффективной борьбы с хеттами за Восточное Средиземноморье, и, наконец, к престарелому визирю Рамсесу I (1305–1303 г. до н. э.) и его наследнику и соправителю Сети I (1303–1289 г. до н. э.). Тем временем началась вражда между египтянами и хеттами, так как последние за правление Эхнатона (1364–1347 г. до н. э.) и Тутанхамона заняли Сирию, принадлежавшую египтянам. Противостояние закончилось при фараоне Рамсесе II Мериамоне (Великом) (1289–1224 г. до н. э.) из XIX династии (1305–1186 г. до н. э.). Он сумел вывести часть своей армии из ловушки, подготовленной ему хеттами в битве под Кадешем в 1284 до н. э., а через некоторое время вновь напал на Хеттское царство и в 1270/1269 до н. э. подписал с царем Хатти Хаттусили III¹ мирный договор — древнейший договор, текст которого сохранился до нашего времени.

После Рамсеса II начался медленный закат Египта. В исторических документах сообщается о волнениях, вторжениях «Народов моря» из Балканского и Малоазийского региона, которые с большими усилиями смог отразить фараон Мернептах (1224–1204 г. до н. э.), тринадцатый сын Рамсеса II, в 1219 г. до н. э., и отсутствии порядка ок. 1186 г. до н. э. Стабилизировать ситуацию удалось вельможе Сетнахту, который стал основателем XX династии (1186–1069 г. до н. э.). Его преемник получил имя Рамсес III (1184–1153 г. до н. э.). Он восстановил боеспособность армии, победив армию и флот «народов моря» и союзных им ливийцев в 1173 г. до н. э.

После смерти Рамсеса III все последующие правители династии носили имя Рамсес, откуда и получили общее название Рамессиды, однако не обладали удачливостью своих предшественников. Авторитет некогда могучего государства упал, а бюрократический аппарат стал распадаться.



.....
 После смерти Рамсеса XI (1069 г. до н. э.) XX династия прекратилась: жрец Амона-Ра Херихор провозгласил себя новым фараоном, что дало начало *Третьему переходному периоду* (1069–664 г. до н. э.).



Выводы

.....

Разделение Египта привело к распаду единого царского хозяйства, фундамента государственной централизации. Царские поместья в номах оказываются в руках местной знати и жречества. Условные держания чиновников становятся их собственностью. Повсеместно, особенно на юге, возрастает могущество храмов. Больше не существует силы, способной консолидировать ресурсы общества для проведения активной внешней политики.

.....

¹Царь Хеттского царства, правил приблизительно в 1275–1250 годах до н. э.

Египет перестает быть великой державой Восточного Средиземноморья и утрачивает последние остатки своих чужеземных владений, ослабевает контроль даже над сильно египтизированной Нубией.

Позднее царство (664–332 гг. до н.э.). Это период борьбы за восстановление независимости Египта, тяжелых войн и иноземных вторжений, окончившийся завоеванием страны Персидской империей и затем Александром Македонским.

В это время резче, чем прежде, обозначилось деление общества на свободных и рабов. Получили распространение сделки по самопродаже в рабство. Росло обнищание основной части свободного населения, значительная часть которой находилась в зависимости от казны, храмов, знати.

Привилегированным сословием наряду со жречеством становится воинское. Военную опору власти фараона составляли иноземные наемники.

Костяк местной знати, как и ранее, составляли номархи и городские правители. Прочие представители чиновной знати мало чем отличались от своих предшественников: это были верховный сановник, хранитель сокровищницы, хранитель казны, начальники работ, судьи и т. д.



Контрольные вопросы по лекции 2

1. Как управлялось древнеегипетское общество?
2. Какие основные периоды следует различать в истории древнеегипетского общества?
3. Каковы основные социальные слои древнеегипетского общества?
4. Какое место в общественной иерархии занимали жрецы?
5. Почему правители Древнего Египта провозглашались живыми богами? Приведите примеры, свидетельствующие об этом.
6. Каково было территориальное устройство Древнего Египта?
7. Дайте характеристику режима правления в Древнем Египте.

Лекция 3

ПРАВО ДРЕВНЕГО ЕГИПТА

1. *Источники права Древнего Египта*
2. *Правовое регулирование имущественных отношений*
3. *Обязательственное право*
4. *Брачно-семейное право и наследование*
5. *Уголовное право*
6. *Судебный процесс*

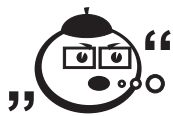
3.1 Источники права Древнего Египта

Письменные источники, которые сохранились до наших дней в форме папирусных документов и надписей на каменных плитах или памятниках, очень скудны и фрагментарны. Тем не менее их анализ позволяет констатировать, что древнеегипетское право было достаточно развитым для своего времени.



.....
Источником права в Древнем Египте первоначально были обычаи, тесно связанные с мифическими предписаниями и религиозными нормами.
.....

В древнеегипетской мифологии есть описания различных правовых процедур и юридических символов. Именно египтяне стали рассматривать весы в качестве символа правосудия, справедливого суда.



.....
К весам приравнивали самого фараона: «Ты весы... твой язык — стрелка весов, твое сердце — гири, твои уста — коромысло»¹.

Символом, олицетворявшим саму справедливость, выступало соответствующее божество: сначала бог Осирис, а впоследствии — богиня справедливости и порядка Маат.

Начиная с эпохи Древнего царства роль верховного жреца выполнял джати, совмещавший административные обязанности с жреческими и судейскими функциями. Определенная часть жрецов специализировалась на толковании указаний храмовых оракулов. Решение, вынесенное оракулом в стенах храмового суда, не могло быть опротестовано даже высшими государственными чиновниками.



.....
 Большое значение в качестве источника права имело законодательство фараонов. Оно было подвижным, а сам фараон рассматривался как постоянно деятельный живой источник своих законов. Возможно, поэтому в истории права Древнего Египта были редкими попытки крупных систематизаций законодательства.

Наиболее известными являются четыре свода древнеегипетского права: при фараоне первой династии Менесе (начало III тыс. до н. э.), при фараоне Джосере (в эпоху Древнего царства), при Рамсесе II Великом (XIII в. до н. э.) и при фараоне XXIV династии Бокхорисе (720–715 гг. до н. э.). От «законов» (хеп) отличались «наказы» фараона, или инструкции (теп-ред), узаконения, регулировавшие должностное право и адресованные джати, жрецам, воинам, ремесленникам и др.

В ряде случаев силу источника приобретали судебные решения фараона или джати, административные распоряжения должностных лиц, а также международные договоры.

3.2 Правовое регулирование имущественных отношений



.....
 В Древнем Египте особое внимание уделялось регулированию имущественных отношений и, прежде всего, земельных отношений.

Был составлен свод всех земель страны, в котором земли были расписаны по держателям полей (храмы, управления царской администрации, конкретные ли-

¹История государства и права зарубежных стран: учебник: в 2 т. 3-е изд. Том 1: Древний мир и Средние века / отв. ред. Н. А. Крашенинникова и О. А. Жидков. М., 2008. С. 111.

ца). Являясь верховным собственником земли, фараон мог жаловать землю в качестве вознаграждения за службу вместе с государственными рабами. Такие земельные владения приобретали статус временного частного землевладения (джет), хотя государственные чиновники продолжали управлять этими землями и взимать с них часть дохода. Постепенно эти землевладения приобретали статус частной собственности.

В указах о назначении на должность устанавливалось, что, во-первых, должностное владение неделимо; во-вторых, его нельзя было унаследовать без назначения на ту же должность; в-третьих, было запрещено пользоваться двумя неделимыми должностными владениями во избежание путаницы при исполнении связанных с правом владения обязанностей.

Сохранение верховной собственности на землю за фараоном усложнял порядок передачи права собственности на землю, который сопровождался многими формальностями, ритуалами и т. д. Так, после составления договора купли-продажи, скрепления его клятвенными заверениями и религиозного освящения совершался торжественный обряд ввода покупателя во владение в присутствии царского или храмового сановника.

В состав царско-храмового хозяйства помимо землевладения входили виноградники, каменоломни, медные и серебряные рудники, зернохранилища и проч. Все водные источники в Древнем Египте считались собственностью фараона и облагались особым налогом.

Согласно преданию жрецам издревле принадлежала третья часть земель Египта, предназначенная для службы богам и предкам и исполнения священных обрядов. Храмовое землевладение отличалось особым правовым режимом: пользовалось покровительством фараона как «земля богов», освобождалось от ряда налогов и повинностей на основе специальных иммунитетных грамот, нередко сопровождалось составлением так называемых контрактов сообщества или партнерства, которые заключались между жрецами и трудовым населением округа.

Остальной земельный фонд поступал в непосредственное управление общинных старост (крепов), которые получали участок земли за пределами общины из фондов фараона или местного храма. Но земли крестьян также считались собственностью фараона, и за пользование землевладельцы-общинники платили налог в качестве арендной платы. Земельный надел мог передаваться по наследству только по мужской линии и при условии правильного культивирования почвы наследодателем.



.....
«Царские хемуу»¹ получали личные наделы в поместьях храмов и вельмож с обязанностью выплачивать налоги продуктами сельского хозяйства.

Выделялось также землевладение «дворцовых хентиуше», служащих номинальных храмов египетских фараонов, которые являлись мелкими собственниками

¹«Хемуу нисут» («царские хемуу») — полусвободный, зависимый работник или государственный крестьянин.

средств производства. Отдельную категорию составляла семейная собственность, находившаяся под контролем старшего члена семьи.

Иная недвижимость (жилые дома, сады и проч.) и все движимые вещи могли отчуждаться свободными египтянами без соответствующих обязанностей нести службу и с почти неограниченным правом распоряжения.

Особый правовой статус имела категория земель, на которых запрещалось возводить частные постройки или разбивать сады, так называемые «священные земли». К этим землям относились земли под дворцово-храмовыми сооружениями, усыпальницами, стелами, обелисками, гробницами священных животных и птиц.

3.3 Обязательственное право

Древнеегипетское право знало ряд договоров, среди них: договор займа, найма, купли-продажи, аренды земли, поклажи, товарищества. В многочисленных документах и надписях, касающихся оформления различных обязательств, встречаются клятвы, которые стороны произносят по требованию суда или по собственной инициативе.

Ряд контрактов сопровождался оформлением особого «документа об обеспечении», который фиксировал временный характер договорных отношений, ограничивая их, как правило, трехгодичным сроком. Гарантиями прав сторон также являлись расписки и право обращения в спорной ситуации в «дом судей».

В специальные «дома записей» (государственные архивы) поступали на хранение большинство деловых документов, удостоверявших характер и происхождение той или иной собственности, копии документов по купле-продаже и др.

За нарушение обязательств древнеегипетское законодательство предусматривало штраф в размере двукратной стоимости предмета обязательства. В сохранившихся источниках встречаются дела об оговорках, не связанных с нарушением обязательств по независящим от сторон причинам. В таких случаях договоры расторгались в судебном порядке, а стороны возвращались в первоначальное положение.

3.4 Брачно-семейное право и наследование

Для семейных отношений Древнего Египта было характерно довольно высокое положение женщины в семье. В подавляющем большинстве случаев женщина обладала теми же правовыми возможностями, что и мужчина. Брак заключался на основе договора между мужем и женой. Приданое жены оставалось ее собственностью, допускалась и передача жене всего имущества семьи. Развод был свободен для обеих сторон. Неверность мужа не наказывалась, ему разрешалось иметь наложниц. В то же время измена жены каралась смертью.

Наследование могло осуществляться как по закону, так и по завещанию. Наследниками по закону могли быть дети обоего пола. Завещание могли составить как муж, так и жена. Для передачи жене своего имущества муж должен был, как правило, ее удочерить.

3.5 Уголовное право

Право Древнего Египта знало следующие виды преступлений: преступления против фараона и государства (государственная измена, заговор против монарха, мятеж, разглашение государственной тайны), религиозные (убийство священных животных¹, чародейство), против личности (убийство, нарушение правил врачевания), против собственности (кража, обмеривание, обвешивание), преступления против чести и достоинства (прелюбодеяние, изнасилование).

Основной целью наказания было устрашение. В систему наказаний входили смертная казнь (сажание на кол, отдача на съедение крокодилам и др.), заключение в тюрьму, обращение в рабство, ссылка на каторжные работы, телесные и членовредительские наказания, лишение звания, денежный штраф, конфискация частных работ в пользу государства.

3.6 Судебный процесс

Судебный процесс носил обвинительный характер с устными выступлениями сторон и письменными или устными свидетельствами. В качестве доказательств служили свидетельские показания, клятвы. Дача показаний осуществлялась после принесения присяги, применялись судебные пытки.

Судопроизводство носило письменный характер. Применяя право, судьи должны были руководствоваться обычаями и традициями. Идеи о соответствии судебного решения точному предписанию закона еще, по-видимому, не существовало.



Контрольные вопросы по лекции 3

1. Каковы основные источники права Древнего Египта?
2. Охарактеризуйте правовое регулирование имущественных и брачно-семейных отношений.
3. Покажите особенности уголовного права Древнего Египта.
4. Охарактеризуйте судоустройство и судопроизводство Древнего Египта.

¹Например, в связи с тем, что одной из ипостасей бога солнца Ра был «великий огненный кот», преследовалось любое посягательство на жизнь представителей семейства кошачьих. В случае гибели кошки виновный приговаривался к смертной казни независимо от того, намеренно или случайно она была убита.

Лекция 4

ГОСУДАРСТВА ДРЕВНЕЙ МЕСОПОТАМИИ

1. *Ранние поселения Месопотамии*
2. *Шумеро-аккадское царство*
3. *Древнеавилонское царство*

4.1 Ранние поселения Месопотамии

3,5–3 тыс. лет до н. э. между реками Тигр и Евфрат, в центральной части современного Ирака, возникла развитая цивилизация. Так же, как и в Египте, благодаря строительству ирригационных сооружений, появилась возможность использовать речной бассейн для искусственного орошения полей, что обеспечивало многократное увеличение производства продовольствия и снабжение им населения.

Разветвленная система каналов обеспечивала возможность подачи воды на очень большие расстояния, что диктовало необходимость следить за исправностью оросительной системы. Это диктовало необходимость следования порядку, четкой организации общественной жизни.

Первые города-государства стали возникать здесь в конце IV — начале III тыс. до н. э. на месте постоянных поселений земледельцев, в центре которых были храмовые комплексы. Жрецы храма во главе с верховным жрецом выполняли простейшие функции управления.

Рост сельскохозяйственного и ремесленного производства способствовал укреплению городов, увеличению числа их населения. Имели место социальные различия, выделилась родовая аристократия, обладающая большими участками земли. Во многих крупных хозяйствах стал широко применяться рабский труд.

Вместе с усложнением управленческих функций в городах расширялся административный аппарат, состоявший из лиц, занимавшихся учетом земель, храмовым хозяйством, культом, общественными работами. Возникнув из органов общинного управления, этот аппарат выполнял новую социальную роль. Он стано-

вился аппаратом города-государства, осуществлявшим многообразные управленческие функции по отношению к другим общинам-селениям¹.

4.2 Шумеро-аккадское царство

Одной из наиболее древних цивилизаций, заложивших основы государственности, была шумерская. От этого народа получило название государство Шумер.

Период существования государственности шумеров охватывает около полутора тысяч лет. Шумеры поселились в низовьях реки Евфрат, недалеко от впадения ее в Персидский залив.

Население Шумера состояло из общинников, знати, имелись рабы и другие зависимые люди. Значительную роль играли храмы, жречество. Храмы были центрами управления всей жизнью людей: жрецы занимались измерением земельных участков, организовывали прокладку каналов, вели счет собранному урожаю, собирали с населения подати и т. д.

В течение длительного времени Шумер не представлял собой единого государства. Существовали соседские общины, начавшие объединяться вокруг храмовых центров, в которых религиозно-идеологическая функция сочеталась с организационно-хозяйственной. Храмовые центры постепенно трансформировались в города. Несколько соседских общин составляли округ из трех-четырех городов, правитель которых организовывал ирригационные работы.



.....
 Объединения городов представляли собой **военный союз**. Правители этих объединений назывались **энси** («господин сооруженный»), некоторые принимали **титул лугаля**.

Создавались и общинные коллективные органы (совет старейшин). Появлялась надобщинная администрация, в которую входили главный жрец храма, правитель и совет старейшин. Развитию надобщинной администрации способствовала необходимость ведения ирригационных работ.

Всего самостоятельных городов было несколько десятков, и между ними всегда шла борьба за влияние. Наиболее известными из шумерских городов-государств были Киш, Лагаш, Умма, Урук.



.....
 Главы городов (энси, лугали) избирались народным собранием либо советом старейшин, что свидетельствовало о пережитках патриархально-родовой демократии.

По решению народного собрания они могли быть низложены. Энси занимался военными вопросами, разбираал судебные дела, возглавлял работу по ирригации,

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 1. С. 63.

строительству храмовых, культовых сооружений. Постепенно его власть становилась наследственной.

Возникновение городов-государств вместе с набирающими силу процессами социального расслоения затронули прежде всего две племенные группы, населяющие Южное Двуречье: шумеров и аккадцев.

К концу III тысячелетия до н. э. различные племенные группы, населявшие Двуречье, окончательно слились, но сохранились названия основных его частей — Шумера на юге и Аккада на севере. Лидер одного из новых городов — Саргон I (2340–2284 гг. до н. э.) постепенно подчинил себе все города-государства. Произошло объединение шумеров с аккадцами, и возникло Шумеро-аккадское царство. Саргон стал именовать себя «царем Шумера и Аккада».

Саргон пытался осуществить политические и административные реформы, которые позволили бы создать систему единоличного правления. Установление единовластия происходило в борьбе с родовой аристократией, опиравшейся на советы старейшин.

Опорой Саргона было жречество, он задабривал храмы дополнительными льготами и дарами, установив при этом контроль за храмовыми хозяйствами. В ответ жрецы создавали идеологическую основу для укрепления царской власти.

Была создана социальная опора единовластия в лице новой знати, которая вытеснила родовую аристократию. Саргон поставил во главе городов-государств своих правителей, заменив наследственных энси. Его власть опиралась на сильную и постоянную армию. За службу воины получали земельные наделы из царского фонда.

Значительного подъема Шумеро-аккадское царство достигло при внуке Саргона I Нарам-Суэне (2237–2200 гг. до н. э.). Он существенно укрепил деспотическую власть, поставив во главе всех городов своих сыновей. При этом он, как и дед, опирался на поддержку жречества. Успешны были его завоевательские походы, он носил титул «царя четырех стран света». Однако впоследствии Шумеро-аккадское государство потеряло свою самостоятельность.

Затем вновь произошло возвышение Шумеро-аккадского царства. Политическая власть перешла к царю Ура — Ур-Намму (2047–2030 гг. до н. э.), который стал основателем III династии Ура.



.....
 Государственный строй Шумеро-аккадского царства в эпоху III династии Ура представлял собой классическую восточную деспотию.

Во главе государства стоял царь, обладавший неограниченной властью и носивший титул «царя Ура, Шумера и Аккада». Его власть легитимировалась религией. Верховного правителя практически обожествляли. Царю воздавались различные почести, был учрежден его культ. Жречество было подчинено царю.

Города-государства полностью потеряли свою самостоятельность. Вся страна была разделена на округа, которые управлялись назначаемыми царем наместниками (их по традиции называли энси), полностью подчиненными царю. Серьезную роль в государстве играла армия. В этот период армия была профессиональной

и состояла из наемников (кочевников-амореев) и воинов-колонистов, получавших за службу царский надел.

Нашествие племен из Ирана, центробежные стремления общинных объединений привели к краху Шумеро-аккадского царства. В 2003 г. до н. э., ослабленное внутренней междоусобицей, оно прекратило свое существование под ударами племен эламитов. Затем царство было завоевано кочевниками амореями.

В XIX в. до н. э. Двуречье представляло собой множество городов-государств, власть вождя (лугаля) в которых выражалась в форме ранней монархии.

Затем эта территория попала под власть Вавилона. Вавилонский царь Хаммурапи, победив местных правителей, создал мощную державу. Наступил новый этап в истории Междуречья — этап возвышения и господства Вавилона. Шумеро-аккадская цивилизация как политическая сила уже не возродилась, однако ее влияние распространилось на все месопотамские государства.

4.3 Древневавилонское царство

Крупнейшим и выдающимся по своему политическому влиянию в регионе стало с конца XIX в. до н. э. Древневавилонское царство. Вавилон, достигший своего социально-экономического и политического расцвета при царе Хаммурапи (1792–1750 гг. до н. э.), объединивший путем создания административных областей и округов, управляемых царскими сановниками, огромные территории от Персидского залива до Сирии, стал государством-империей с государственной идеологией — культом единого бога, «царя над богами» — Мардука.

Свободное население Вавилона состояло из граждан полноправных и неполноправных.



.....
Полноправные свободные граждане («авилум» — человек, муж) составляли основную массу населения. В большинстве своем они владели землей, несли имущественные и личные повинности в пользу государства. Полноправным гражданам противопоставлялись «мушкенумы» (покорные), лица более низкого социального статуса. Зависимость мушкенумов, видимо, определялась тем, что они не имели корней в общине.

Население различалось и по профессиональному признаку. Первое место занимали придворные служащие, из которых выделялись царские телохранители и высшее жречество, стоявшие в непосредственной близости к царю, различного рода военнослужащие.

В соответствии с важным государственным значением религии и храмов почетное положение среди других профессий занимали храмовые служащие. Жречество в Вавилоне не сложилось в оформленное сословие, в административном совете храма были представлены как жрецы, так и царские чиновники, должности жрецов продавались.

Довольно высокое положение в обществе занимало чиновничество, к нему предъявлялись большие требования, но власть наделяла их землей, которая могла переходить по наследству или обращаться в пенсию.

Средние ступени профессионально-служебной лестницы занимали купцы, ремесленники и поденщики.

Низший общественный слой составляли рабы. Рабы могли принадлежать царю, храму, частным лицам. Кроме военнопленных и приобретенных за деньги рабов значительная часть этого социального слоя состояла из порабощенных и ставших бесправными свободных лиц (например, преступников или несостоятельных должников). Они не могли быть собственниками. Имущество, которое имели рабы, наживалось с разрешения господина, считалось частью собственности господина и переходило к нему после смерти раба. Рабы рассматривались законом как вещи, находящиеся в полной собственности хозяина. Рабов продавали, закладывали. Повреждение их здоровья или лишение их жизни считалось не более чем повреждением или уничтожением имущества их господина, которому виновный обязан был возместить ущерб. Характерно, что право оговаривало не столько бесправие раба (это была норма для иноплеменника), сколько те или иные ограничения его прав.

Лишь некоторые категории рабов пользовались защитой закона. Это были рабыни, имевшие детей от своих владельцев. При этом такие дети считались свободными. Свободные дети раба наследовали половину его имущества, другая шла хозяину.

Рабы впоследствии стали все чаще выступать в качестве земледельцев-арендаторов, наделенных хозяйственной самостоятельностью. Некоторые рабы имели право не только вести свое хозяйство как свободные, иметь семью, но и владеть землями, домами, иногда значительным движимым имуществом, брать и давать ссуды другим рабам и свободным, нанимать для работы рабов и свободных. За ними признавалось, в отличие от старовавилонских времен, право выступать в суде в качестве истцов, ответчиков, свидетелей. Однако несмотря на это, рабы оставались в жесткой зависимости от своих хозяев и были обязаны выплачивать им ежемесячный оброк.



.....
 Государственный строй Древневавилонского царства был схож с государственным строем Древнего Египта. В руках царя была сосредоточена судебная, исполнительная власть, законодательная и верховная религиозная власть.

Царь мог быть низведен до состояния обычного человека, лишиться царственности в силу крайней опасности того дела, за которое он брался. Великий благодаря своей власти, в сравнении с подвластными ему народами, царь из-за своей человеческой природы, согласно месопотамской теологии, оставался лишь подданным по отношению к природе и олицетворяющим ее богам¹.

¹Прудников М. Н. История государства и права зарубежных стран: учебник для бакалавров. М., 2011. С. 64.

Во времена Хаммурапи продолжали существовать общинные органы управления, советы старейшин, общинные сходы, осуществлявшие некоторую административную и судебную власть на местах, поддерживавшие общественный порядок. Полномочия таких органов были значительно урезаны, но они сохраняли ряд административных, финансовых и судебных функций (управляли общинной землей, разрешали совместно с представителями царской власти спорные вопросы между общинниками и держателями наделов от царя, распределяли налоги и определяли размеры сборов и пр.).

Царь выступал главой большого управленческого аппарата. Об этом свидетельствуют сохранившиеся до наших дней около 60 приказов правителя своим наместникам в городах и отдельных областях, а также военачальникам, послам: о смещении и назначении чиновников, проведении переписи населения, строительстве каналов, взыскании налогов¹.

Как и в других древневосточных государствах, в ведении царя сосредоточивались и обширные хозяйственные полномочия: руководство ирригационным хозяйством, строительство храмов, регулирование цен на товары, ставок вознаграждения ремесленникам, врачам, строителям. При Хаммурапи купцы осуществляли функции царских агентов. С широким развитием ростовщичества была связана деятельность особых царских чиновников — государственных контролеров.

Страна была разделена на области, находящиеся под управлением царских чиновников, ответственных за сбор налогов, за поддержание порядка и за созыв ополчения, а также контролировавших назначаемых глав общин.

Некоторые самые древние и важные города (например, Вавилон) могли иметь особый юридический статус, поскольку рассматривались как находящиеся под защитой местного божества. Жители этих городов могли освобождаться от налогов, трудовой повинности, военной службы.

Сложными и противоречивыми были отношения между центральной властью и храмами. Храмы, опираясь на собственное крупное землевладение и значительное число зависимых от них лиц, стремились к экономической независимости. Лишь при Хаммурапи храмы почти полностью были подчинены царю в административном и хозяйственном отношении: он назначал жрецов и администраторов храмов, требовал отчета о хозяйственной деятельности.

В системе государственных органов различали центральные и местные органы управления. Существовали наместники царя на Севере и Юге, начальники областей и округов.

При Хаммурапи произошел отрыв постоянной армии от общинного землевладения. Воины стали получать наделы от царской семьи. Однако сохранялось и общинное ополчение. Профессиональные воины также выполняли полицейские функции.

В начале VII в. до н. э. халдейский царь Набопаласар (правил в 626–605 гг. до н. э.) сделал Вавилон своей столицей и основал Нововавилонское царство. Государство окрепло при Навуходоносоре II (605–562 гг. до н. э.) — сыне Набопаласара. Навуходоносор много сделал для возвеличивания Вавилона. В VI в. до н. э. Вавилония была завоевана Персией. Последним ее царем был Набонид (556–539 гг.

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 1. С. 74.

до н. э.). Именно ему пришлось изведать горечь поражения: вавилоняне были разбиты в своей столице. Во время осады города персы отвели русло реки в болота, а потом внезапно вторглись по безводному руслу в город, жители которого были захвачены врасплох и не смогли оказать достойного сопротивления. В этой битве погиб и сам Набонид.



Контрольные вопросы по лекции 4

1. Какие цивилизации существовали в Древней Месопотамии?
2. Охарактеризуйте общественный и политический строй Шумерского государства.
3. Дайте характеристику государственному аппарату Шумерского государства.
4. Что изменилось в государственном строительстве Шумера после его объединения с Аккадом?
5. Каковы причины возвышения и упадка Шумеро-аккадского государства?
6. Как управлялись города-государства?
7. Какие характерные черты были присущи общественному строю Древнего Вавилона? Почему древневавилонское общество называют иерархическим?
8. Какая форма правления и территориального устройства установились в период правления царя Хаммурапи?
9. Каков был государственный механизм Древневавилонского царства?
10. Каковы основания считать Хаммурапи выдающимся администратором и законодателем?

Лекция 5

ПРАВО ДРЕВНЕЙ МЕСОПОТАМИИ

1. *Шумеро-аккадское право. Источники шумеро-аккадского права*
2. *Законы царя Ур-Намму*
3. *Законы царя Липид-Иштара*
4. *Законы Билаламы*
5. *Свод законов царя Хаммурапи*

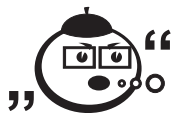
5.1 Источники шумеро-аккадского права

В государствах Древней Месопотамии основными источниками права стали писанные законодательные акты, принятые по воле правителей отдельных царств. Первые царские надписи не были законами в прямом смысле слова. Они содержали сведения о действительных или мнимых победах месопотамских царей, их благодеяниях жителям своей страны, городам, храмам, богам. Непременным атрибутом этих надписей являлось утверждение о восстановлении справедливости, о защите царем бедных, сирот, вдов и т. д.

К числу таких исторических документов и принадлежат так называемые реформы Уруинимгины, правителя царства Лагаша, относящиеся к 2400 г. до н. э. В них говорится о проведенных им реформах, об освобождении бедняков от долгов, побоев, произвольных поборов, о защите храмового имущества, на которое посягали прежние правители. Большинство правил устанавливало порядки неюридического характера в государственно-храмовом хозяйстве, гарантировало держателям наделов их права. Не будучи изложением действующих законов, первые надписи между тем заложили основу письменной традиции составления и обнародования законодательных повелений правителя.

5.2 Законы царя Ур-Намму

Законы царя Ур-Намму включали в себя до 35 правил-статей, детально регламентировавших имущественные, семейные и трудовые отношения.



.....

“ Законы Ур-Намму начинаются с пролога, содержащего сведения об исторических событиях, добрых деяниях царя, «установившего в стране справедливость, изгнавшего зло и раздоры». Далее следует изложение законодательных нововведений, в частности об установлении единой системы мер и весов как гарантии новых справедливых порядков: «дабы сирота не был отдаваем (во власть) богатого, вдова не была отдаваема (во власть) сильного, человек сикля (бедный) не был отдаваем (во власть) человека мины¹ (богатого)».

.....

Главная цель пролога, рассказывающего о справедливости и великих заслугах правителя, заключалась в том, чтобы обосновать угодность, обязательность царских постановлений и тем самым законность самой царской власти².

Законы карали лжесвидетельство в суде, членовредительство в драке, разного рода оскорбления. Охранялись брачно-семейные устои: разрешалось безнаказанно убить любовника неверной жены, допускался развод, о чем составлялся специальный договор.

В законодательстве проводились четкие социальные границы между рабовладельцами и рабами. Так, за попытку рабыни «равняться с госпожой» следовало своеобразное наказание — промывание рта водой с 1 кг соли. Законы Ур-Намму содержат статьи о вознаграждении за возвращение «человеку» (господину) его беглого раба (2 сикля серебра).

5.3 Законы царя Липид-Иштара

При Липид-Ишатре, правителе царства Исины (1935–1927 гг. до н. э.), из его законодательных распоряжений был создан один из древнейших сводов законов на шумерском языке, условно называемый «Кодексом Липит-Иштара» — прямой предшественник кодекса вавилонского царя Хаммурапи, ставший одним из первых кодексов в истории человечества. Кодекс Липит-Иштара первоначально состоял из 43-х статей, 9 фрагментов которых сохранилось в виде копий на глиняных табличках, обнаруженных при раскопках в Ниппуре.

Законы Липид-Иштара были призваны закрепить существующие экономические отношения в условиях усиления частной собственности, вызывавших появление новых прецедентов в отношениях личности и государства. Сохранившиеся до

¹Сикль и мина — денежные единицы в древнемесопотамских государствах. Сикль был равен 8,4 г серебра, мина — 60 сиклям.

²Прудников М. Н. Указ. соч. С. 61.

нашего времени примеры законов Липид-Иштара касаются правил и порядка найма рабочей силы и имущества, семейного права и права наследования, различных аспектов владения частной собственностью, отношений в земельном и долговом праве.

5.4 Законы Билаламы

Законы царя Билаламы, правителя царства Эшнунны (начало II тыс. до н. э.) — один из древнейших памятников права Древнего Востока. Памятник имеет огромное культурное и научное значение, так как может служить источником для исследования в области социальных отношений в обществе, нормах семейного, гражданского и уголовного права.

Законодательство состояло из 61-й статьи. Большое внимание уделяется регламентированию торгово-экономических отношений (устанавливается определенная плата в серебре за определенные товары или услуги), а также рабовладельческих отношений. На основании некоторых статей можно сделать вывод, что раб был полной собственностью хозяина и ответственность за убийство раба убийца несет только перед его хозяином. Основным видом наказания за различные проступки является денежный штраф, за серьезные преступления (убийство свободного, похищение девушки, нарушение границ частной собственности) предусматривалась смертная казнь. Уголовные дела рассматривал только царь.

5.5 Свод законов царя Хаммурапи

Правление царя Хаммурапи ознаменовано созданием сборника законов. Текст сборника разделен на три части. Первая часть — введение. После него следуют статьи Законов и, наконец, заключение. Всего Свод законов насчитывает 282 статьи, касающиеся отправления правосудия, защиты имущественных прав, торговых коммерческих операций, семейно-брачных отношений и др.

Положения Свода были основаны на шумерийских судебниках, старом обычном праве, современном законодательстве, для которых характерны примитивная правовая техника, формализм, символический характер норм. Свод не имеет четкой, обоснованной системы изложения правовых норм. Например, нормы уголовного права чередуются с процессуальными нормами, нормами, регулирующими имущественные отношения, и пр. Тексты составлены в основном в казуистической форме. Законы, как правило, начинаются со слова «если», после чего следует описание конкретной ситуации, к которой относилась соответствующая юридическая норма.



.....
 Вместе с тем внутренняя логика изложения правового материала все же присутствует. В законах нормы права группируются по предметам правового регулирования, а переход от одной их группы к другой осуществляется путем ассоциаций.

Кодекс Хаммурапи закреплял сословный строй государства. Это, по существу, первый известный сборник законов, предусматривающий многообразие форм личной зависимости (зависимость раба от господина, зависимость незамужней дочери от отца, зависимость сына от отца и т. д.).

Распространенной формой личной зависимости была долговая кабала, например в случаях, когда сын должника передавался храму. При этом по общему правилу должник, отрабатывающий свой долг кредитору, не был рабом. Срок отработки долга ограничивался тремя годами. Смерть от дурного обращения заложенного за долги сына должника в доме кредитора влекла за собой смерть сына кредитора.

В соответствии со строгой системой социальных ролей, отводимых в традиционном обществе каждому человеку, неравенство разделяло и свободных людей. Эта система определяла не только правовой статус индивида, отмеченный, как правило, тем или иным внешним знаком, но и правила его поведения, манеру одеваться и пр. Выход за рамки своей социальной роли и даже присвоение чужого знака влекли за собой наказание.



.....
 В государстве существовали различные виды земельной собственности: царские, храмовые, общинные и частные земли.

Царские и храмовые земли обрабатывались различными категориями зависимого люда, сдавались в аренду, передавались за службу воинам, тамкарам (купцам, состоящим на царской службе), жрецам и т. д. Крупные землевладельцы использовали труд рабов и наемных рабочих, мелкие — сами обрабатывали свою землю.

Общинная земля находилась или в коллективном владении (выгоны для скота, луга и пр.), или в частносемейном. Свободный общинник-крестьянин обладал правами на свой земельный участок, которые были близки к правам собственника.

Земли могли свободно продаваться, сдаваться в аренду, передаваться по наследству. При этом земля не была обычным предметом купли-продажи. Передача земли общинника за пределы общины или круга членов его семьи была, как правило, невозможной. Полноправие вавилонянина было напрямую связано с земельным наделом общинной земли. Если он порывал с общиной, то терял не только земельный участок, но и другие права.

Значительное внимание в Своде законов уделялось землевладельческим правам воина. Земельный надел воина полностью исключался из торгового оборота, всякая сделка относительно земли воина считалась ничтожной. Даже попав в плен, воин сохранял право на земельный надел, на часть участка сохранялись права его жены и малолетнего сына. Если воин ради избавления от службы бросал надел, он не терял права на него в течение года при условии возвращения к исполнению своих обязанностей.

Подобный правовой режим распространялся и на дворцовое имущество, передаваемое за службу жрецу, купцу. В случае отчуждения ими земельного надела на покупателя переходили обязанности соответствующей службы.

Свод законов Хаммурапи предусматривает отдельные виды договоров. Так, упоминаются различные виды договоров найма. При этом проводятся четкие различия между наймом лиц «благородных» профессий (врачей, строителей корабельщиков) и наймом рабочих и рабов.

Законами Хаммурапи регулировался договор займа. Законодатель стремился оградить должника от всевластия кредитора и предотвратить долговое рабство о чем свидетельствует ограничение процентов, взимаемых ростовщиком с займа. В случае смерти должника в результате дурного обращения с ним ответственность возлагалась на кредитора.

Получили развитие договоры купли-продажи, хранения, товарищества, мены, поручения. Договор продажи наиболее ценных предметов (земли, построек, рабов, скота) заключался в письменной форме (на глиняных табличках) при свидетелях. Продавцом мог быть только собственник вещи.

В письменном договоре купли-продажи требовалось точно обозначить объект купли и удостоверить право собственности продавца на него, чтобы оградить покупателя от иска со стороны третьего лица, от обвинения в краже, от притязаний государства (в частности, при продаже неотчуждаемых царских земель, земельных наделов воинов и т. д.). После оплаты вещи договор купли-продажи мог быть расторгнут только при определенных обстоятельствах, например в случае преднамеренного сокрытия продавцом изъянов вещи.

В Своде законов Хаммурапи имеется ряд статей, регулирующих аренду пахотной земли. Арендная плата за нее обычно равнялась одной трети до половины урожая. Долг мог быть погашен за счет имущества должника, отработки долга самим должником, его женой, детьми. Арендатор земли должен был не только уплатить арендную плату, но и вернуть землю обработанной.

Значительное внимание в Своде законов уделено семейно-брачным отношениям. Жизнь человека в Древней Месопотамии не считалась полной, если у него не было жены и нескольких детей. Патриархальные отношения в семье здесь сохранялись в течение длительного времени. Довольно сильная власть отца над детьми проявлялась в возможности продавать детей, отдавать их в качестве заложников за долги.

Брак считался разновидностью договора, заключенного между будущим мужем и отцом невесты. Ни ранний возраст невесты, ни отсутствие ее согласия не были препятствием для заключения брака. В ряде случаев не было препятствием к браку и рабское положение мужа. Одним из распространенных условий брака была выкупная плата, вносимая женихом семье невесты. Сначала выплачивался задаток, предварительный брачный дар по случаю обручения. Нарушение брачного договора со стороны жениха влекло за собой потерю им и задатка, и выкупной платы, со стороны тестя — двойную выплату и того и другого.

Семейные отношения базировались на главенстве мужа. Жена за безнравственное поведение подвергалась суровому наказанию. Если жена была бесплодна, муж мог привести в дом наложницу или рабыню, чтобы получить возможность зачать ребенка. Семья, в которой были дети, считалась в Вавилоне моногамной (сожителство с рабыней или наложницей не бралось в расчет).

В целом, с точки зрения права вавилонскую женщину во II тысячелетии до н. э. нельзя было назвать полностью незащищенной. В Вавилоне женщина могла быть свидетелем, жрицей, могла владеть имуществом и заниматься торговлей. Она сохраняла право на приданое, имела право на развод, могла наследовать после мужа вместе с детьми.

Законы Хаммурапи регулировали и вопросы усыновления (удочерения) детей. Оно осуществлялось в двух формах: с назначением усыновленного наследником и без такового. В основе этого различия лежали неодинаковые цели усыновления. В первом случае — продолжение рода в бездетной семье, во втором — приобретение рабочих рук. Усыновление могло осуществляться только свободным мужчиной в отношении свободных детей от свободных родителей. Связи усыновленного, назначенного наследником, с его семьей порывались, он лишался в ней права наследования. Усыновленный без права наследования мог беспрепятственно вернуться к своим родителям.

Преимущественным способом наследования являлось наследование по закону. В качестве наследников выступали дети, усыновленные дети, внуки, дети от рабыни-наложницы, если отец признавал их своими. Сыновья традиционно получали наследство в равных долях. Дочерям выделялось приданое. Лишение сына наследства в Вавилоне было сопряжено с рядом трудностей. Так, отец не мог лишить сына наследства даже в случае нанесения ему сыном тяжкой обиды; только повторная тяжкая обида со стороны сына давала ему это право. Дочь, не получившая приданого от отца, могла вступить в наследство после его смерти наряду с сыновьями. Получала право наследования и пережившая мужа супруга, если он не подарил ей определенного имущества при жизни.

Как и другие древние кодификации, Законы Хаммурапи не содержат общего определения понятия преступления и перечня всех тех деяний, которые признавались преступными. Однако законодатель понимал различия между умышленным и неумышленным преступлением, понятия соучастия в форме пособничества, подстрекательства, недоносительства или укрывательства и пр. Так, нанесение в драке побоев, повлекших смерть свободного человека, наказывалось штрафом, сумма которого определялась в зависимости от того, кем был потерпевший: авилумом или мушкенумом. Эта норма стала исключением из общего правила обычного права: причинение смерти по неосторожности, так же как и убийство человека, наказывалось смертью преступника или его родственника. Неумышленное нанесение раны в драке освобождало от наказания свободного человека.



.....
Из содержания кодификации можно выделить три вида преступлений: против личности, имущества и против семьи.
.....

Среди преступлений против личности Законы выделяют неосторожное убийство. Довольно подробно в Своде законов регулируются случаи ответственности за причинение вреда здоровью (повреждение глаза, зуба, кости и т. д.). Везде при определении наказания действует принцип талиона: виновного постигает та же участь, что и потерпевшего.

К преступлениям против имущества Свод законов относит кражу скота, рабов, укрывательство рабов, снятие с них клейм. К имущественным преступлениям также относились повреждение и уничтожение чужого имущества, в частности затопление по нерадивости чужого поля водой из своего арыка или плотины, пограбление поля скотом и пр.

К преступлениям против семейных устоев относились: кровосмешение, распутное поведение жен, изнасилование, похищение и подмена ребенка, бегство жен-

щины от мужа, укрывательство беженки, увоз замужней женщины и др. При определении наказания за эту группу преступлений учитывались не только социальное положение преступника и потерпевшего, но и их пол, семейный статус.

Виды наказаний, предусмотренные Законами Хаммурапи, были разнообразны. Основным видом наказаний была смертная казнь в самых различных ее вариантах (их было около 30). Вавилонское законодательство было основано на принципе мести, что нашло отражение в ряде его предписаний. Лекарю, неосторожно выколотившему глаз больному во время операции, отрубали кисть руки. Примечательно, что за причинение смерти по неосторожности во время проведения тяжелой операции лекарю также отрубали кисть.

Применялись сожжение, утопление, сажание на кол, членовредительские наказания (отрубание руки, отрезание пальцев, языка и т. п.), штрафы, изгнание. Имущественные преступления наказывались смертной казнью, членовредительством либо штрафом, многократно превышающим стоимость украденного, и в случае неуплаты которого наказание заменялось смертной казнью.

Жестоко карались такие преступления, как лжесвидетельство, клевета, что было связано с особым почитанием и даже обожествлением понятий «правдивость», «верность слову».

Главную роль в отправлении правосудия играли храмовые и общинные суды. В качестве судебного органа выступали советы храмов, общинные собрания или специально выделяемые ими коллегии общинных судов. Упоминаются в источниках и царские суды.

Существовало несколько судебных инстанций. Самые простые дела решались судьями, более сложные разбирались судебными коллегиями или самим царем. Царские суды разбирали дела в отношении авилумов и мушкенумов, осуществляли помилование по некоторым категориям дел.

Для рассмотрения государственных преступлений, посягавших на существующий порядок или наносивших оскорбление царю, созывались специальные суды.

Хаммурапи реорганизовал судебную систему, ограничив в ней роль жрецов. Вместе с тем он сохранил право общинных органов управления на разбирательство мелких правонарушений, ответственность за которые регулировалась нормами обычного права. Учреждались особые судебные должности глашатаев, полицейских или судебных исполнителей, судебных гонцов и писцов.

Как по уголовным, так и по гражданским делам процесс был устным и состязательным. Дело начиналось с заявления потерпевшей стороны. Явку ответчика и других участников процесса в суд обеспечивал потерпевший. Доказывание в суде было всецело частной инициативой. В качестве средств доказывания служили свидетельские показания, ордалии, присяга.

Судоговорение происходило публично в форме своеобразного состязания (спора). Часть разбирательств начиналась с произнесения клятвы в стенах храма, здесь же заверялись некоторые свидетельства для предъявления в суде. В затруднительных случаях прибегали к клятвам перед статуями богов.

Практиковалось разбирательство с учетом алиби и вещественных доказательств. Важную роль в судебном разбирательстве играли письменные свидетельства. Письменная фиксация юридических фактов касалась торговых, брачных и других дел.

Нормы процессуального права требовали от судей лично «исследовать дело». Судьям вменялось в обязанность судить справедливо, и вынесенные ими решения не подлежали изменению. Судья, избличенный в изменении своего решения, выплачивал штраф и отстранялся от ведения судебных дел.

Приговоры по делам о смертной казни и членовредительстве приводились в исполнение немедленно и публично. Характерно также, что по некоторым преступлениям представители высших классов подвергались более суровому наказанию, чем низших. Судебный приговор или постановление считались актами общественного значения.



Контрольные вопросы по лекции 5

1. Каковы источники древнешумерского и древневавилонского права?
2. Какова структура Законов Хаммурапи?
3. Какие формы земельной собственности существовали в Древнем Вавилоне?
4. Какие виды договоров имели место в Древнем Вавилоне?
5. Дайте характеристику семейно-брачным и наследственным отношениям.
6. Что относилось к преступлениям против государства, личности и собственности по древневавилонскому праву?
7. Каково было судоустройство и судопроизводство?

Лекция 6

ГОСУДАРСТВО ДРЕВНЕЙ ИНДИИ

1. Варно-кастовый строй
2. Государственный строй. Династия Маурьев

6.1 Варно-кастовый строй

Индийская цивилизация сложилась более четырех тысяч лет назад. В III тысячелетии до н. э. здесь существовали крупные города — центры ремесленного производства, развивались земледелие и торговля.

Большее число сохранившихся исторических источников относится к ведическому периоду, связанному с проникновением в Индию арийских племен. Именно тогда было создано несколько новых царств, на территории которых вошли в употребление священные гимны и песнопения ариев — Веды.

Последующий период древнеиндийской истории получил наименование магадхско-маурийского (от названия государства Магадха и империи Маурьев, основанной в 321 г. до н. э.).



.....
Общественный и государственный строй Древней Индии существенно отличался от строя других государств Древнего Востока¹.
.....

Во-первых, это проявилось в особенностях экономической жизни этого государства, связанных с неразвитостью государственной собственности на землю, неразвитостью рабовладения и др.

¹Прудников М. Н. Указ. соч. С. 79–80.

Во-вторых, Древняя Индия была многонациональной страной, на территории которой проживали народы, стоящие на разных ступенях общественного развития.

В-третьих, огромное влияние на общественное и правовое сознание оказывали индуистская и буддийская религии. Жизнь понималась как цепь перерождений (сансара). Новое перерождение определялось накопленной в жизни кармой — суммой добрых и злых дел человека. Концепция сансары обеспечивала Индию от социальных потрясений: нужда, нищета и тяжкий труд осознавались людьми как вина самого человека, а не государственных устоев.

В-четвертых, характерной чертой древнеиндийской цивилизации был гуманизм. История Древней Индии почти не содержит данных о варварском уничтожении городов, массовых убийствах, истязаниях мирного населения.

В-пятых, следует отметить своеобразие общественного строя (кроме кланов и сословий существовали варны.) Социальное расслоение в Древней Индии привело к возникновению особых сословных групп — варн: брахманов (жрецов), кшатриев (воинов, правителей), вайшиев (земледельцев, ремесленников) и шудр (слуг).



.....
 Кастовая система сложилась как способ адаптации к резко выраженному социальному неравенству. Она обеспечивала групповую взаимопомощь на четко отделенных друг от друга ступенях иерархической лестницы. Хотя она и закрепляла господство одних слоев общества над другими, бедняки могли рассчитывать на покровительство богатых членов своей касты.

Кастовая система исходит из принципа неравных иерархий: члены одной касты обладают общим генетическим признаком, делающим их «выше» или «ниже» представителей других каст. Как правило, этот признак был связан с особым кругом их профессиональных занятий. Так, люди считались «нечистыми», если, например, занимались «грязной» работой. Как следствие, они относились к категории неприкасаемых, и их общение с членами других каст запрещалось законом.

Формированию варны брахманов способствовали монополизация ими на определенном этапе исторического развития права отправления религиозных церемоний, знание ведических гимнов. Особая варна военной аристократии — кшатриев — начала складываться в процессе завоевания арийцами¹ речных долин Северной Индии. В эту варну первоначально входили только арии, но в ходе ассимиляции завоеванных племен она пополнялась и местными вождями, главами сильных родовых групп, на что, в частности, указывает существование в Древней Индии особой категории кшатриев — по обету, а не по рождению. Обособлению кшатриев среди своих соплеменников способствовали представления о том, что кшатрии — полновластные распорядители богатства, приобретаемого войной, в том числе и рабов-военнопленных.

¹ Арии — самоназвание исторических народов Древнего Ирана и Древней Индии (II–I тыс. до н. э.), говоривших на арийских языках индоевропейской семьи языков. Языковая и культурная близость этих народов предполагает существование изначальной праарийской общности (древних ариев), потомками которой являются исторические и современные арийские, или как их еще называют, индоиранские народы.

Название третьей варны «вайши» произошло от слова «виш» — народ, племя, поселение. В нее входила основная масса трудового люда, земледельцев и ремесленников.

В основе этой первой, трехчленной дифференциации древнеиндийского общества лежало разделение труда. В таком разделении труда уже были заложены основы социально-экономического неравенства, эксплуатации родовой аристократией простого народа.

С формированием самой многочисленной и эксплуатируемой варны шудр связано развитие социального неравенства внутри самого арийского общества. Разряд шудр пополнялся представителями не только коренного населения, но и беднейшей части арийской общины, тех ее членов, которые отработывали долги, находились в услужении, попадали в зависимость. Отдельно выделялась социальная группа отверженных — чандалов.

За каждой варной строго закреплялась определенная сфера деятельности, передаваемая по наследству. Так, изучение священных книг (дхармашастр¹) было привилегией брахманов, кшатриев и вайшиев, которые получали название дважды рожденных (в отличие от шудр — единожды рожденных). Второе рождение и было связано с ритуалом особого посвящения в связи с началом изучения священных книг. Целые главы дхармашастр посвящены жесткой регламентации поведения людей, правил их общения друг с другом и с представителями так называемых неприкасаемых каст, стоящих вне варн индийского общества.

Впоследствии древняя система варн видоизменилась, дробясь на узкие профессиональные и имущественные группы со своими интересами и правилами поведения.



.....
 Усиление имущественной дифференциации во второй половине I тыс. до н. э. все чаще стало проявляться в расхождении варново-го статуса и фактически занимаемого человеком места в обществе. В Законах Ману можно найти упоминание о брахманах, пасущих скот, брахманах-ремесленниках, актерам, слугам, к которым предписывается относиться «как к шудрам».



Выводы

.....

Таким образом, в рамках каждой варны развивалось социальное неравенство, деление на эксплуатируемых и эксплуататоров, но кастовые, общинные, больше-семейные границы, скрепленные правом, религией, сдерживали их слияние в единую классовую общность. Жесткая варно-кастовая система с раз и навсегда определенным местом человека в ней, с кастовым конформизмом, неукоснительным следованием религиозно-нравственным установкам поведения человека была цементирующей основой древнеиндийского общества.

¹ Древнеиндийские тексты, излагающие религиозные правила поведения, а также древние законы.

6.2 Государственный строй. Династия Маурьев

В ведический период централизованного государства не существовало. Процесс его формирования занял несколько столетий. В этот период существовали города-государства, объединявшие племенные союзы и основной управленческой единицей была община.

Источники свидетельствуют о существовании в Северной Индии около 20 крупных государств, некоторые из них были монархиями, а другие — республиками.

В республиках правитель обычно избирался из высшей военной знати, носил титул «раджа» и выполнял простейшие функции управления, обеспечивал внешнюю безопасность, вершил суд, наделял землей знать, собирал налоги. Аппарат управления не был специализирован по функциям, представляя собой дворцовую систему управления. В силу прочности родовых общин сохраняли свое значение совет старейшин и народное собрание. Главенствующую роль играли брахманы и кшатрии.

В монархиях правитель первоначально рассматривался как «лучший среди равных», которому подчинялись нескольких племен. Его также называли раджой. Главной его функцией была защита подданных. Царь считался основой государственной власти. Впоследствии царская власть стала передаваться по наследству.

По мере того как положение царей усиливалось, они начали приобретать неограниченную власть, становясь военными начальниками, верховными судьями. Экономической основой царской власти являлись захваченные, присоединенные земли. С усилением царской власти теряли свое былое могущество советы старейшин и народные собрания.

Вместе с тем власть древнеиндийских царей не была деспотической в прямом смысле этого слова. Она сдерживалась не только самоизоляцией общин, наиболее крупные из которых безуспешно противостояли центру, но и установившимися традиционными религиозно-этическими нормами.

Постепенно советы старейшин превратились в совещательные органы при правителях и получили название «паришады». Были созданы руководящие органы: финансовое, военное ведомства и ведомство общественных работ. Нижний уровень управления осуществляли городская и общинная администрации. Центральный государственный аппарат был относительно слаб по сравнению с другими государствами Древнего Востока, что было тесно связано с сохранением в государстве важной роли органов общинного самоуправления.

Процессы политической консолидации, усилившиеся под воздействием внешней угрозы, привели в V в. до н. э. к возникновению относительно сильных древнеиндийских государств Кошалы и Магадхи, соперничество которых привело в IV в. до н. э. к победе Магадхи, занимающей выгодные географические, стратегические и торговые позиции в северо-восточной части страны. Упрочение позиций новой правящей династии в Магадхе привело к созданию обширной империи Маурьев.

Империя Маурьев достигла своего расцвета в III в. до н. э., в период правления Ашоки (268–232 гг. до н. э.), когда в Индии сложилась относительно централизованная монархия.



.....

Империя складывалась не только в результате войн, покорения ряда племен и народов, но и в результате распространения религиозно-культурного влияния развитых областей Северо-Восточной Индии на другие части страны. Относительная централизация в империи держалась не только на военной силе Маурьев, но и на проводимой ими гибкой политике объединения страны.

.....

Во главе государства стоял царь, власть которого обожествлялась, но все же не являлась абсолютной. Государство Маурьев, как и другие древнеиндийские государства, не было теократической монархией. Обожествлялась скорее царская власть, а не царь-человек.

В период империи оформилась концепция единого правителя. Маурийский царь обладал законодательной властью, сам назначал крупных государственных чиновников, верховных судей. Он был главнокомандующим армии, контролировал местное управление, возглавлял строительство ирригационных сооружений и общественные работы и др.

Одной из его главных обязанностей была охрана подданных. «Защищая» народ, царь мог заставить его платить налог. Наряду с основным налогом, рассматриваемым как плата царю за охрану подданных, существовали другие многочисленные поборы в пользу центральной власти: торговые пошлины, «приношения плодов» и пр. Царю вверялось также осуществление правосудия с помощью опытных брахманов.

При царе действовали два совещательных органа: паришад и раджасабха. В первый входили царские сановники, вельможи, чиновники высших рангов. В состав раджасабхи входили не только государственные чиновники, но и представители провинций, городов, старосты селений. Кроме этих органов существовал тайный совет, состоящий из нескольких доверенных лиц.

Управление осуществлялось на двух уровнях: центральном и местном. Чиновники местного управления также назначались царем, обычно из числа его родственников. Надзор за огромным бюрократическим аппаратом осуществляло специальное контрольное ведомство.

Власть древнеиндийских царей сдерживалась не только самоизоляцией общин, но и положением в государстве господствующей наследственной знати, установившимися традиционными религиозно-этическими нормами. Религия, в частности, исключала осуществление индийскими царями законодательных функций, утверждала незыблемость и неизменность норм права, якобы заключенных в Ведах. Веды же должны были толковаться только мудрецами-брахманами. Впоследствии эта традиция была поколеблена: правительственные постановления стали включаться в число источников права.

Чиновники центрального аппарата были объединены в ведомства: военное, финансовое, налоговое, судебное. Специальные группы чиновников были связаны с организацией управления царским хозяйством, с деятельностью по пополнению царской казны, надзора за царскими пастбищами, за гаванями, за судоходством, ведали морской торговлей, судостроением. Важное место занимали чиновники финансового ведомства, отвечавшие за сбор налогов, государственную казну. Выде-

лялась также особая группа чиновников, следившая за снабжением армии. В зависимости от рода своей деятельности они подчинялись или главному сборщику налогов, или главному казначею, или главнокомандующему армией. Наряду с назначением чиновников непосредственно царем существовала практика передачи чиновничьих должностей по наследству, чему способствовала кастовая система.

Большую роль играла армия. Войско состояло из царской дружины, отрядов конницы, в нее входили подразделения боевых слонов. Армия комплектовалась из потомственных воинов, наемников, воинов-союзников, вассалов. В основном носить оружие могли лишь кшатрии. Другие «дважды рожденные» могли братьяся за оружие лишь тогда, когда для них наступало «время бедствий».

Армия выполняла и функции охраны общественного порядка, стояла на защите государственной целостности.

Империя была поделена на административные образования, имевшие различный статус. Самой крупной административной единицей были наместничества, на которые делилась вся территория государства. Их было пять, во главе их стояли царевичи, опиравшиеся на собственный бюрократический аппарат. Они обладали значительной автономией в управлении. Наместничества были разбиты на провинции, управление в которых осуществляли раджуки — чиновники, назначенные царем.

Наряду с делением на провинции существовало деление на области, округа. Города сохраняли прежнее городское самоуправление в виде советов. Чиновники из центра выполняли главным образом землеустроительные и финансовые функции. Основная масса вопросов на местах решалась в традициях самоуправления, подчиняясь принципам общинного строя.

Во главе селений и мелких городов стоял вождь, раджа. Сельские дела решал выборный панчат. Этот орган распределял землю между крестьянами, собирал налоги, разбирали судебные тяжбы жителей. Панчат являлся подотчетным органом. Его комитеты избирались на один год. Любого члена комитета за недостойное поведение можно было отозвать. Относительный демократизм формирования местных органов вряд ли стоит переоценивать — реальная власть находилась в руках знати.

Самой низшей инстанцией был староста деревни, затем шел управитель десяти деревень, затем двадцати, ста и тысячи. За свою службу они получали земельные наделы, величина которых зависела от должности.

Царская администрация осуществляла постоянный контроль за местными органами управления. Деятельность старост находилась под присмотром царского чиновника, который был обязан лично их инспектировать.

В период правления царя Ашоки были заложены основы многих государственных институтов, получивших развитие в последующий период, государство превратилось в централизованную монархию, известную своим могуществом далеко за пределами Индии. Однако наследники Ашоки не смогли сохранить единство государства, потеряли власть. Во II в. до н. э. держава Маурьев распалась на десятки небольших княжеств.



Контрольные вопросы по лекции 6

1. В чем своеобразие общественного строя Древней Индии?
2. Как возник и изменялся варно-кастовый строй?
3. В чем отличие государственно-правовых институтов Древней Индии от государственно-правовых институтов рабовладельческих стран Древнего Востока?
4. Как управлялось древнеиндийское общество в период существования империи Маурьев?
5. Дайте характеристику древнеиндийским государственным органам.
6. Как осуществлялось местное управление?
7. Каково было территориальное устройство древнеиндийского государства?

Лекция 7

ПРАВО ДРЕВНЕЙ ИНДИИ

1. *Источники права Древней Индии*
2. *Общая характеристика Законов Ману*
3. *Правовое регулирование имущественных отношений*
4. *Обязательственное право*
5. *Брачно-семейное право и наследование*
6. *Уголовное право*
7. *Судебный процесс*

7.1 Источники права Древней Индии

Древнеиндийское право на протяжении веков функционировало, взаимодействуя с другими регулятивными системами — моралью (нравственностью) и религией. Огромную роль играла религия. Своеобразное развитие древнеиндийского социума позволяет выделить существовавшую в нем особую религиозную правовую традицию.



.....
*Среди источников древнеиндийского права особое место занимают уже упоминавшиеся **дхармашастры**¹ — сборники религиозно-нравственных и правовых предписаний, правил (дхарм) и **артхашастры**² — трактаты о политике и праве.*
.....

¹Сегодня не установлено ни точного числа дхармашастр, ни точного времени их появления. Они содержали материалы разного происхождения и достоверности, следы поздних вставок, многочисленных исправлений. Практически ни одна дхармашастра не может быть датирована с точностью, превышающей два-три века.

²Древнеиндийский политический и экономический трактат, составителем которого считается Каутилья (Кауталья или Вишнагупта) — главный советник императора Чандрагупты Маурьи (321–297 гг. до н. э.).

Понятие дхармы многогранно. Это и религиозные предписания, и мораль, и норма поведения, и фиксированные традиции, и свод правил, обязательных для каждого правоверного индуса, регламентирующих различные стороны его жизнедеятельности. Дхарма основывалась на идеях меры и гармонии, рассматривала личность в ее взаимосвязи с окружающей действительностью и другими людьми, исходила из идеи долга, а не права, содержала в себе не столько совокупность обязательных правил, сколько модель поведения.

Поведение людей определялось не только дхармой. Существовала также артха, регулировавшая область интересов. Она также была близка к тому, что мы называем правом.

В иерархии правовых источников решающую роль играл указ царя (правительственное распоряжение). В одном из трактатов было сказано, что «дхарма основана на истине, судебное разбирательство — на свидетеле, обычай — на общем мнении людей, а указ — это царское распоряжение»¹. Однако царь мог участвовать в суде только со своими советниками — брахманами.

В древнеиндийском праве существовало понятие «ньяя», сходное с европейским понятием закона, однако понятие «дхарма» было более широким и обозначало общепринятую норму поведения, нарушение которой влекло за собой наказание, применяемое государством.

Наиболее древние дхармашастры — Апастамба, Баудхаяна, Васиштха, Гаутама, носившие название дхармасутр (сутра — нить), появились, предположительно, в начале второй половины I тыс. до н. э. и на рубеже нашей эры. При большом разнообразии дхармашастр можно увидеть глубокое сходство между ними, их взаимовлияние, взаимозависимость, встречающиеся текстуальные совпадения, а главное — единство религиозно-философских концепций, принципов, на которых они основывались.

К этим концепциям относился и традиционный религиозный взгляд на источники права Древней Индии, согласно которому их содержание, границы действия включенных в них норм predeterminedены Ведами — священными источниками «всех знаний». Отсюда делался вывод о том, что между дхармашастрами не может быть противоречий. Если же они выявлялись (в действительности их было множество), то должны были быть разрешены при помощи соответствующего толкования².

7.2 Общая характеристика Законов Ману

Известнейшим источником древнеиндийского права являются Законы Ману, которые представляют собой одну из дхармашастр. Точное время их появления неизвестно. Многие ученые придерживаются точки зрения о том, что они были созданы в период между II в. до н. э. и II в. н. э.

Эти законы разработали брахманы. Они названы по имени Ману — одного из мифических прародителей человечества. Предание приписывает Законам Ману божественное происхождение. Легенда гласит, что всевышний бог Брахма послал

¹Прудников М. Н. Указ. соч. С. 90.

²История государства и права зарубежных стран. Т. 1. С. 143.

Ману на землю, дабы навести там порядок и законность. Однако нет сомнения в том, что в систематизации данных законов основную роль выполняли лица, знающие религиозные догматы и юриспруденцию. Законодатель внес в этот свод правила поведения человека, взгляды знаменитых философов, теологов и индийских правителей на управление, право, этику.

Законы Ману содержат 2685 статей и вполне сопоставимы по уровню развития юридических и политических конструкций с образцами законодательных актов более позднего времени. В понимании индийцев это не просто правовой кодекс, а сборник религиозных и гражданских правил, которыми человек должен руководствоваться в быту. Кроме правовых норм, сосредоточенных главным образом в главах VIII и IX, в Законах Ману много религиозных и моральных установлений.

В Законах помещены перечни прав и обязанностей царя, его советников, судей и чиновников различного ранга, различные положения о судопроизводстве, обязательствах, имущественных отношениях и др.



.....
 Главное в Законах Ману — закрепление варнового устройства древнеиндийского общества. В них содержится указание на наследственно-профессиональный принцип формирования варн, определяются назначение каждой варны, ее привилегии.



.....
 Так, согласно Законам Ману: «Гуру (учитель священного писания) в 10 раз почтеннее преподавателя, отец в 100 раз почтеннее учителя, но мать превосходит почтенностью отца в 1000 раз. Старшинство у брахманов зависит от знания, у кшатриев — от доблести, у вайшьев — от богатства зерном, у шудр — от возраста. Человек является почтенным не потому, что у него седая голова; того, кто изучил Веды, боги считают почтенным, даже если он юн»¹.

Если в ранних источниках права в основном рассматривались деликты — преступления против личности (убийство, прелюбодеяние, оскорбление, воровство, нанесение ущерба, обиды личности), то в более поздних дхармашастрах все большее внимание стало уделяться договорным и имущественным отношениям, ответственности за их нарушение (вопросы неуплаты долга, заклада, границ земельных участков, раздела наследства и пр.). Законы свидетельствуют, с одной стороны, об имущественном расслоении в Древней Индии, а с другой — о довольно строгом сохранении общинных, кастовых, патриархальных, родовых связей. В общинном землевладении находились пастбища, ирригационные сооружения, дороги и пр. Нормы древнеиндийского права охраняли земледельческие права общин, деревень, селений, которые имели почти неограниченное право распоряжения землей: продавать, сдавать в аренду, дарить, в частности — храмам.

¹Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран: в 2 т. / отв. ред. Н. А. Крашенинникова. Том 1. Древний мир и Средние века. М., 2003. С. 97.

7.3 Правовое регулирование имущественных отношений

Важное место в Законах Ману занимают нормы, касающиеся права собственности: указывается семь возможных способов его возникновения (наследование, получение в виде дара, находка, покупка, завоевание, ростовщичество, исполнение работы, получение милостыни). В Древней Индии был известен и такой способ приобретения права собственности, как давность владения. Приобретать вещь можно было только у собственника. Доказывать право собственности, ссылаясь на добросовестное владение, запрещалось. Если у добросовестного приобретателя обнаруживалась украденная вещь, то она возвращалась прежнему собственнику.

Среди основных видов собственности законы называют землю. Земельный фонд страны составляли земли царские, общинные и земли частных лиц. Лишь сам собственник земли распоряжался своей землей, которую он мог продать, подарить, заложить, сдать в аренду. Законы Ману охраняли и движимое имущество. Наиболее ценным из него считались рабы, скот.

В законах упоминаются споры о границах между общинами, об общинных колодцах, каналах. При их рассмотрении учитывалось мнение родственников и соседей. Они же имели право преимущественного приобретения земли. Таким образом, община, игравшая значительную роль в общественных отношениях, могла ограничить частное землевладение. Так, собственник не мог свободно продавать землю, ибо за родственниками или соседями сохранялось преимущественное право ее покупки, не мог забросить и не обрабатывать принадлежащий ему участок.

Законы свидетельствуют о верховных собственнических правах правителя на землю: он выступает как бы третьей стороной в поземельных отношениях.

Покушение на собственность было отнесено к наихудшему из пороков. В первую очередь закон охранял имущество царя и храмов. Хищение из царских складов, хищение имущества из храма, кража слонов, лошадей, колесниц правителя влекло за собой одно наказание — незамедлительную казнь.

Закон строго охранял границы земельных наделов: виновный в уничтожении межевого знака подвергался обезображивающему телесному наказанию. Незаконное присвоение земельного надела приравнивалось к краже драгоценностей. В законах воспроизводилась древнейшая формула приобретения земли: поле принадлежит тому, кто вырубил лес.

7.4 Обязательственное право

Довольно тщательную разработку получили обязательственные отношения. В основном в Законах Ману урегулированы обязательства, вытекающие из договоров. Наиболее подробно описывается один из древнейших договоров — договор займа. Закон твердо устанавливает нерушимость и преемственность долговых обязательств. Если должник не мог уплатить долг в срок, он должен был его отработать. Кредитору фактически предоставлялись неограниченные возможности для получения задолженности (с помощью хитрости, принуждения, путем осады дома, захвата животных или сыновей должника, а также силы, «когда кредитор, схватив

должника, приводит его в свой дом и держит, моря голодом и избивая его, до тех пор, пока тот не заплатит долга»). После уплаты долга с процентами должник становился свободным. В случае смерти должника долг мог перейти на его сына и других родственников.

Значительное внимание уделялось и договору найма. Условия заключения договора зависели от работодателей. Неисполнение договора влекло штраф и неуплату виновному жалованья. Если же причиной такого неисполнения была болезнь и, выздоровев, нанявшийся исполнял работу, он мог получить жалованье даже спустя долгое время.

Также в Законах Ману содержались нормы, регулирующие договор купли-продажи. Договор считался действительным, если совершался в присутствии свидетелей и в качестве продавца выступал собственник вещи. Закон устанавливал определенные требования к предмету договора, запрещая продавать товар плохого качества, недостаточный по весу. Расторгнуть договор купли-продажи можно было в тот же день, на второй день — с уплатой неустойки.

Необходимо отметить, что ряд ограничений на субъектов договора купли-продажи накладывали кастовые барьеры. Так, заниматься торговлей было недостойно представителей высших каст. Самопродажа и продажа родственников в рабство влекла за собой изгнание из касты.

Подробно рассматривались договоры хранения, товарищества, поручительства. В них предусматривалось освобождение от ответственности хранителя, если вверенное ему имущество было утеряно в результате стихийного бедствия, а также «вмешательства царя, бога или воров».

Законы формулируют и некоторые общие положения. Так, договор считался недействительным, если был заключен пьяным, безумным, ребенком, старым, рабом, неуполномоченным. Недействительной являлась сделка, совершенная с обманом, с принуждением. Неправомерные сделки не только считались недействительными: их стороны также наказывались штрафом.

Строгие формальности ослаблялись, если сделки были связаны с царским поручением, с охраной государственной тайны или заключались лицами, ведущими бродячий образ жизни: охотниками, пастухами, артистами и пр., для которых совершение формальностей было затруднительным.

Законы Ману содержали и положения о деликтных обязательствах. В качестве основания для возникновения таких обязательств указывались порча имущества (потрава посевов скотом на огороженном участке, потеря пастухом животного), вред, причиненный движением повозки. При этом виновный должен был возместить пострадавшему причиненный ущерб и уплатить штраф царю.

7.5 Брачно-семейное право и наследование

Законы содержали подробные нормы о семье и браке. Семья находилась под властью ее главы. Муж мог купить жену и продать ее, хотя подобные сделки и осуждались, мог взять другую жену, принудить ее к сожителству с другим мужчиной. Женщины рассматривались как наследуемое имущество. В детстве женщине полагалось быть под властью отца, в молодости — мужа, а после смерти последнего — под властью сыновей.

В сфере семейных отношений наиболее отчетливо проявилось влияние социокультурных традиций, норм обычного права. Об этом свидетельствует указание на восемь форм брака, которые были распространены в Индии. Первые четыре, поощряемые брахманами, сводились в основном к выдаче отцом замуж дочери с определенным приданым. Такова, например, форма, носящая название «брахма», которая вместе с тремя последующими («дайва», «арша» и «праджапатья») противопоставляется браку «асура» (покупке невесты), признаваемому, но порицаемому, так же, как браки без согласия отца и матери, с похищением невесты и с насилием над ней¹. Все эти формы сводились в результате к покупке невесты, будущей работницы в семье. Первые четыре формы супружества предписывались брахманам и кшатриям. Вайшиям и шудрам предписывался брачный союз с выкупом невесты. Брак с похищением невесты, заканчивающийся, видимо, тем же выкупом, входящий в прямое противоречие с другими его формами, был явным пережитком первобытного общества.

Главным назначением женщины считалось рождение и воспитание детей, прежде всего сыновей, на которых падала обязанность совершать поминальные обряды по умершим предкам. Потомство, как и скот, признавалось основным видом богатства. В силу этого законным отцом ребенка считался муж матери. Женщина в данном случае приравнивалась к рабыням, потомство которых принадлежало хозяину. Допускалась также, хотя и считалась грехом, продажа жены и детей. Продажа сыновей не влекла, как правило, обращения их в рабов. Подаренные и проданные в крайних обстоятельствах сыновья (видимо, в бездетные семьи) получали все права прямых родственников в новых семьях. Жена считалась не только собственностью мужа, она составляла как бы часть его самого. Не случайно даже проданная жена не освобождалась от мужа, а право на нее в представлении древнего индийца сохранялось и за умершим мужем. Традиционные установки, пережившие века, лежали и в основе запрещения повторных браков вдов и обычая самосожжения вдов на погребении своего мужа (сати).

В случае смерти бездетного мужа жена должна была по требованию его родственников родить сына от деверя или другого близкого человека, хотя эта архаичная норма обычного права также лишь допускалась, но не поощрялась. Не поощрялось и многоженство мужчин, хотя муж мог привести в дом другую жену, если первая не отличалась добродетелью, была привержена к пьянству, злобна или расточительна.

Вместе с тем отношение к женщине было двойственным. По ряду норм женщина отнюдь не являлась бесправной. Особо выделялось положение женщины-матери: в некоторых случаях она превозносилась выше, чем учитель (гуру) и отец. Она считалась хранительницей очага, воплощением богини земли. Мораль призывала почитать мать: ей нельзя было причинить вред, с ней нельзя было ссориться, под угрозой штрафа ее нельзя было покидать, оставлять в беспомощном состоянии.

Во многих источниках мужу рекомендовалось обращаться с женщиной нежно, заботиться о ней. Добропорядочный муж должен был ценить жену, доставлять ей радость, удовольствие. Такие советы отличались от других норм законов, в которых женщина была поставлена в явно приниженное положение.

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 1. С. 156.

Брак рассматривался как религиозная и нравственная обязанность людей, целью его считалось выполнение религиозного долга, продолжение рода и, наконец, сексуальное наслаждение.

Брачный возраст для мужчин наступал с 20 лет, для девушек — с 12 и даже с восьми. В идеальном браке возраст невесты должен был соответствовать трети возраста жениха. Выбор жениха и невесты зависел от воли родителей, учитывалось положение молодых в варнах и кастах. Мнение будущих супругов, их увлечение друг другом не всегда принималась во внимание.

Отец невесты нес большие расходы на приданое дочери, в результате которых бедняк на всю жизнь мог оставаться в долгах. Отсутствие приданого обрекало девушку на безбрачие, что не раз приводило к трагедиям — самоубийствам.

Законы Ману признавали единобрачие. Брак считался нерасторжимым. Жене запрещалось покидать своего мужа, детей. Мужу в некоторых случаях разрешалось привести в дом вторую жену. Жене разрешено было изменить мужу только в одном случае: если он отлучился в дальние края и не оставил ей средств к существованию, «ибо даже добродетельная жена, мучимая недостатком средств существования, может согрешить».

Все имущество семьи считалось общим достоянием, но управлял им глава семьи. После смерти родителей имущество либо делилось между сыновьями, либо оставалось у старшего сына, становившегося опекуном оставшихся в доме младших братьев. Дочери устранялись от наследства, но братья должны были выделить им долю для приданого.

7.6 Уголовное право

Законы Ману содержат статьи о хищении, краже имущества, скота, ограблении, краже людей, убийствах, нанесении тяжких телесных повреждений, клевете, доносах, прелюбодеянии, проституции, мужеложстве, пьянстве и др. Такое множество предусмотренных законом преступлений свидетельствует о наличии острых социальных конфликтов в древнеиндийском обществе.

В перечень преступлений входили государственные преступления, преступления против собственности и личности. Законы Ману предусматривали различные формы вины, рецидив, соучастие.

Тесная связь права с религией и моралью определила главную характерную черту древнеиндийского права, проявившуюся в отсутствии четкой дифференциации преступлений и грехов. В основу их разграничения положен не характер самого правонарушения, а наказание за него. В одном случае им становились штраф, телесное наказание, в другом необходимо было искупление.

Говорить о понятии преступления в древнеиндийском праве можно лишь условно при характеристике права Древнего мира, так как четких различий между частноправовым правонарушением и преступлением еще не проводилось. При рассмотрении конкретных преступлений Законы Ману исходят из неких общих понятий, принципов: из признания форм вины (умысла или неосторожности), необходимой обороны, рецидива, соучастия, обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание. Убийца освобождался от наказания, если убил, защищая себя, при охране жертвенных даров и при защите женщин и брахманов. При этом не имело

значения, был ли убит гуру, ребенок, престарелый или даже брахман. Подстрекатели к грабежу наказывались двойным штрафом. Как смягчающее обстоятельство учитывались отсутствие умысла, состояние преступника, находившегося в опьянении, умопомрачении.

Обстоятельствами, отягчающими ответственность, признавались групповой характер преступления, рецидив и пр. С особой строгостью наказывались преступления, затрагивающие интересы царя и храма.

Выделялись и преступления, носящие характер святотатства, и должностные преступления: издевательство служащих царя, их злоупотребления, поношение богов и святынь.

Большая группа норм посвящена насильственным преступлениям против личности. Среди них первое место занимает убийство, влекущее за собой казнь преступника. Самым тяжким преступлением считалось убийство брахмана.

Телесные повреждения рассматривались как оскорбление действием. Наказание штрафом в случае их нанесения варьировалось в зависимости от последствий: было ли избиение с кровью, без крови или «почти до смерти», была ли сломана рука или нога, выбиты зубы, отрезаны уши, нос, потерял ли потерпевший способность говорить, двигаться, принимать пищу. В последних случаях наряду со штрафом виновный должен был возместить расходы на лечение.

К оскорблению словом относились «поношение, посрамление и угроза», при этом учитывался прямой и тайный смысл оскорбительного слова.

Наказание зависело от тяжести преступления и социального положения преступника. При вынесении наказания учитывались личный статус преступника и потерпевшего, пол, возраст, варновая принадлежность, родственные связи сторон. Как правило, более высокий варновый статус преступника смягчал его ответственность: лица, принадлежавшие к высшим варнам, несли меньшую ответственность за правонарушения. Чаще всего она ограничивалась покаянием, штрафом. Тяжесть уголовной репрессии падала на шудр, людей из низших каст, обездоленных. Брахман за убийство нес лишь покаяние, в худшем случае в качестве наказания ему брили голову. За убийство шудры брахман платил штраф, равный стоимости лягушки, вороны, собаки.

Прелюбодеяние было одним из первых известных великих грехов и тяжких преступлений. В Законах Ману нормы о прелюбодеянии располагались вслед за нормами, предусматривающими ответственность за убийство. Все виновные в прелюбодеянии, в качестве которого рассматривались и тайные беседы с чужой женой, услужливость, заигрывания с ней, прикосновения к ее одежде и украшениям, подлежали смертной казни. Характерно, что занятия жены проституцией с согласия мужа не наказывались. Неверную жену, «обнаглевшую вследствие знатности родственников», Законы Ману рекомендовали затравливать собаками, а ее сожителя сжигать на раскаленном железном ложе. Наказывался мужчина и за преступное сожительство со свободной женщиной, при этом учитывалось ее социальное положение. Если шудра сожительствовал с женщиной из высшей варны, он подлежал кастрации.

Значительное внимание уделено в Законах Ману имущественным преступлениям, таким, как кража и грабеж. Они рассматривались как явления одного порядка с преступлениями против личности, клеветой, прелюбодеянием, поскольку имуще-

ство в правосознании древнего индуса являлось как бы продолжением личности, было неразрывно связано с нею.

В Законах Ману проводятся четкие различия между грабежом, сопряженным с насильственными действиями, направленными на присвоение вещи, и кражей — тайным хищением, к которой приравнивалось отрицание получения чужой вещи на хранение. Наказание за эти преступления варьировалось в зависимости от стоимости похищенного и варновой принадлежности преступника.

Захват (грабеж) наиболее ценного имущества (крупного рогатого скота, людей, домов, золота) влек за собой крупный штраф. По Законам Ману похищение «родовитых людей, особенно женщин, так же как и лучших драгоценных камней», наказывалось смертной казнью, захват же коров — отсечением половины ноги преступника.

Царю предписывалось обуздывать беззаконие тремя мерами: заточением, заковычиванием в цепи и различными видами телесных наказаний. В другом месте в перечень наказаний вошли замечание, выговор, штраф, телесное наказание, смертная казнь. Были предусмотрены и позорящие наказания: клеймение, обритие головы, изгнание из страны, касты.

В Законах Ману можно найти нормы, предписывающие применение простой (отрубание головы) и квалифицированной (сажание на кол, утопление и пр.) смертной казни. В ряде случаев квалифицированная смертная казнь могла быть заменена уплатой высшего штрафа, что ставило в неравное положение бедных и богатых преступников. К брахманам смертная казнь не применялась, к ней приравнивалась своеобразная гражданская смерть, связанная с публичным оглашением, клеймением, изгнанием из касты и страны. Клеймение применялось и к представителям других варн, сопровождаясь телесными наказаниями и денежными штрафами. Осужденным на смертную казнь давалась трехдневная отсрочка, чтобы их родственники могли просить местные власти о помиловании и чтобы в случае отказа осужденный мог подготовиться к смерти, раздавая милостыню и соблюдая пост. Функции палачей выполняли чандалы.

Древнеиндийскому праву была известна и амнистия. В дни рождения раджи, во время полнолуния из тюрем выпускали детей, стариков, больных.

По многим составам преступлений предусматривались наказания, превращавшие осужденного в калеку. Объектом наказания считались язык, глаза, уши, нос, руки и ноги, чрево, туловище и даже органы деторождения. Законы Ману отразили оставшиеся пережитки старины, о чем свидетельствует сохранение принципа талиона, ордалий. К легким, щадящим наказаниям можно отнести замечание, покаяние, выговор.

Взгляд законодателя на наказуемые проступки и преступления соответствовал уровню состояния современной ему правовой мысли. Тюрьмы считалось целесообразным располагать «близ главной улицы, где все могут видеть страдающих и обезображенных преступников». Осужденные носили оковы. Тем самым достигалась цель общей профилактики преступности, основанной на принципе устрашения.

7.7 Судебный процесс

В Древней Индии существовали две системы судов: царские и внутриобщинные (кастовые). Суд не был отделен от администрации. Высшей судебной инстанцией был царский суд.

Судебное разбирательство производилось от имени царя. Ему как верховному судье принадлежало право ежегодно объявлять амнистии. Судьей в государстве был и раджа, рассматривавший дела вместе с брахманами и опытными советниками. Вместо себя царь мог поставить в качестве судьи своего главного сановника. Законы Ману советовали царю назначать на это место ученого брахмана, который должен был рассматривать дела вместе с тремя судьями.

Начиная с 10 деревень, во всех административных единицах должна была назначаться судебная коллегия из трех судейских чинов. Уголовные дела разбирали специальные судьи. Большинство дел рассматривали общинные кастовые суды.

В пограничных пунктах, небольших поселениях рассмотрением дел занимались три судебных чиновника. Мелкие дела в деревне рассматривали деревенские старшины. Известен и третейский суд.

Правосудие основывалось на четырех столпах: дхарма; судебное разбирательство; обычай; царский указ. Из них последнему отдавалось преимущество перед другими. Царь мог участвовать в суде только со своими советниками — брахманами.

Судебное дело начиналось с подачи искового заявления и дачи показаний в суде сначала истцом, затем ответчиком. В зависимости от характера дела каждая из сторон выставляла поручителей, гарантирующих исполнение решения суда (в основном по долговым обязательствам). Ответчик при этом не имел права выдвигать встречный иск (обвинение), за исключением случаев рассмотрения дела о ссорах, кражах, соглашениях торговцев. Рассмотрение прекращалось, если ответчик признавал свою вину, в противном случае ему предоставлялась отсрочка для ответа.

Публичная состязательность как необходимое условие ведения дел усиливалась правом истца и ответчика биться об заклад, который в размере определенной суммы выплачивался проигравшей стороной царю.

Сохранился ряд источников древнеиндийского права, содержащих некоторые характерные правила судопроизводства и одновременно религиозно-этической деятельности с элементами наставлений, касающихся тактики и техники судебного следствия. Указывалось на необходимость иметь в виду предмет иска, свидетелей, место, время и обстоятельства. Значительное внимание уделялось требованиям, предъявляемым к свидетельским показаниям. Действовал общий принцип: свидетель должен быть равным по социальному статусу той стороне в процессе, относительно которой он дает показания.

Только при отсутствии надлежащих свидетелей разрешалось принимать свидетельства ребенка, старика, ученика (в отношении учителя), родственника, раба и женщины. В этот перечень включали больных, лиц, исключенных из каст, неприкасаемых. Лжесвидетельство считалось преступлением, наказываемым штрафом, равным десятикратной сумме иска, или изгнанием из страны.

Различия в процедурах ведения процессов по уголовным и гражданским делам не было. Существовало 18 поводов для начала судебного разбирательства споров и конфликтов: неуплата долга, продажа чужого, нарушение соглашения, отмена до-

говора купли-продажи, спор хозяина с пастухом, спор о границе, клевета, оскорбление действием, насилие, прелюбодеяние, раздел наследства и др.

Законы Ману предписывали судьям искать истину, справедливо определять предмет иска, тщательно оценивать показания свидетелей, учитывать конкретные обстоятельства дел. Средства, используемые при решении дела, перечислены в следующей последовательности: «очевидная истина, собственное признание, честное рассмотрение показаний обеих сторон, логика и клятва». Суд основывался на культуре наказания. В Законах Ману было сказано: «И да весь мир подчиняется только посредством наказания, ибо трудно найти человека чистого, ведь только из страха наказания весь мир служит пользе».

Первоначально процесс носил обвинительно-состязательный характер. Его основной чертой был формализм. Так, истец при наличии ряда условий проигрывал дело: если он указывал на свидетеля, не бывшего при сделке, отрицал или изменял свои показания, разговаривал со свидетелями в ненадлежащем месте и т. д. Истец, заявивший о наличии у него свидетелей и не приведший их в суд, лишался права на иск. Свидетелей, как правило, должно было быть не менее трех. При равенстве в показаниях свидетелей судья должен был отдать предпочтение тем свидетелям, которые отличались хорошими качествами, при разногласии между свидетелями различных варн решающее значение имели показания брахманов.

Серьезная роль отводилась судейскому усмотрению. Судья должен был оценивать показания сторон и свидетелей по их голосу, цвету лица, движениям, взгляду, жестам. Ложным считалось показание свидетеля, с которым в течение семи дней после суда случилось несчастье (болезнь, смерть родственника и т. п.).

Не допускались в качестве свидетелей родственники, лица, заинтересованные в иске, женщины, враги. Женщины должны были свидетельствовать о женщинах, члены касты о равных себе по статусу. Строго каралось лжесвидетельство.

Большое значение имели клятвы, которые были различны по своему словесному оформлению: брахман клялся своей правдивостью, иначе ему угрожал грех, распространяющийся на последующие поколения; кшатрии клялись сохранностью колесниц и оружия, вайшии — коровами, зерном и золотом, шудры — всеми тяжкими преступлениями.

Широко применялись ордалии. Законными их видами были огонь, вода, весы (для женщин, детей и стариков, которых взвешивали по специальной процедуре до и после принесения клятвы). Понимание божьего суда сильно отличалось от истолкования аналогичного понятия в Законах Хаммурапи и было ближе к его истолкованию в христианской средневековой Европе. В Древней Индии в случае возникновения необходимости применения ордалий обвиняемого заставляли погрузиться в воду, взять огонь и прикоснуться к головам жены или сыновей в отдельности. Утверждалось, что тот, кого пылающий огонь не обжигает, которого вода не заставит подняться вверх, должен считаться «чистым в клятве».

Допрос мог производиться посредством пытки. Для женщин устанавливались половинная пытка или словесный допрос. Не подвергались пытке старики, дети, больные, умалишенные, беременные женщины, а также сознавшиеся в преступлении. Брахман полностью освобождался от пытки.



Контрольные вопросы по лекции 7

1. Что представляли собой по форме Законы Ману?
2. Какие виды преступлений и наказаний нашли отражение в древнеиндийском праве?
3. Какие поводы для обращения в суд предусмотрены Законами Ману?
4. Дайте характеристику судоустройства в Древней Индии.

Лекция 8

ГОСУДАРСТВО ДРЕВНЕГО КИТАЯ

- 1. Древнекитайская цивилизация. Традиционное и рациональное в государственно-правовом устройстве*
- 2. Особенности развития древнекитайского общества*
- 3. Государственный строй: последовательная смена династий*

8.1 Древнекитайская цивилизация. Традиционное и рациональное в государственно-правовом устройстве

Первые очаги цивилизации городского типа в Древнем Китае начали возникать во II тыс. до н. э. на территории между реками Янцзы и Хуанхэ. Здесь издавна проживали земледельческие племена, которые постепенно расселились на равнинной части современного Китая. Древнекитайская земледельческая цивилизация развивалась на самостоятельной этнической основе, почти не соприкасаясь с другими народами. Она пережила многочисленные военные нашествия, однако ее цивилизационные компоненты — политико-территориальная замкнутость и закрытость, традиционное преобладание сельскохозяйственного сектора в экономике — остались неизменными.

История государственности Китая, или, как с давних времен называли ее сами китайцы, Чжунго — Поднебесной империи, ведет свое начало со II тыс. до н. э. Можно выделить четыре периода в развитии страны, каждый из которых связан с правлением определенной династии: период Шан (Инь) (XVIII–XII вв. до н. э.), период Чжоу (XII–III вв. до н. э.), периоды Цинь и Хань (III в. до н. э. — III в. н. э.).

8.2 Особенности развития древнекитайского общества



.....

Процесс становления государственности в Древнем Китае имел свои особенности. Если верить китайской легенде, в XVII в. до н. э. некий Чэн Тан основал государство, которое получило название Шан (по названию господствовавшего на его территории племени).

.....

Существование в течение многих столетий двух практически неизменных социальных институтов определили особенности развития древнекитайского общества: во-первых, традиционной крестьянской общины, которая, с одной стороны, всячески поддерживала своих членов, а с другой — жестко контролировала их мысли и поступки, во-вторых, предельно развитой бюрократической иерархии, находившей свое выражение в системе сложных социальных рангов.

На верхней ступени социальной лестницы стояла привилегированная правящая родовая аристократия. Следующую ступень занимала знать покоренных племен, представители которой в зависимости от близости к царю обладали титулами, дающими право на определенные привилегии. Основную часть населения составляли свободные общинники. К самому бесправному слою населения относились рабы (государственные и частные), находившиеся на положении скота.

В связи с усложнением управленческих функций в чжоусском Китае формируется еще одно привилегированное сословие — чиновничество, существующее за счет ренты-налога, получаемой с определенных общин.



Выводы

.....

Несмотря на качественные изменения социально-экономической жизни, процесс образования классов в Древнем Китае шел медленно. Основная масса населения не была однородной ни с классовой, ни с сословной точек зрения. В нее входили работники, лишённые полностью или в значительной мере собственности на землю и на другие средства производства, арендаторы-издольщики из свободных безземельных и малоземельных крестьян, рабы, наемные работники.

.....

Эксплуататорский социальный слой также был неоднороден. Он состоял из титулованной знати, ранжированного чиновничества и незнатных крупных землевладельцев и купцов.

Различия между вышеуказанными общественными слоями находили выражение и в праве. «Благородные» противопоставлялись законом и традицией как «подлым» (рабам, крепостным, оброчным невольникам), так и «простонародью» (свободному крестьянству, ремесленникам).

8.3 Государственный строй: последовательная смена династий

Государственный строй первого древнекитайского государства с течением времени трансформировался в классическую восточную деспотию. Деспотические черты правления стали складываться еще в начальный период истории Китая, где изначально не существовало строгого порядка престолонаследия. В конце правления династии Инь престол стал передаваться старшему сыну. В это время сложился и ранжированный административный аппарат, в котором чиновники из поколения в поколение занимали одни и те же должности, передаваемые по наследству, хотя и с соизволения царя (вана).

В раннечжоусском Китае власть и личность вана стали окончательно сакрализованы. Ван по религиозным канонам объявлялся «сыном неба». Его называли «отцом и матерью» своих подданных. Он являлся первосвященником. Власть правителя считалась абсолютной. Ван располагал военной, законодательной и судебной властью. За невыполнение его приказа ослушника зачастую казнили вместе с семьей.

Центром управления в чжоусском Китае был двор вана. Дворцовая система управления замыкала на дворце всю деятельность по обслуживанию самого вана и по управлению государственными делами. Близко к вану стоял его управитель, который ведал дворцовыми ремесленниками, следил за храмами предков вана. Ряд должностных лиц осуществлял функции контроля над государственной хозяйственной деятельностью. Леса, воды, пастбища были объектом забот особых чиновников, подчиненных «надзирателю земель».

В состав близких советников вана входили командующий войском, главный жрец, великий гадатель. В штате вана состояли писцы, которые записывали речи, указы, решения по судебным делам монарха.

Ван производил назначения на все высшие должности. Основными ведомствами были финансовое, военное и контрольное. Центральный управленческий аппарат состоял из министров, сборщиков налогов, цензоров, главных судей, военных начальников. Должностные лица подразделялись на высших гражданских чиновников, военных чиновников.



По сравнению с государственным аппаратом других древневосточных государств государственный аппарат отличался и многочисленностью, и большим объемом полномочий.

Крупным реформатором Китая стал Шан Ян (390–338 гг. до н. э.). Будучи советником правителя, он ввел в практику систему, основанную на принципе «истинная добродетель ведет свое происхождение от наказания». Шан Ян выдвинул следующие принципы управления:

- 1) иметь много наказаний и мало наград;
- 2) жестко карать за мелкие преступления, так, чтобы «большим преступлениям было неоткуда взяться»;
- 3) разобщать людей, поощряя взаимные доносы и слежку.

Реформы Шан Яна коснулись многих сторон жизни. Старые титулы были уничтожены. Были узаконены свободная покупка и продажа земли, что нанесло решительный удар по общинному землевладению. Распад общины ускорился в связи с введением закона о принудительном дроблении больших семей. В целях централизации государства было проведено новое административное деление по территориальному признаку. Изменилась система взимания налогов: был введен новый налог, исчислявшийся в зависимости от количества обрабатываемой земли.

Реформа Шан Яна затронула и армию, где было введено 18 степеней отличий. В расчет принималась не знатность происхождения, а личная храбрость.

Власть монарха в циньско-ханьском Китае также обожествлялась. Правитель царства Цинь объединил в границах Циньской империи обширные территории. Он выступал в качестве символа, олицетворения «связывающего единства» страны. В руках китайского деспота сосредоточивалась полнота военной и законодательной власти. Он был высшим судьей, стоял во главе многоступенчатого военно-бюрократического аппарата, назначал всех высших чиновников центрального и местного аппаратов. Важное место в государственном аппарате занимали органы, которые были связаны с ритуалом и обрядами, призванными поддерживать миф о божественном происхождении «сына Неба».

Власть правителя постепенно начала трансформироваться в императорскую. Он носил титул хуанди, позволявший ему претендовать на исключительный статус и небывалые ранее полномочия. Ближайшими его помощниками являлись: чэнсян — руководитель аппарата управления, танвей — командующий войском, тинвей — главный судья, главный жрец.

Одним из самых знаменитых правителей Китая был Цинь Шихуанди, первый император династии Цинь (259–210 гг. до н. э.). Он централизовал управление государством, заставил местных владык поселиться в столице, а на роль местных правителей подобрал особо доверенных лиц.

Центральный аппарат империи включал в себя ряд ведомств: финансовое, военное, судебное, обрядов, сельского хозяйства, ведомство императорского двора, дворцовой стражи. Со временем вместе с усложнением функций государственного аппарата стала больше разграничиваться деятельность отдельных ведомств, но этот процесс так и не был завершен в древнюю эпоху.

Действовали цензорские органы, во главе которых стоял верховный цензор. Чиновники этого ведомства, контролировали работу всех его должностных лиц, следили за их благонадежностью, расследовали по прямому поручению императора заговоры и другие государственные преступления.

В империи существовало особое ведомство обрядов, возглавляемое верховным жрецом. Унифицированный ритуал должен был служить социальному сплочению, воспитанию населения в духе признания незыблемости и святости существующих порядков.

В Китае предпринимались попытки ослабить значение знати, в частности освободить государственный аппарат от ее влияния. Получила распространение практика, при которой назначение на государственную должность требовало определенных знаний. Кандидаты в чиновники во избежание протекционизма были обязаны сдавать конкурсные экзамены.

Управленческая система основывалась на конфуцианских и даосских нормах, согласно которым правитель ни во что не должен был вмешиваться, предоставляя возможность всему идти своим чередом.

В царстве Цинь было введено новое положение о рангах знатности: они стали присваиваться не в связи с аристократическим происхождением, а за заслуги перед правителем. В империи Хань была создана система 20 чиновничьих рангов, соответственно которым чиновники занимали должности и получали жалованье.

Лю Бан (256 или 247–195 гг. до н. э.), основатель ханьской династии, доверил решение внутренних проблем государства блестящему администратору Сяо Хэ, разработку военной стратегии — выдающемуся стратегу Джан Ляну, а реализацию этой стратегии — полководцу Хань Синю, который не проиграл ни одного сражения. Лю Бан, таким образом, контролировал только трех человек, но через них управлял всей империей.

Армия играла огромную роль. Войны оказали непосредственное влияние на становление китайского государства. Так, основу военной силы чжоусцев составляли воины-полупрофессионалы, входившие в армейские группы и размещенные в военных поселениях и лагерях. Военным лагерям выделялись земельные угодья, составлявшие их хозяйственную базу. Должности командующих группой армий передавались по наследству.

Воинские повинности в империи Цинь существовали наряду со строительными и гужевыми. В армию брали мужчин от 23 до 56 лет, которые должны были пройти годичную подготовку, а затем нести гарнизонную службу в течение года и месяц в году служить в ополчении по месту жительства. На охрану государственных границ без указания сроков службы направлялись прежде всего провинившиеся чиновники, преступники, потерявшие свободу за долги заложники, бродячие торговцы и только в последнюю очередь свободные земледельцы¹.

Постепенно формировалась и постоянная армия, находившаяся на содержании государства. Она состояла из телохранителей императора, частей, охранявших столицу. На эти части возлагались и полицейские функции.

Циньско-ханьский Китай делился на округа, те в свою очередь делились на уезды, уезды — на волости, а волости — на общины — низшие административно-территориальные единицы. В каждый уезд направлялся чиновник, ответственный перед правителем царства. Впоследствии это сыграло важную роль в укреплении власти центра на местах.

Община, несмотря на разрушение общинного землевладения, продолжала играть роль относительно обособленной единицы. Руководили ею староста и старейшины. Низший административный персонал, начиная с волостных старейшин, не входил в состав чиновничества.

В эпоху Цинь еще сохранялись остатки общинного самоуправления. В особых, чрезвычайных ситуациях созывались народные собрания. Общины имели советы старейшин, а торговцы и ремесленники — своих старост.

Народные выступления вынуждали правительства проводить реформы. Известность получили реформы Ван Мана. Захватив власть в результате государственного переворота в 9 г. н. э., Ван Ман провозгласил себя императором. Он по-

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 1. С. 109.

пытался провести перераспределение земельного фонда. Вся земля была объявлена императорской собственностью. Была запрещена купля-продажа земли и рабов, но одновременно увеличилось количество государственных рабов. Рабы должны были заниматься сельским хозяйством, крестьяне переходили в разряд арендаторов и зависимых работников. Реформы способствовали установлению равновесия между государственным и частным землевладением. Однако указанные запреты были сняты под давлением крупных собственников через три года.

Было введено государственное регулирование рыночных цен и процентов по ссудам, проведена денежная реформа и введены новые налоги. Ван Ман стремился сосредоточить в руках государства все источники дохода и создать сильную бюрократическую империю, предотвратить кризис рабовладельческого общества.

Крупные землевладельцы саботировали проведение реформ, и правительство не смогло преодолеть это сопротивление. Вскоре свободная продажа земли и рабов была восстановлена. Преодолеть кризис рабовладельческого государства все эти реформы не смогли. Они оказались нежизнеспособными, противоречили историческому развитию. Крестьянское восстание «Красных бровей» 18 г. вынудило правителей Китая издать закон о запрещении убивать рабов без суда. Рабовладельческий строй был подорван.

Во второй половине II в. в Китае разразился политический кризис. В 184 г. мощное восстание «Желтых повязок» охватило страну. В 220 г. император был низложен. Китай как единое государство прекратил существование, он распался на три царства.



Выводы

Вместе с тем основы социальных порядков и государственный механизм, созданные в Древнем Китае, став традиционными, фактически сохранились в императорском Китае вплоть до начала XX в.



Контрольные вопросы по лекции 8

1. Каковы особенности развития древнекитайского общества?
2. Назовите основные периоды истории Древнего Китая.
3. Какими были формы правления и территориального устройства Древнего Китая?
4. Как был устроен государственный аппарат Древнего Китая?
5. Проанализируйте основные направления политики Шан Яна.
6. Дайте характеристику правления Цинь Шихуанди.
7. Какое значение для развития Древнего Китая имели реформы Ван Мана?

Лекция 9

ПРАВО ДРЕВНЕГО КИТАЯ

1. *Противоборствующие учения: конфуцианство и легизм*
2. *Правовое регулирование имущественных отношений*
3. *Обязательственное право*
4. *Брачно-семейное право*
5. *Уголовное право*
6. *Судебный процесс*

9.1 Противоборствующие учения: конфуцианство и легизм

Первые законы в Китае появились в государстве Шан, а в X в. до н. э. в Чжоу было разработано Уложение о наказаниях, которое представляло собой запись отдельных судебных решений и закрепляло прежде всего нормы обычного права.

Ссылки на исключительную древность китайских кодексов — дань традиции, конфуцианскому учению, что правитель «не создает право, а передает его, доверяя древним и любя их»¹. Фактически же первые писанные китайские законы появились в VI–V вв. до н. э. В VI в. до н. э. появился свод законов под названием Чжоули, который стал основой правового регулирования, заменив собой нормы обычного права.

Развитие законодательной деятельности началось в период V–III вв. до н. э. и было связано в том числе с необходимостью использования закона в целях ста-

¹ Согласно легенде право появилось в XXIII в. до н. э. у варварских народов мяо, истребленных впоследствии богами (См.: Прудников М. Н. Указ. соч. С. 116).

билизации политической обстановки в условиях непрекращающейся борьбы китайских княжеств между собой.

Одним из первых материальных свидетельств существования писаных законов в Древнем Китае стал найденный археологами бронзовый треножник с текстом «Обозрения законов», относящийся к VI в. до н. э., основой которого стало понятие «у син» — пяти видов наказаний за преступления: клеймения, отрезания носа, отрубания одной или обеих ног, кастрации и смертной казни, ставшей наиболее распространенным наказанием. Лишь на рубеже V–IV вв. до н. э. появился один из первых сводов законов «Книга законов царства Вэй», составленная Ли Фуюем на основе правовых положений, принятых в отдельных княжествах и по традиции считавшихся законами предков. Он состоял из шести глав: законы о ворах, о разбойниках, о заключении в темницу, о поимке преступников, об орудиях казни и пытки¹.

Этот сборник положил начало последующей практике разработки сборников законов. В ханьском Китае в III–II вв. до н. э. проводилась большая работа по описанию, переписке, комментированию и восстановлению древних законов. «Книга законов царства Вэй» в это время была дополнена рядом глав, в частности содержащих нормы, посвященные военному делу, государственному коневодству и финансам.

Вместе с тем появление писаных законов не могло изменить свойственный всему древнему праву Китая порядок, согласно которому непосредственный приказ вышестоящего лица, вплоть до правителя, или правила нравственности занимали главное место в регулировании жизнедеятельности китайского общества. Писаные законы не вытеснили и широко распространенные во все времена на общинном уровне нормы обычного права, регулирующие многие стороны общественных отношений, в частности поземельных.



.....
 Большое влияние на развитие права оказали конфуцианство и легизм².

Конфуций очень резко противопоставлял нормы морали, добродетели, с одной стороны, и нормы законодательства — с другой, явно предпочитая первые. Легисты, напротив, придавая большое значение правовым нормам, пытались распространить их действие на все случаи жизни. Легизм пронизан враждебностью к людям, к их личным качествам. Люди, по представлению легистов, — это глупые создания, которых всегда можно подчинить порядку. Легисты понимали под порядком полное безволие людей, их преданность власти. У легистов закон выступает как приказная форма, которую можно заполнить любым нужным содержанием.

Общей чертой этих двух древнекитайских учений была их политическая направленность, стремление организовать жизнь китайского общества на рациональных, справедливых началах, хотя и понимаемых по-разному. Это привело к острой борьбе между ними.

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 1. С. 165.

²История политических и правовых учений: учебник для вузов / под общ. ред. В. С. Нерсесянца. М., 1995. С. 27–33.

Обострение противоборства двух идеологий относится ко второй половине III в. до н. э., когда легизм в его крайней форме был признан официальной идеологией первой китайской империи Цинь. Легисты, придя к власти, претворяли в жизнь свои правовые воззрения путем насильственного искоренения из массового сознания конфуцианских догм¹.

С утверждением династии Хань на последнем этапе формирования древнекитайского права — этапе формальной победы конфуцианства — в результате слияния легизма и конфуцианства возникло новое учение — ортодоксальное ханьское конфуцианство, главным назначением которого стало оправдать и увековечить с позиций накопленных знаний существующие социально-экономические и политические порядки как разумные, отвечающие интересам сохранения и функционирования древнекитайского общества.

Ортодоксальное конфуцианство не отвергало закона, строгих наказаний, предполагая взаимодействие строгости и снисхождения. Из этого предположения вытекало, что мораль и право совпадали. Мораль задавала стереотип поведения, право с помощью наказаний запрещало от него уклоняться. Нормы господствующей конфуцианской морали должны были отныне насаждаться силой, под угрозой применения предусмотренного законом наказания².

Конец рабовладельческого периода в истории Китая был отмечен появлением многочисленных сборников права, которые содержали статьи о праве собственности, брачно-семейных отношениях, нормы уголовного права и процесса.

9.2 Правовое регулирование имущественных отношений

Право выделяло понятия владения и распоряжения. Земля считалась государственной, но владела ею община. Знать получала землю вместе с покоренным населением.

Перестала действовать возникшая в период правления династии Чжоу система так называемых «колодезных полей», когда 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.

Земля в Китае стала продаваться и покупаться, дробиться на мелкие участки или концентрироваться в крупные наделы, однако частный или коллективный владелец мог распоряжаться лишь правом владения ею, никогда не переходящим в полную частную собственность. Собственность сохранялась за государством.

Несмотря на ранний переход основной массы общинной земли в частное владение, община еще в I в. до н. э. могла вступать в договорные поземельные отношения как самостоятельная сторона, а присутствие представителя общины являлось

¹ Согласно легенде циньский император Цинь Шихуанди в 213 г. до н. э. приказал сжечь все конфуцианские книги, предав казни 400 ученых-конфуцианцев (См.: Прудников М. Н. Указ. соч. С. 118).

² Прудников М. Н. Указ. соч. С. 119.

непременным условием при совершении поземельных сделок. Наряду с куплей-продажей земли был распространен договор ее аренды.

9.3 Обязательственное право

Древнекитайское право регламентировало различные виды договоров, в том числе мены, купли-продажи, дарения. Активно использовался договор аренды земли, как правило, на условиях ипотеки, заклад земли. Широко были распространены договоры найма людей и займа, условия которых регулировались обычным правом. Договор займа оформлялся долговой распиской. Ему сопутствовали отсрочка платежа, внесение залога, выдача письменных обязательств. Появились ростовщичество, долговое рабство.

Одним из первых появился договор мены. Договор купли-продажи предписывалось заключать в письменной форме с обязательной уплатой пошлины. Широкое распространение получил договор дарения.

9.4 Брачно-семейное право

Семейное право Древнего Китая базировалось на патриархальном семейном укладе. Семейные связи отличались прочностью и многочисленностью. Чтился культ предков. Мужчины имели в семье абсолютную власть. Во главе большой семьи как хозяйственной единицы стоял старший в семье мужчина, которому подчинялись все члены семьи: жены и наложницы, сыновья и внуки, их жены и дети, рабы и слуги.

Женщины были фактически бесправны: они полностью зависели от власти отца или мужа, не имели личного имущества, были ограничены в правах наследования.

Браки детей заключали их родители. Были закреплены своеобразные нижний и верхний пределы брачного возраста (для мужчин с 16 до 30, для женщин с 14 до 20 лет). Для заключения брака необходимо было соблюдение ряда условий. Брак заключался семьями жениха и невесты или самим женихом и скреплялся частным соглашением, нарушение которого влекло за собой не только определенные материальные потери, но и наказание старших в семье в уголовном порядке.

Если в период Шан допускались браки между родственниками, то впоследствии они были запрещены. Более того, утвердилось правило, что жених и невеста не должны носить одну и ту же фамилию, чтобы ненароком не смешались родственные семьи.

Запрещались межсословные браки, влекущие за собой уголовную ответственность, особенно браки свободных с рабами.

Одним из основополагающих принципов установленного социального порядка был принцип «один муж — одна жена», но действовал он своеобразно, требуя лишь строгого соблюдения верности жены мужу. Муж мог иметь «второстепенных» жен и наложниц (особенно в случае бесплодия жены).

В китайском традиционном праве в отличие от других восточных правовых систем развод не только разрешался, но и поощрялся или прямо предписывался под

угрозой уголовного наказания в случае нарушения «супружеского долга», при этом мужу грозила каторга, если он требовал развод без оснований. Возможности женщины оставить своего мужа или протестовать против развода были незначительны. Согласно древнему правилу жена должна была оставаться с мужем в «жизни земной и загробной», ей нельзя было выходить замуж второй раз.

9.5 Уголовное право

Право Древнего Китая выделяло следующие виды преступлений: государственные (мятеж, заговор), религиозные (шаманство), против личности (убийство, нанесение телесных повреждений), против собственности (кража, грабеж, убой чужого скота), воинские (неявка к установленному сроку на место сбора, непроявление воином мужества). Как преступления рассматривались отказ от уплаты налога, пьянство¹.

Понятие преступления связывалось с проявлением преступной воли человека. Правонарушитель рассматривался как «низкий человек». В древнекитайском праве проводилось разграничение между окончанным преступлением и покушением на преступление. Мера виновности и суровость наказания должны были соответствовать не столько характеру самого проступка, сколько характеру духовного состояния преступника, не столько тяжести преступного действия, сколько интенсивности преступной воли.

В ханьском Китае, согласно конфуцианскому принципу: «если воля добрая, человек не нарушает закон», стало складываться специфическое учение о форме вины, а при определении меры наказания начала учитываться преступная воля. В китайском праве стали выделять преступления, совершенные с умыслом и без такового, а также по ошибке. Так, за умышленную клевету следовало одно наказание, другое, более легкое, — за не подтвердившийся донос.

Китайское право определяло и содержание таких институтов, как соучастие и групповое преступление. Еще на рубеже нашей эры сложилась особая норма, согласно которой преступление признавалось групповым, если оно было совершено по предварительному сговору, в противном случае участники преступной группы отвечали каждый за отдельное преступление.

Содержание правовых положений о смягчающих и отягчающих вину обстоятельствах определялось наставлением Конфуция. Понятия невменяемости как обстоятельства, исключаящего вину, традиционное китайское право не знало.

Окончательное утверждение традиционной системы наказаний в V–IV вв. до н. э. было связано с ее философским осмыслением на основе использования сакральной для древних китайцев цифры «пять». Шкала наказаний, нашедшая свое отражение в Уложении Му-вана, включала в себя пять основных видов наказаний. К ним относились мосин (клеймо тушью на лице) и исин (отрезание носа), применявшиеся за 1000 различного рода провинностей каждое, фэйсин (отрезание ног), назначавшееся за 500 провинностей, чужин (кастрация для мужчин и превра-

¹Всеобщая история государства и права: учебник / под ред. проф. К. И. Батыра. М., 1998. С. 56.

шение в рабынь-затворниц женщин) — за 300 провинностей и данисин (отсечение головы) — за 200 провинностей¹.

От наказания можно было откупиться. Для избежания клеймения надо было уплатить вану 100 хуаней (примерно 2 кг меди), за ногу, нос — 200 хуаней, за оскорбление — 600, за смертную казнь — 1000. Такой откуп за наказание был в интересах богатых подданных.

Шкала наказания дополнялась и другими его видами: битьем толстыми или тонкими палками (от 100 до 500 ударов, причем 500 ударов толстыми палками было равносильно смертной казни), обращением в рабство, штрафом.

Выделялись особые наказания за укрывательство и недоносительство: виновного разрубали пополам. Жестокие и мучительные наказания соответствовали правовым понятиям всех древних народов. Китай не был исключением. Так, одно из подобных наказаний состояло в предании мучительной смерти: сначала осужденного татуировали, затем отрезали ему нос, левую и правую ноги, а после этого забивали палками до смерти.

Длительное время в Китае существовала кровная месть, но в условиях обострения классовой борьбы система телесных наказаний и широкое применение смертной казни, осуществлявшейся непосредственно органами государственной власти, вытеснили этот обычай.

Традиционным институтом китайского права, против которого конфуцианцы вели безуспешную борьбу с легистами, был институт коллективной ответственности родственников преступника. В циньском Китае за государственные преступления казнили не только преступника, но и три поколения его родственников по линии отца, матери и жены.

Наказание, таким образом, преследовало сугубо цель устрашения. Некоторое смягчение наказания под влиянием конфуцианизации права выразилось во временной отмене наказания невиновных родственников преступника и в утверждении нормы о безнаказанности укрывательства лиц, совершивших преступление, их родственниками (детьми, женами, внуками). Наказание неизменно отражало сословно-классовое положение преступника и потерпевшего.

9.6 Судебный процесс

Суд не был отделен от администрации. Верховным судьей являлся император. Он мог лично разбирать судебные дела. На местах судебные функции осуществляли представители местной администрации, действовали суды округов, уездов, волостей, общин. В государственный аппарат входили также чиновники, обязанные разыскивать преступников и вести с ними борьбу, начальники тюрем (провинциальный судья был одновременно и начальником тюрем в округе) и лица, приводившие в исполнение судебные решения.

В циньской империи существовало специальное судебное ведомство, что свидетельствует о выделении судебных функций из общеадминистративных. Оно осуществляло контроль за применением уголовных законов. Все дела о наиболее тяж-

¹Всеобщая история государства и прав. М., 1998. С. 57.

ких преступлениях проходили через него, особенно дела, связанные с превышением власти чиновниками.

Судопроизводство в периоды Шан и Чжоу носило обвинительно-сопоставительный характер. Позднее этот вид процесса стал дополняться элементами розыскного процесса, который со временем утвердился безраздельно.

Действовал принцип презумпции виновности обвиняемого. Широко применялось вынесение судебных решений по аналогии.

Следствие начиналось по жалобе или по доносу. Последний поощрялся, и щедрость поощрения зависела от тяжести преступного деяния. Донос, особенно касающийся кражи и убийства, должен был быть точно определенным, неточность влекла за собой наказание.

Жестоко, на основе принципа «возврата обвинения», карался лжедонос. В этом случае доносителю грозило то же наказание, которое было бы применено к обвиняемому, если бы донос был правдив. Запрещались под угрозой смертной казни доносы на родителей, деда, бабушку и других близких родственников, кроме доноса об убийстве отца. Запрещались анонимные доносы: осужденные по такому доносу освобождались.

Выдавать своих людей, т. е. представлять в суд домочадцев и рабов, должен был глава семьи, в противном случае он наказывался сам. Ему же предоставлялось право наказывать своих рабов, а по специальному разрешению властей — даже убивать их за провинности.

Важнейшими доказательствами наряду с вещественными считались клятва и свидетельские показания. В ходе расследования в случае, если преступник оказывался изобличенным, но отказывался признать вину либо если он менял свои показания в ходе дознания, прибегали к пыткам. Гарантией от злонамеренного применения пыток, битья палками было наказание следователя каторжными работами за смерть обвиняемого под пытками.

Существовала особая иерархия принципов осуществления правосудия: спор или конфликт должен был решаться на основе чувства человеколюбия, затем на основе требований ритуала (этикета), затем разума и только в самую последнюю очередь — на основе обращения к требованиям права. Преобладало представление, что использование права, обращение к судье для урегулирования конфликтов — это недостойный человека способ. Делался акцент на гармонии и необходимости организации жизни без споров и судов.



Контрольные вопросы по лекции 9

1. В чем специфика законодательной политики в Древнем Китае?
2. В чем своеобразие древнекитайского права и правосудия?

Лекция 10

ГОСУДАРСТВО В ДРЕВНИХ АФИНАХ

1. *Образование государства в Афинах. Реформы Тесея*
2. *Реформы Солона и Клисфена*
3. *Афины в V–IV вв. до н. э.*
4. *Упадок афинской демократии*

10.1 Образование государства в Афинах. Реформы Тесея

Территорию Аттики¹ (область Греции, где впоследствии возникло Афинское государство) в конце II тыс. до н. э. населяло четыре племени. Переход к производящей экономике с индивидуализацией труда привел к разделу общинной земли на участки с наследственным семейным владением, к развитию имущественной дифференциации и постепенному выделению родовой верхушки и обнищанию массы свободных общинников, многие из которых превращались в батраков или за долги попадали в рабство.

Эти процессы ускорялись благодаря развитию ремесла и торговли, чему благоприятствовало приморское положение Афин. К началу I тыс. до н. э. распространенным явлением становится рабовладение, хотя эксплуатация рабского труда еще не стала основой общественного производства. Рабы были заняты главным образом в домашнем хозяйстве, реже на полевых работах, занимались ремеслом. Наряду с ними трудились и их хозяева, хотя рабы выполняли наиболее тяжелые работы. Только со временем рабский труд начал преобладать, а рабовладельцы, прежде всего крупные, перестали участвовать в производительном труде. Родопле-

¹Атика — юго-восточная область Средней Греции площадью приблизительно в 2200 км².

менная организация власти начала стремиться к обеспечению интересов не только ее членов, но и богатейшей верхушки свободных граждан¹.



.....
 Формирование общественного и государственного строя Греции проходило в рамках античного полиса (города-государства) — феномена Древнего мира.

Полисная система складывалась постепенно, в течение многих столетий, которые можно подразделить на три периода: гомеровский (XI–IX вв. до н. э.) характеризовавшийся господством родоплеменных отношений; архаический (VIII–VI вв. до н. э.), в рамках которого происходило создание классового общества и государства, и классический (V–IV вв. до н. э.), ознаменовавшийся расцветом древнегреческого рабовладельческого общества, полисного строя.

В гомеровской Греции население было объединено в сельские общины, располагавшиеся на небольших территориях и почти изолированные от соседских общин.

Центром общины было поселение. Основную массу ее жителей составляли земледельцы, скотоводы, ремесленники и торговцы. Земля являлась родовой собственностью и предоставлялась общинникам в пользование на условиях ее периодического перераспределения. Однако из-за уже складывавшегося в то время социального неравенства земля распределялась неравномерно.

В период возникновения государства греки использовали три древнейших института государственности, имевших общее для многих стран Древнего мира происхождение и типичных для родового общества: царя, совет старейшин и народное собрание. Царь олицетворял собой высшую военную власть и выступал в качестве полководца, был верховным судьей и жрецом. Совет старейшин (буле) состоял из вождей родовых обществ, а народное собрание формировалось из мужчин, способных держать в руках оружие. По мере дальнейшего развития этих институтов они постепенно становились доминирующей силой в политической жизни общества. Таким образом, управление обществом в этот период осуществлялось в форме военной демократии



.....
 На рубеже IX–VIII вв. до н. э. в развитии Древней Греции произошли глубокие изменения: родовой строй начал преобразовываться в рабовладельческий. Шел процесс развития частной собственности, социального расслоения. Общинная организация, сохранявшая кровнородственные связи между своими членами, перестала отвечать потребностям времени. Произошло слияние ранее обособленных мелких общин. Древние формы объединения родов — филы и фратрии — уступили место новым, основанным на имущественных и территориальных признаках.

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 1. С. 185.

На базе общин возникли новые социально-политические организации, получившие название полисов (городов-государств). Образование рабовладельческого общества и государства в форме полисного строя составило содержание исторического развития Древней Греции в архаический период.

Образование афинского государства легенда связывает с именем греческого героя Тесея. Среди мероприятий, проведенных Тесеем и повлекших образование государства, было объединение трех племен с центром в Афинах, где был создан руководящий орган — совет, осуществлявший общее руководство в государстве.

Произошло оформление обособленных социальных групп. Родовая знать создала особую группу эвпатридов, которым было предоставлено исключительное право на замещение государственных должностей. Основную часть населения составляли геоморы (земледельцы) и демиурги (ремесленники).

Процесс образования государства был длительным. Постепенно власть базилевса ограничивалась. Его функции перешли к новым выборным из эвпатридов должностным лицам — архонтам. Поначалу должность архонта была пожизненной, а затем ее ограничили десятилетним сроком. С VII в. до н. э. избирали девять архонтов сроком на один год. Они исполняли военные, жреческие, судебные функции, а со временем приняли на себя все руководство страной.

Тогда же возник еще один новый орган — ареопаг (высший государственный совет), заменивший собой совет старейшин. Ареопаг был хранителем традиций, высшим судебным и контролирующим органом.

10.2 Реформы Солона и Клисфена

Все эти нововведения и изменения в управлении ознаменовали создание государства. Произошли радикальные преобразования. Некоторые из них были связаны с реформами Солона и Клисфена, целью которых было примирение враждующих групп свободного населения.

Самой крупной реформой Солона (640–560 гг. до н. э.) стала сисахфия («сбрасывание бремени»). Она освободила многих должников в Афинах, запретила личную кабалу, продажу несостоятельных должников за долги в рабство. Должники, проданные в рабство за пределы государства, должны были быть выкуплены за общественный счет и возвращены на родину. Было ограничено землевладение, установлен максимальный размер земельных наделов. Была провозглашена свобода завещаний, что способствовало развитию частной собственности на землю.

Цензовая реформа Солона разделила всех граждан, независимо от их происхождения, по имущественному положению на четыре разряда. Реформа законодательно закрепила уже сложившееся к тому времени разделение общества. Самые богатые граждане были отнесены к первому разряду, менее богатые — ко второму и т. д. Каждый разряд имел определенные политические права: общественные должности могли занимать только граждане, принадлежащие к первым трем разрядам, а должность архонта (и, следовательно, члена ареопага) — только представители первого разряда. Бедняки, входившие в низший, четвертый разряд, этого права по-прежнему были лишены. Но они могли участвовать в народном собрании, роль которого усиливалась: собрание стало разрабатывать законы, избирать должностных лиц и принимать от них отчеты.

Солон создал новый государственный орган — совет четырехсот (по сто человек от каждого племени). Он руководил подготовкой дел для обсуждения на народном собрании, разбирал текущие управленческие вопросы. Свою деятельность продолжали и народное собрание, и ареопаг.

Реформы стали важным этапом формирования политической организации в Афинах, но их компромиссный характер помешал разрешению острых противоречий. Реформы вызвали недовольство аристократии и не удовлетворили полностью народ. Социальные разногласия переросли в борьбу, которая привела через некоторое время к установлению тирании¹ Писистрата (560–527 гг. до н. э.), а затем его сыновей. Существовавшие органы управления продолжали функционировать, но теперь уже под контролем захватившего власть тирана.

Крупнейшим реформатором был Клисфен (596–565 гг. до н. э.). Он предложил новое административное деление, в основу которого был положен территориальный принцип. Вся Аттика делилась на три территориальных округа: город Афины с пригородами, внутреннюю центральную полосу и береговую полосу. Каждый округ состоял из 10 равных частей — тритий. Три тритии, по одной из каждого округа, объединялись в филу. Создание новых фил устранило всякое значение родоплеменного деления для государственной организации и предопределило замену совета четырехсот советом пятисот (по 50 человек от каждой филы).

Был введен остракизм («суд черепков»). Ежегодно созывалось народное собрание, определявшее голосованием, нет ли среди сограждан таких лиц, которые являются опасными для государства. Признанный опасным подвергался изгнанию сроком на 10 лет без конфискации имущества. В дальнейшем остракизм нашел широкое применение в политической борьбе.

Реформы Клисфена способствовали складыванию рабовладельческого государства в форме демократической республики.

10.3 Афины в V–IV вв. до н.э.



.....
 V в. до н. э. стал временем расцвета афинской демократии. В государственном строе произошли существенные изменения, связанные с именем Перикла (460–429 гг. до н. э.).

Так, более четкой стала система разделения ветвей власти: законодательная принадлежала народному собранию, исполнительная — совету пятисот, судебная — гелизе — высшему судебному органу. Главными должностными лицами в Афинах были стратеги и архонты. В системе государственных органов сохранялся ареопаг.

Главным государственным органом являлось народное собрание (экклесия). Оно обладало широкими полномочиями, которые охватывали все стороны жизни Афин. На собрании принимались законы, решались вопросы войны и мира, избирались должностные лица, заслушивались их отчеты, обсуждался и утверждался

¹Тирания в Афинах — форма государственной власти, установленная насильственным путем и основанная на единоличном правлении.

ся государственный бюджет. Специальные собрания посвящались рассмотрению просьб граждан и решению вопроса об изгнании отдельных лиц в порядке остракизма за пределы государства.

Общее собрание собиралось четыре раза в месяц. В его работе могли участвовать только полноправные афинские граждане, достигшие 20-летнего возраста, независимо от их имущественного положения и рода занятий. Женщины и метеки¹ в народное собрание не допускались. Как правило, редко участвовали в его деятельности крестьяне, занятые в своих хозяйствах, хотя начиная с IV в. до н. э. за посещение собрания полагалось вознаграждение. Для решения даже самых важных вопросов требовалось присутствие всего 6000 человек, примерно 1/5 всех полноправных афинян.

В промежутках между собраниями действовал совет пятисот (булэ). Он не подменял народного собрания, а был его рабочим органом. Совет избирался путем проведения жеребьевки между полноправными гражданами, достигшими 30-летнего возраста (от каждой из 10 фил в совет входило по 50 человек). При сравнительно небольшом числе свободных граждан Афин (несколько десятков тысяч) существовала вероятность, что в течение своей жизни членом совета мог стать каждый афинянин. Отличительным признаком членов совета были миртовые венки. На общих собраниях и в театре им отводились почетные места; на время исполнения своих обязанностей они освобождались от военной службы.

Компетенция совета была достаточно обширной: совет подготавливал и обсуждал все вопросы, которые выносились на народное собрание (что позволяло совету направлять деятельность последнего), следил за исполнением постановлений народного собрания, контролировал деятельность всех должностных лиц, заслушивал их отчеты, осуществлял дипломатические сношения с другими государствами, управлял финансами, регулировал торговлю.

Для ведения текущих дел совет был разделен на 10 комиссий. Комиссии по очереди выполняли обязанности совета, ежедневно избирая нового председателя совета путем жеребьевки. Впоследствии этот порядок был изменен: председатель стал избираться перед каждым заседанием.

Действовал высший судебный орган — гелиэя. Гелиэю составляли 6 тыс. человек (по 600 представителей от каждой филы), ежегодно избиравшихся по жребию из числа полноправных граждан не моложе 30 лет. Гелиэя разбирала как наиболее важные частные дела афинских граждан, так и государственные дела.

Гелиэя была судом первой инстанции по делам о государственных преступлениях и о злоупотреблениях должностных лиц и апелляционной инстанцией по делам, рассмотренным другими судами. Она также осуществляла некоторые контрольные функции и обладала важным правом отвергать законопроекты, принятые народным собранием.

¹Метеки (от греч. «переселенцы») — в Древней Греции — класс неполноправных жителей Аттики. Метеками называли иностранцев, поселившихся в Аттике на продолжительное время или навсегда. Каждый иностранец по истечении определенного срока был обязан войти в число метеков. Кроме того, в класс метеков включались и отпущенные на волю рабы. Метеки были лишены политических и некоторых экономических прав, в том числе права гражданства, права приобретать недвижимость, права заключать браки с афинскими гражданами.

Серьезную роль в управлении Афинским государством играли должностные лица (архонты, стратеги).

Основные принципы замещения должностей — выборность, срочность, возмездность, подотчетность. Выборы должностных лиц проводились ежегодно посредством открытого голосования в народном собрании или путем жеребьевки. Перед вступлением в должность все избранные лица подвергались особой проверке, во время которой выяснялись их право на занятие должности, политическая благонадежность и необходимые личные качества. Нельзя было занимать должность дважды (кроме военных) или две должности. После истечения срока их полномочий должностные лица представляли отчеты о своей деятельности совету пятисот и гелиэе. В период расцвета Афинского государства подавляющее большинство должностей было коллегиальным.

Афинская армия формировалась на основе всеобщего ополчения свободных граждан в возрасте от 18 до 50 лет. Подлежащие мобилизации возрастные категории определялись народным собранием. Во время войны каждая фила должна была выдвинуть отряд тяжеловооруженных воинов, отряд легковооруженных и определенное число всадников. В мирное время все афинские граждане от 18 до 20 лет обязаны были пройти военное обучение.

К IV в. до н. э. в армии и на флоте появились наемники. Полицейские функции осуществляли рабы. Считалось, что свободный афинянин не может выполнять полицейские функции, так как это неправомерно по отношению к его согражданам.

10.4 Упадок афинской демократии

Система афинской демократии представляла собой продуманную структуру государственного устройства. При этом важно отметить два обстоятельства. Во-первых, афинская демократия принципиально отличалась от современных демократий тем, что в Афинах граждане принимали государственные решения непосредственно, т. е. действовала «прямая» демократия, тогда как в современных странах действует в основном «представительная» демократия, когда решения принимают «избранники народа». Во-вторых, надо понимать, что идеализировать афинскую демократию не стоит: граждане Афин составляли менее 1/5 населения, остальные — женщины, некоренные афиняне, рабы — не имели прав. Пороки афинской демократии многократно отмечались жителями античного мира.



.....
 Причиной гибели афинской государственности является внутренняя слабость самого полисного устройства государства.

Это устройство, связанное с заранее заданными территориальными и политическими параметрами, не имело простора для политического маневра и для дальнейшей поступательной эволюции. Формальное равноправие афинских граждан сочеталось с их имущественным неравенством. Наряду с процветанием небольшой группы крупных землевладельцев и торгово-ремесленных богачей значитель-

но ухудшилось положение основной массы граждан — мелких земледельцев, ремесленников и люмпенов. Все это привело афинскую демократию к острому кризису.

Кризисная ситуация резко обострилась в результате начавшейся в 431 г. до н. э. Пелопоннесской войны (431–404 гг. до н. э.) между Афинами и фактически подвластными им государствами Афинского морского союза, с одной стороны, и Спартой — с другой. Поражение в войне, приведшее к большим материальным и людским потерям, распаду морского союза и, следовательно, к утрате возможности пользоваться ресурсами входивших в него государств, повлекло олигархический переворот, спровоцированный крупными рабовладельцами, тяготившимися демократическими порядками¹.

Вскоре демократия была восстановлена, но последовал новый олигархический переворот. Его успех также оказался недолговременным. Демократический строй был восстановлен, но от бывшего величия Афин не осталось и следа. Страна была разорена, государственная казна опустела, торговля пришла в упадок, морская гегемония ушла в прошлое. Крестьяне разорялись, продавали свою землю и пополняли ряды городской бедноты, не получавшей уже достаточной помощи от государственной казны. Недовольство охватило и богатых рабовладельцев, вынужденных теперь только из своих средств поддерживать свободную бедноту — единственного союзника перед лицом угнетаемых рабов.

Веру древних греков в демократию развеял Александр Македонский, завоевавший «половину мира», и в том числе Элладу, всего за 10 лет. В 338 г. до н. э. в битве при Херонее греки потерпели поражение и вынуждены были признать гегемонию Македонии. В 86 г. до н. э. Афины были взяты штурмом римскими легионами под командованием Суллы и, в конце концов, вместе с остальной Грецией вошли в состав Римского государства.



Контрольные вопросы по лекции 10

1. Охарактеризуйте основные социальные группы афинского общества.
2. Как в Афинах называлась должность главы государства? Каковы были его полномочия?
3. Какие функции были у ареопага?
4. Каковы содержание и судьба реформ Солона в Афинах?
5. Раскройте содержание реформ Клисфена.
6. Каковы были функции народного собрания (экклесии), совета пятисот (булэ) и гелиэи в классический период развития Афин?

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 1. С. 198.

Лекция 11

АФИНСКОЕ ПРАВО

1. *Общая характеристика афинского права*
2. *Правовое регулирование имущественных отношений*
3. *Обязательственное право*
4. *Брачно-семейное право и наследование*
5. *Уголовное право*
6. *Судебный процесс*

11.1 Общая характеристика афинского права

Особенность правовой системы Афин заключалась в том, что обычай, моно-нормы долгое время считались основным источником права. Впоследствии теория и практика стали признавать приоритет законов, постановлений народного собрания над обычаями. Источником права являлись религиозные установления, нравственные предписания.

Право древних Афин отличалось особой жестокостью. Впервые оно было кодифицировано при правлении архонта Драконта в 621 г. до н. э. Эти первые писанные нормы, к сожалению, до нас не дошли. Драконт включил в законодательство ряд существенных положений, которые отражали новую социально-экономическую ситуацию. Отменялась кровная месть, вводились новые правила судопроизводства. Законы оформляли права частной собственности, устанавливая при этом суровое наказание за посягательство на нее. Из сообщений древних авторов известно, что законы санкционировали ряд правовых обычаев, устанавливали жесткие наказания. Смертной казнью карались святотатство, умышленное убийство, кража овощей, праздность. Плутарх отмечал, что по Законам Драконта почти за все преступления предусматривалась смертная казнь. Нарушителей божественного (справедливого) порядка после казни запрещалось хоронить.

Однако по мере демократизации Афинского государства смягчались и его законы. Народ взял на себя функцию законотворчества.

В начале VI в. до н. э. в Афинах большая законодательная работа была проведена Солоном. Законы Солона не ограничивались нормами, посвященными государственному устройству. Они также содержали в себе нормы гражданского и уголовного права.



.....

В V–IV вв. до н. э. законы становятся главным источником права. Если раньше законы считались данными от бога, то теперь они стали твориться людьми и были направлены на то, «чтобы жить счастливо». Осознание всеобщего блага как цели государственной правовой жизни означало отход от божественной предначертанности права, переход к идее его целесообразности.

.....

Полноправными афинскими гражданами являлись те лица, у которых и отец, и мать были гражданами Афин. Полноправие наступало с 18 лет и предполагало наличие определенных прав и обязанностей. К наиболее важным правам гражданина относились: право на свободу и личную независимость от другого человека, на земельный участок, помощь от государства в случае материальных затруднений, на участие в делах государства, на защиту и покровительство афинских законов. Обязанности, которые должен был исполнять каждый афинский гражданин, состояли в следующем: беречь свое имущество, трудиться на земельном участке, защищать полис от врагов с оружием в руках, повиноваться законам и избранным властям, принимать активное участие в общественно-политической жизни государства. Богатые граждане несли также особые повинности в пользу государства (литургию).

Между полноправными гражданами и рабами существовал промежуточный слой — метеки. С метеков взималась особая подать, они привлекались к военной службе, несли другие повинности.

Жители других полисов и иноземцы права гражданства не имели, они находились под охраной афинских законов, но платили налог на землю и недвижимость.

Рабы в Афинах разделялись на рабов, принадлежащих частным лицам, и рабов, принадлежащих государству. Рабы частных лиц не могли иметь собственность. За государственными рабами признавалось право приобретать собственность и распоряжаться ею. Отношение господ к рабам было, как правило, гуманным. Хозяин мог наказывать своего раба, но не имел права его убивать. Жестокость и садизм в отношении рабов были грекам органически чужды. Варварские обычаи калечить рабов и пленных, обрезая им носы и уши, распространенные в то время на Востоке (например, в Персии), в Греции отсутствовали.

11.2 Правовое регулирование имущественных отношений

В Афинах существовала частная и государственная собственность. Государству принадлежали рудники, шахты, военный флот и т. д. Имущество, находившееся в частной собственности, делилось на «видимое» (земля, строения, рабы, скот) и «невидимое» (деньги, драгоценности). В Афинах весьма широко практиковался залог недвижимости (ипотека), т. е. залог земли с оставлением ее в собственности должника. В случае неуплаты долга она переходила в собственность кредитора.

Среди вещных прав были известны владение и собственность. В афинском праве владение понималось как фактическое обладание имуществом. Самого же понятия права собственности как абсолютного права лица еще не было. Частная собственность не достигла высокого уровня развития, она считалась производной от государственной. Собственник имущества имел ничем не стесненное право распоряжаться землей, скотом, рабами и пр.

11.3 Обязательственное право

В отличие от стран Древнего Востока в Афинах имущественные отношения и гражданский оборот получили гораздо большее развитие. Однако в законах не содержалось детально разработанных положений о правах собственника.

Обязательственные отношения возникали либо из договора, либо из деликта (правонарушения). Неисполнение договорных обязательств до реформ Солона влекло личную ответственность должника (кабалу). В качестве средств обеспечения договорных обязательств сохранялись задаток, залог и поручительство. Афинскому праву были известны различные виды договоров: купля-продажа, найма, ссуды, подряда, займа, хранения, поручения. Обязательства, вытекающие из деликтов, возникали в случае причинения любого вреда имуществу.

Обычаи и законы исходили из понятия широкой право- и дееспособности афинских граждан в имущественных отношениях. В одном из законов говорилось: «Каждый может отдать свое имущество любому гражданину, если он не лишился рассудка, не выжил из ума от старости или не попал под влияние женщины».

11.4 Брачно-семейное право и наследование

В афинском праве получили развитие брачно-семейные отношения. Вступление в брак в Афинах считалось обязательным, безбрачие считалось аморальным, уклонение от женитьбы расценивалось как забвение культа предков. К холостякам относились как к больным. Официально признавалась моногамная семья, многоженство запрещалось. Брак сопровождался договором жениха с главой семьи невесты и платой за невесту. При этом невеста не всегда наделялась приданым. Развод для мужчины не составлял сложности, для женщины же был весьма затруднен.

Власть домовладыки была весьма значительной. Нарушение супружеской верности не имело для мужа негативных юридических последствий. Муж мог привести в дом наложницу. После смерти отца господином женщины был муж, а в слу-

чае его смерти — совершеннолетний сын. Женщина не могла от своего имени заключать сделки. При наличии сыновей дочь не получала наследства. Обычай разрешал брак между дядей и племянницей, между братом и сестрой. Последнее считалось проявлением уважения к обычаям старины.

Согласно обычаю обедневшие родители могли рассчитывать на помощь своего сына. По законам Солона сын мог отказать престарелому отцу в помощи, если тот не обучил его ремеслу.

С другой стороны, отец мог отречься от сына, лишив его наследства, изгнать его из дома, если тот не оказывал ему уважения. До реформ Солона отец мог продать детей в рабство, мог искалечить их и даже убить.

Древнеафинское право знало наследование имущества по закону и завещанию. Преимущество в получении наследства имели сыновья.

11.5 Уголовное право

Преступления были классифицированы. Афинскому праву известны были государственные преступления, преступления против семьи, личности, собственности. К особо опасным преступлениям против государства было отнесено внесение противозаконных предложений в народное собрание.

С наибольшей суровостью карались измена, обман народа, оскорбление богов, кража храмового имущества, умышленное убийство. Серьезными прегрешениями считались также клевета, плохое обращение детей с престарелыми родителями, похищение девушки. Особую группу составляли преступления против военной службы (дезертирство, трусость, уклонение от воинской повинности).

Карались штрафом те, кто сочинял ложные доносы, занимался клеветой, шантажом. Должностные лица, уличенные во взяточничестве, хищении, могли откупиться штрафом в 10-кратном размере. Тягчайшим наказанием для афинских граждан было лишение политических и гражданских прав (атемиа).

Осужденный к смертной казни мог сам исполнить приговор, избрав яд, меч или веревку. Афинских граждан, за редким исключением, телесным наказаниям не подвергали. Не было у них и таких жестоких форм казни, как распятие, сажание на кол, сдирание кожи. В этих вопросах греки, а в особенности афиняне, предвосхитили гуманистические традиции Нового времени.

Грабители, разбойники могли быть проданы в рабство. Ночного вора разрешалось убивать на месте. Однако последний мог избежать наказания, уплатив стоимость украденной вещи или вернув ее владельцу. Наказанию могли подвергаться статуи, камни, бревна, животные, если они были причиной смерти человека.

11.6 Судебный процесс

Суд. Высшим судебным органом Афин была гелиэя. Некоторые судебные функции сохранил ареопаг. Под председательством архонта-базилевса он рассматривал дела об умышленном убийстве. По поручению народного собрания ареопаг мог проводить расследование дел о государственных преступлениях. Дела о неумышленных убийствах рассматривались судом эфетов, дела о разбое, краже и других

имущественных преступлениях — коллегией одиннадцати. Гражданско-правовые споры об имуществе входили в ведение третейского суда. Иногда, когда речь шла об особо тяжком преступлении, в качестве суда выступало само народное собрание.

Судебное разбирательство могло начаться при поступлении заявления от полноправного афинского гражданина. Интересы несовершеннолетних и женщин представлял домовладыка, раба — его хозяин. Потерпевший или истец должен был позаботиться о явке свидетелей.

Судопроизводство знало следующие стадии процесса: предварительное расследование, судебное разбирательство, вынесение приговора и последнее слово осужденного. Вначале брались объяснения от обвиняемого (ответчика), опрашивались свидетели, исследовались доказательства.

Затем оглашались жалоба истца и возражения ответчика, стороны произносили речи, в ходе которых оглашались документы и свидетельские показания. По окончании судебного следствия присяжные решали вопрос о виновности. На приговоры и судебные решения могла быть подана апелляция. Высшей судебной и апелляционной инстанцией считалась гелиэя. Ее вердикты, как правило, пересмотру или отмене не подлежали.

Обычно подсудимые добивались снисхождения, слезно упрашивая судей внять их просьбе и мольбе, взывая к жалости, приводя в суд своих плачущих детей, скорбящих родных, друзей, знакомых.

Процессуальная форма особенно тщательно соблюдалась, если подсудимому грозили смертная казнь, заключение в тюрьму, изгнание из Афин, конфискация имущества. Мера наказания предлагалась участниками процесса.

Форма разбирательства была обвинительной. Помимо клятвы, показаний под пыткой самым важным доказательством считалось письменное, поскольку его трудно подвергнуть изменению.

Судьи голосовали по внутреннему убеждению. Они давали обещание судить по законам, не принимать даров лично или через посредство кого бы то ни было. Голосование было тайным и осуществлялось при помощи белых и черных камешков. Если случалось, что за и против обвинения подавалось равное число голосов (при одном судье, уклонившемся от голосования), то обвиняемого отпускали.

Если вердикт присяжных был обвинительным, приступали к определению меры наказания. Приговор оглашался лишь на третий день. Это давало возможность обвиняемому покинуть Афины, избавив себя от наказания.

Недостатком обвинительного процесса было поощрение кляузников и доносчиков. В случае осуждения они получали часть имущества осужденного, в связи с чем у людей возникало сильное искушение начинать подобные процессы. Со временем доносчики стали настоящим бедствием для судопроизводства. Не избежали подкупа и многие судьи. Вместе с тем роль суда была весьма существенной для результативности функционирования демократических порядков и традиций.



Контрольные вопросы по лекции 11

1. Каковы источники и содержание афинского права?
2. Дайте характеристику юридической ответственности по афинскому праву.

Лекция 12

ГОСУДАРСТВО ДРЕВНЕГО РИМА

1. *Возникновение государства в Древнем Риме*
2. *Римская республика. Социальный строй. Государственный строй. Падение республики и переход к империи*
3. *Римская империя. Социальный строй. Государственный строй*

История западной римской цивилизации насчитывает около 1200 лет. Датой ее возникновения принято считать 754 или 753 г. до н. э. — год основания Рима. Конечной датой — 476 г. до н. э., когда Рим был завоеван германскими племенами. Различают период царей — VIII–VI вв. до н. э.; период республики — V–I вв. до н. э.; период империи — I в. до н. э. — V в. н. э.

12.1 Возникновение государства в Древнем Риме

Время основания города Рима, которое историческая традиция связывает с именами легендарных Ромула и Рэма и относит к 753 г. до н. э., характеризуется процессами разложения первобытнообщинного строя у племен, осевших у реки Тибр.

Население Рима жило родами, главами которых были старейшины. Род представлял собой сплоченный коллектив, связанный общим происхождением, общей собственностью на землю, а также почитанием предков. Объединение путем войн трех племен — латин, сабин и этрусков — привело к образованию в Риме замкнутой общины.

Благоприятные для скотоводства и земледелия климатические условия, выгодное с точки зрения обмена и торговли географическое положение привлекали в Рим население из соседних регионов.

Со временем на территории, принадлежавшей римским родам, появились освобожденные рабы и их потомки, чужеземцы, ремесленники и торговцы, люди, изгнанные за нарушение родовых обычаев, насильственно переселенные из покоренных городов. Этих пришельцев в Риме называли плебеями. Плебеи оставались свободными, но были ограничены в имущественных и личных правах, лишены

политических прав. Они могли получать земельные наделы только из свободной части земельного фонда и были лишены возможности участвовать в управлении делами общины.

Коренные жители, жившие родами, назывались патрициями. Именно они представляли собой полноправный «римский народ». Постепенно патриции составили господствующее сословие, владевшее крупными наделами земли и рабами, а также обзавелись так называемыми клиентами¹.

С имущественной дифференциацией социальная структура общины усложнилась. В родах выделились отдельные богатые аристократические семьи. К ним перешли лучшие земельные участки, еще считавшиеся коллективной собственностью общины. Они получали и большую долю военной добычи.

В римскую общину входило 300 родов, объединявшихся в 30 курий, которые, в свою очередь, входили в три трибы. Если трибы возникли в результате объединения трех племен, то стройность организации общины носила на себе явный отпечаток сознательной деятельности, вызванной потребностью «замкнуть» общину в условиях ограниченности ее земельного фонда².

Военизированный характер римской родовой организации позволял ей какое-то время поддерживать свой замкнутый характер. Рост численности плебса, концентрация в его руках ремесленного производства и торговли превратили плебея в этнически пеструю общину. Сила этой общины возрастала. Внутри нее, так же как и в римской общине, развивалась имущественная дифференциация. Среди плебеев появились богатые ремесленники и торговцы, которые начали играть все более заметную роль в жизни Рима. Они остро ощущали свое бесправие. Вместе с тем увеличилось и число плебеев-бедняков, многие из которых становились неоплатными должниками патрициев и попадали в долговую кабалу.

Во главе римской общины стоял выборный царь — рекс. Его полномочия сводились главным образом к исполнению военных, жреческих и судебных функций. Рекс мог издавать общеобязательные постановления. Органом управления был совет старейшин родов — сенат. Общие вопросы рассматривались на племенном собрании. Оно объявляло войну, совместно с сенатом выбирало царя, занималось важнейшими судебными делами. Однако его решения могли быть отвергнуты сенатом и рексом.



.....
 Важным этапом на пути становления римской государственности были реформы, которые провел шестой рекс Сервий Туллий (578–535 гг. до н. э.)³.

¹ Клиенты — обедневшие сородичи, пришлые жители или жители завоеванных территорий, будучи лично свободными, но ограниченными в правах, находились под покровительством патрициев, получали от них земельные наделы, за что должны были нести в их пользу различные повинности.

² История государства и права зарубежных стран. Т. 1. С. 207–208.

³ Римские первоисточники упоминают семерых царей: Ромул (753–716 год до н. э.); Нума Помпилий (715–674 год до н. э.); Тулл Гостилий (673–642 год до н. э.); Анк Марций (642–617 год до н. э.); Луций Тарквиний Приск (616–579 год до н. э.); Сервий Туллий (578–535 год до н. э.); Луций Тарквиний Гордый (535–509 г. до н. э.).

Он разделил все свободное население Рима — и патрициев, и плебеев — на пять имущественных разрядов, или классов. В основу этого деления был положен размер земельного надела, которым владел человек (позднее были введены денежные критерии). К первому классу были причислены лица, обладавшие состоянием не меньше чем в 100 тыс. ассов (асс — медная монета); ко второму — 75 тыс. ассов; к третьему — 50 тыс. ассов и т. д. Кроме того, безземельные — пролетарии — объединялись в шестой разряд.

Граждане каждого разряда были поделены на сотни — центурии. Каждый имущественный разряд выставлял для нужд войны определенное количество центурий пехотинцев: 1-й класс формировал больше всех центурий — 80; 2-й, 3-й и 4-й — по 20, а 5-й класс — 30 центурий. Кроме того, в центуриатную систему традиция включает ряд центурий явно нестроевых, которые фактически находились вне деления на разряды. Это две центурии ремесленников, приданные 1-му или 2-му классу. Также две центурии горнистов и трубачей были добавлены к 4-му или 5-му классу. Помимо центурий пехоты, было сформировано 18 центурий конницы, которые составили особый, привилегированный корпус всадников. При этом к шести сдвоенным древнейшим центуриям Тициев, Рамнов и Луцеров, учрежденным еще Ромулом и удвоенным Тарквинием Древним, были добавлены 12 новых центурий, независимых от родоплеменного принципа комплектования. Таким образом, всего по реформе Сервия Туллия было создано 193 центурии, включая отдельную центурию пролетариев, отстраненных от военной службы.

Центурия, будучи военной тактической единицей, стала и голосующей единицей. Каждая центурия имела один голос, голоса богатых центурий составляли большинство — 98 голосов из 193. Центуриатные собрания стали решать такие вопросы, как объявление войны, выбор должностных лиц, осуществлять суд и др.

Вторая часть реформ Сервия Туллия — деление территории Рима на четыре городских и 17 сельских территориальных округов (триб). Тем самым была разрушена родоплеменная организация общества. Триба объединяла и патрициев, и плебеев, живших в ней. Плебеи были допущены к участию в народных собраниях, но политические и социальные ограничения все же не были устранены полностью, что привело к продолжению борьбы плебеев за уравнивание в правах с патрициями уже в период республики¹.

¹ Можно выделить следующие достижения плебеев в этой борьбе. В V в. до н. э. плебеи добились успеха в стремлении ограничить произвол должностных лиц, которые по сохранившейся традиции были патрициями. В этих целях была учреждена должность плебейского трибуна. Он обладал правом вето — правом запрещать исполнение распоряжения любого должностного лица в отношении плебеев. В IV в. до н. э. плебеи добились права на занятие государственных должностей. Было установлено, что один из двух консулов должен был избираться из плебеев. Им было предоставлено право на занятие и других государственных должностей. Законом Петелия была отменена долговая кабала, от которой страдали главным образом плебеи. Завершением борьбы плебеев за равноправие было принятие в 287 г. до н. э. закона, по которому решения плебейских собраний по трибам стали распространяться не только на плебеев и, следовательно, получили такую же силу закона, как и решения центуриатных собраний.



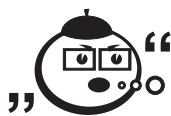
Выводы

Включив плебеев в состав «римского народа», допустив их к участию в центуриатных и трибутных комициях, реформы Сервия Туллия способствовали консолидации свободного населения. Они подвели определенный итог важнейшему этапу процесса образования государства, связанного как с трансформацией родоплеменных органов власти, так и созданием новых, хотя и не завершили его.

История Рима царского периода, в отличие от истории последующих периодов его развития, к сожалению, содержит много неясных до сих пор вопросов и может быть восстановлена лишь в общих чертах.

12.2 Римская республика

Социальный строй.



Римский историк Гай Саллюстий Крисп писал: «Когда царская власть, сперва служившая сбережению свободы и возвышению государства, обратилась в грубый произвол, строй был изменен — римляне учредили ежегодную смену власти и двоих властителей»¹.

Падение военной демократии в Риме произошло в конце VI — начале V в. до н. э. после свержения царя Тарквиния Гордого и передачи власти двум выборным должностным лицам — консулам, которые могли избираться только из патрициев. Таким образом, был осуществлен переход к республике.

Свободные граждане Рима делились на две социально-классовые группы: имущую верхушку рабовладельцев (землевладельцев, торговцев) и мелких производителей (земледельцев и ремесленников), к которым принадлежало большинство членов общества. К последним примыкала городская беднота — люмпен-пролетарии.



Правовое положение личности в Риме характеризовалось тремя статусами — свободы, гражданства и семьи. Только лицо, обладавшее всеми этими статусами и являющееся гражданином, обладало полной правоспособностью. Это означало право участвовать в народном собрании и занимать государственные должности, вступать в римский брак и участвовать в имущественных правоотношениях. Правовое положение лица изменялось с утратой того или иного статуса.

¹Прудников М. Н. Указ. соч. С. 165.

По статусу свободы все население Рима делилось на свободных (свободнорожденных и вольноотпущенников) и рабов. Полноправным мог быть только свободнорожденный, отец и дед которого также были свободными.

По мере развития имущественной дифференциации в определении положения римского гражданина возрастает значение его богатства. В среде рабовладельцев возникли привилегированные сословия нобилей и всадников.

В высшее сословие (нобили) входили самые знатные патрицианские и богатые плебейские роды. Они стали пополнять сенат и избираться на высшие государственные должности. Только в редких случаях люди, не принадлежавшие к нобилитету, становились высшими должностными лицами.

Другое сословие (всадники) образовалось из торгово-финансовой знати и богатых землевладельцев. Постепенно произошло слияние нобилей с верхушкой всадников, получивших доступ на важные государственные должности.

Категорией свободных, но не имевших прав римских граждан были перегрины (иностранцы). К ним относились свободные жители провинций — стран, находящихся вне Италии и завоеванных Римом. Они должны были нести налоговые повинности. К перегринам относились также свободные жители иностранных государств.

Несвободными являлись рабы. В период республики они превратились в основной угнетенный и эксплуатируемый класс. Способами установления рабства в Риме были:

- а) военный плен или захват лиц, не принадлежавших к государству, связанному с Римом договором. Так, после разгрома Карфагена в рабство было обращено 55 тыс. человек;
- б) рождение от рабыни, даже если отец являлся свободным гражданином (если мать являлась свободной, а отец рабом, ребенок признавался свободным);
- в) лишение свободы в связи с приговором к смертной казни или к работам на рудниках;
- г) покупка рабов за границей;
- д) естественное воспроизводство (в силу тяжелого положения рабов этот способ имел меньшее по сравнению с другими значение);
- е) долговая кабала (несмотря на отмену кабалы Законом Петелия, фактически она продолжала существовать, хотя и в ограниченных размерах¹);
- ж) самопродажа в рабство (получила распространение к концу периода республики).

Независимо от того, какое место занимал раб в производстве, он являлся собственностью своего хозяина и рассматривался как часть его имущества. Власть хозяина над рабом была практически неограниченной. Рабы не пользовались в Риме никакими правами; правовые гарантии политической и гражданской свобод, которыми так гордились римляне, на них не распространялись. Рабы стояли вне

¹Гай Петелий Либон Визол — консул Древнего Рима в 346 г. и 326 г. до н. э. В 326 году до н. э. провел закон, в соответствии с которым был реформирован договор займа, и долговое рабство отменено. С этого времени должник отвечал перед кредитором в пределах своего имущества.

закона и не являлись субъектами права. Катон в своем трактате «О земледелии» подразделял орудия земледельческого производства на три категории: «орудие говорящее, полуговорящее и немое; орудие говорящее — это рабы; полуговорящее — это быки; немое — это повозки»¹.

Рабский труд со временем стал неэффективным, появилась новая, более совершенная форма эксплуатации рабов — пекулий: рабу предоставлялась для самостоятельного ведения хозяйства и получения части дохода от него часть имущества хозяина (земельный участок, ремесленная мастерская и др.).

Другой формой эксплуатации, зародившейся в период республики, был колонат. Колоны были не рабами, а арендаторами земли, попадавшими в экономическую зависимость от землевладельцев и, в конечном счете, прикреплявшимися к земле.

В конце республиканского периода появились рабы, получившие свободу, — вольноотпущенники. Освобождение рабов стало широко практиковаться уже в начале нашей эры.

Статус семьи означал, что полной политической и гражданской правоспособностью пользовались только главы римских семей — домовладыки (*paterfamilias*). Остальные члены семьи считались находящимися под властью домовладыки.



Выводы

Правовое положение лица изменялось с утратой того или иного статуса. Наибольшие изменения происходили с утратой статуса свободы (плен, обращение в рабство). Она означала утрату и двух других статусов (гражданства и семьи), т. е. полную потерю правоспособности. С утратой статуса гражданства (например, изгнание) терялась правоспособность гражданина, но сохранялась свобода. Утрата статуса семьи (например, в результате усыновления главы семьи другим лицом) вела к потере только «собственного права».

Государственный строй. В период республики организация власти некоторое время соответствовала условиям общественной жизни, сложившимся в Риме. Здесь сочетались аристократические и демократические черты при преобладании первых. Это отразилось на полномочиях и взаимоотношениях основных государственных органов. Важную роль в государственном механизме Римской республики играл сенат, развившийся из совета старейшин римского союза племен. Изначально сенаторов было 300 (по числу родов). Назначали их особо уполномоченные лица, избранные народным собранием, — цензоры. В сенат зачислялись те, кто в прошлом занимал высшие государственные должности (консула, претора, цензора). Не могли быть сенаторами вольноотпущенники и их сыновья, а также лица, занимавшиеся недостойными римского гражданина занятиями, например мелкой торговлей. По существу, списки сенаторов, составляемые каждые пять лет, не отличались один от другого. Первоначально состав был патрицианским, позже

¹Прудников М. Н. Указ. соч. С. 167.

доступ в сенат получили плебеи. Для большинства сенаторов назначение становилось практически пожизненным.

К особенной компетенции сената относились, прежде всего, международные отношения, финансовые (налоги, доходы и расходы) дела, вопросы культа, объявление и ведение войны, внешняя политика. Сенат контролировал законодательную деятельность, предварительно рассматривал законопроекты.

Порядок работы сената был следующим. Обычно сенат созывался консулом или диктатором, который и председательствовал в нем. По делам меньшего значения сенат мог созывать помощник консула. В заседании сената могли участвовать и лица, занимавшие государственные должности, представители власти, которые в данный момент находились при должности. Они могли выступать, но не голосовать. Заседания сената, по общему правилу, были публичными, но могли происходить и при закрытых дверях. Решения сената (*senatus consulta*) получали свое название по имени консула, председательствующего на данном заседании.

Аристократическая по своей сущности Римская республика сохраняла многие важные институты народовластия и прежде всего — народные собрания. Народные собрания в Риме созывались по усмотрению высших должностных лиц, которые могли также прервать собрание или перенести его на другой день. Они же председательствовали в собрании и объявляли вопросы, по которым необходимо было принять решение. Участники собрания не могли изменять внесенные предложения. Голосование по ним было открытым. Тайное голосование было введено только в конце республиканского периода. Определяющее значение имело то обстоятельство, что решения собраний о принятии законов и избрании должностных лиц в первые века существования республики подлежали утверждению сенатом, а впоследствии сенат получил право предварительного рассмотрения вопросов, выносимых в собрания, что позволяло ему фактически направлять их деятельность.

Существовало несколько видов народных собраний (комиций).

Центуриатные комиции утверждали законы и избирали всех основных магистратов: консулов, преторов, цензоров. В компетенцию центуриатного собрания входило в том числе объявление войны и рассмотрение жалоб на приговоры к смертной казни.

Куриатные комиции, ведущие свое происхождение из далекого прошлого, утверждали должностных лиц, избранных другими собраниями, утверждали акты завещаний и усыновлений. Их политическое влияние было незначительным.

Трибутные комиции в зависимости от состава жителей триб делились на плебейские и патрицианско-плебейские. Их компетенция была ограниченной. Они избирали низших должностных лиц, рассматривали жалобы на приговоры о взыскании штрафа, некоторые местные дела, законопроекты. С III в. до н. э. они получили право принятия законов, что привело к росту их значения в политической жизни Рима.

На трибутных собраниях избирали плебейских (народных) трибунов. Должность эта была учреждена около 494 г. до н. э. в результате ожесточенного столкновения плебса с патрициатом.

Трибунат был строго плебейским учреждением. Трибунов было сначала два, потом пять и, наконец, 10. Трибун не мог отлучаться из Рима, дверь его дома должна была быть всегда открыта для ищущих защиты плебеев. У них имелось право вмешательства в распоряжение любого римского магистрата, включая кон-

сула. Трибуны имели право даже запрещать исполнение любых приказов, от кого бы они ни исходили (за исключением приказов диктатора). Они могли налагать вето на постановление сената. Для того чтобы отменить вето народного трибуна, требовалось единогласное постановление всех остальных его коллег. Сами же плебейские трибуны формально никаких распоряжений не выносили, т. е. не обладали положительными административными функциями. Особа плебейского трибуна считалась священной и неприкосновенной. Посягательство на личность трибуна каралось смертью. Впоследствии сенат превратил трибуна в должностное лицо, контролирующее консула. Иногда по указанию сената трибунов сопровождал войско вместе с консулом.

Государственные должности именовались магистратурами. Магистратуры делились на ординарные (обычные) и экстраординарные (чрезвычайные). К первым относились должности консулов, преторов, цензоров, квесторов, эдилов и др.

Особое значение имела коллегия консулов. Должность консула была коллегиальной, то есть консулов было сразу двое, избирались они на один год в центуриатных комициях. Коллегия двух консулов была учреждена, согласно античной традиции, после изгнания царя Тарквиния Гордого. Согласно римской традиционной истории консулы сначала выбирались только из патрициев, но в результате борьбы плебеев с патрициями с 367 до н. э. один из консулов стал избираться из плебеев. По законам республики, минимальный возраст консула составлял 41 (для патриция) и 42 года (для плебея).

Функции консулов были строго очерчены: командование войском, право созыва народного собрания и сената, право издавать приказы и вершить суд. Консулы несли ответственность перед народными собраниями.

При всем этом консульская власть была преимущественно военной. Консул проводил набор римских граждан в армию. Ему же принадлежало право назначения командного состава. После того как войско было укомплектовано, воины приносили консулу присягу. После проведения религиозных обрядов войско выходило за пределы города, и консул облакался правами полководца. Так, ему принадлежало право распоряжаться военной добычей в части движимости. Консул имел полномочия заключать перемирие с врагом, которое подлежало ратификации сенатом. Отдельная армия, поручаемая консулу, а равно театр военных действий, в пределах которого осуществлялась консульская власть, назывались «провинцией».

Консул располагал и финансовой властью, поскольку сенат выделял денежные средства для ведения войны. Он осуществлял высшую уголовную и гражданскую юрисдикцию в войске.

Однако как бы ни велика была власть консула, она была ограничена:

- а) ежегодным переизбранием данной магистратуры;
- б) ее коллегиальностью (всякий консул имел право налагать запрет, приостанавливать распоряжение своего коллеги);
- в) правом обжалования в народное собрание приговора, вынесенного консулом. По окончании срока должности консулы получали в управление какую-либо провинцию и звание проконсула.

В эпоху империи консулы утратили реальную власть, эта должность превратилась в почетный титул, а из выборной должность превратилась в назначаемую.

Помощниками консулов, их заместителями в управленческих делах были преторы. Основными функциями претора были административные. Претор считался младшим коллегой консула, и в этом качестве он выполнял как гражданские, так и военные функции. Из полномочий претора по поддержанию общественного порядка возникло его право на решение судебных споров. Преторы избирались на один год.

С 242 до н. э. стало избираться два претора — городской претор (*Praetor urbanus*), ведавший судебными процессами между римскими гражданами, и претор для ведения дел между римскими гражданами и чужестранцами или между самими чужестранцами (*Praetor peregrinus*).

При Сулле¹ (88–80 гг. до н. э.) число преторов увеличилось до восьми, при Цезаре² (49–44 гг. до н. э.) — до шестнадцати, а во времена Империи — до восемнадцати. Во времена Империи должности преторов уже потеряли былое значение, но служили необходимой ступенью для замещения целого ряда высших административных постов и офицерских должностей на пути к сенаторской должности.

Цензор — должностное лицо в Древнем Риме, осуществлявшее главным образом проведение ценза. Должность учреждена в 443 г. до н. э. первоначально для регулирования податей и военной службы. В 434 г. до н. э. пятилетний срок службы цензора по предложению Эмилия Мамерка был сокращен до 18 месяцев, позже должность цензора стала пожизненной. Для плебеев должность стала доступна с 350 г. до н. э., и тогда стали выбираться соответственно 2 цензора. Цензоры выбирались из бывших консулов, никто не мог занимать эту должность дважды.

Цензоры были облечены полномочиями по составлению так называемого ценза — списка населения с последующим распределением граждан по трибам, центуриям, а также списка сенаторов. Цензор лучше всех знал о материальном положении римских граждан, в связи с чем мог точнее всего определить возможности того или иного лица для занятия должности сенатора. При этом он учитывал не только богатство соискателя, но и знатность его происхождения, наличие моральных достоинств. Цензор мог влиять на статус отдельных лиц, наблюдал за нравственным обликом не только магистратов и сенаторов, но и рядовых сограждан.

В обязанности эдилов (их было четверо) входило исполнение функций по организации и контролю за общественным порядком. Им же принадлежала юрисдикция по делам о спорах, возникающих из торговых сделок на рынках. Они ведали также снабжением города Рима хлебом, надзирали за чистотой на улицах.

Квесторы первоначально были лишь общими помощниками консулов без какой-либо специальной компетенции. Позже их положение сделалось более самостоятельным: они стали избираться в трибутных комициях и тогда они постепенно стали специализироваться в двух областях — уголовной юрисдикции и заведовании государственной казной и государственным архивом. Однако пока уголовная юрисдикция находилась в руках консулов, квесторы, как их помощники, производили предварительное следствие.

¹Луций Корнелий Сулла Счастливым (138–78 гг. до н. э.) — древнеримский государственный деятель и военачальник, бессрочный диктатор «для написания законов и укрепления республики» (82–79 гг. до н. э.), консул 88 и 80 годов до н. э.

²Гай Юлий Цезарь (100 или 102–44 гг. до н. э.) — древнеримский государственный и политический деятель, диктатор, полководец, писатель.

Когда же примерно в середине Республики уголовный суд перешел к народным собраниям, а затем к *quaestiones perpetuae* (постоянные суды, рассматривавшие дела о должностных преступлениях), роль квесторов в этой области закончилась и стала развиваться их функция заведования государственным казначейством. В их обязанности стали входить хранение казенной наличности («*resuniam publicam custodire*»), ведение приходо-расходных книг («*rationes referre*») и т. д. После того, как квесторы сделали и хранителями госархива, присяга магистратов на верность законам стала совершаться перед квесторами.

Первоначально квесторов было двое, с 421 г. до н. э. — 4, причем к этой должности стали допускаться и плебеи. Позже это число удвоилось, в 82 г. до н. э. достигло 20, а при Цезаре из-за свойственного его периоду расширения бюрократии — 40. Из этого числа те, кто оставался в городе для заведования казной и архивом, были *quaestores urbani* (*aerarii*), другие прикомандировывались к военачальникам для ведения финансовых дел их армий (выдача сумм на содержание, уплата жалованья и т. д.), третьи для той же цели посылались в провинции к проконсулам и пропреторам, а четвертые наблюдали в приморских городах и некоторых других местах за поступлением таможенных пошлин и другими хозяйственными делами государства. Один такой квестор находился в Галлии, другой — в Остии (*quaestor Ostiensis*) и следил за зерновым снабжением («*res frumentaria*»).

Квесторы осуществляли также продажу обработанных и размежеванных земельных участков (*agri limitati*), которые назывались уже *agri quaestorii*.

Закон 180 до н. э. установил минимальный возраст для получения квестуры — кандидат должен был предварительно отбыть 10 лет воинскую повинность или, по крайней мере, в течение этого времени предьявить себя к набору, а так как отбывание воинской повинности начиналось с 17 лет, то квестором можно сделаться не ранее 27 лет.

Экстраординарные магистратуры создавались в чрезвычайных обстоятельствах (война, восстания рабов, внутренние беспорядки.) В случаях каких-либо кризисных ситуаций в стране назначался диктатор. Время возникновения должности диктатора неизвестно. Вероятно, институт диктатуры восходит еще к царскому периоду. В период республики к назначению диктатора прибегали в случае войны с сильным противником или в случае каких-либо внутренних волнений. Первоначально на должность диктатора могли назначаться только патриции, но с 356 до н. э. — также плебеи.

Срок полномочий диктатора ограничивался шестью месяцами. Но так как он назначался для решения определенной задачи, то фактически слагал с себя полномочия до истечения законного срока. Этим ограничениям подчинялись все диктаторы (кроме Суллы и Цезаря).

С момента назначения диктатор становился главой исполнительной власти и верховным главнокомандующим армии римской республики. Остальные должностные лица — за исключением плебейских трибунов — автоматически становились его подчиненными. Они продолжали исполнять свои обязанности, но были обязаны подчиняться приказам диктатора. Неисполнение этих приказов могло послужить причиной для отстранения магистрата.

Власть диктатора превосходила власть консула; диктатор меньше зависел от сената, имел больше возможностей определять наказание без суда и обладал пол-

ным иммунитетом от судебных преследований за действия, совершенные в период исполнения полномочий.



.....
 Главным фактором, дававшим диктатору большую власть в Риме, было то, что, в отличие от двух консулов, он действовал в одиночку.

Помимо этого, диктатору была дана власть издавать указы, имевшие силу законов, и изменять любой закон на его усмотрение. Эти указы и изменения законов действовали до истечения срока полномочий диктатора; после его отставки с правовой точки зрения все действия диктатора рассматривались как никогда не существовавшие. Хотя диктатор мог издавать новые законы без чьего-либо согласия, на практике диктаторы часто выносили их на голосование — примером тому могут быть проскрипции Суллы.

Диктатор также становился последней судебной инстанцией: приговор диктатора не мог быть обжалован или изменен кроме как по воле самого диктатора. В отличие от консулов, которые должны были работать вместе с сенатом, диктатор мог действовать без согласия сената.

В то же время, власть диктатора не была абсолютной. Диктатор не контролировал казну государства и мог расходовать средства только с согласия сената. Он также не мог покидать пределы Италии, так как в этом случае он мог стать опасным для республики (только Атилий Калатин стал исключением из этого правила¹). Кроме того, диктатор не мог передвигаться на коне внутри Рима, так как в этом случае сходство с царем было бы слишком велико.

Статус диктатора подчеркивался тем, что его сопровождали двадцать четыре ликтора² (а не двенадцать, как консула). В отличие от ликторов других магистратов, ликторы диктатора несли топоры в фасциях даже в самом Риме, что подчеркивало его абсолютную власть над жизнями граждан. Как и другие высшие магистраты, диктатор имел право на курульный стул и тогу с пурпурной каймой.

Магистратуры замещались по следующим принципам: выборность, коллегиальность, безвозмездность, ответственность, срочность (срок замещения магистратур, кроме диктаторской, составлял один год). Общественная мораль высоко ценила простоту, доступность, демократизм должностных лиц. Высоко ценилась свобода не только от власти, но и от олигархии, осуждалось самоуправство магистратов.

¹ Диктатор в Риме в период Первой Пунической войны (264–241 гг. до н. э.) в 249 г. до н. э.

² Ликтор — особый вид госслужащих; упоминаются в истории со времени правления в Риме этрусских царей (VII век до н. э.). Первоначально ликторы были исполнителями распоряжений магистратов *sum imperio*. Впоследствии осуществляли только парадные и охранные функции при них, заключающиеся в сопровождении высших магистратов и наблюдении, чтобы тем оказывали надлежащие почести. Были вооружены фасциями — перетянутыми красным шнуром либо связанными ремнями пучками вязовых или березовых прутьев. Фасции первоначально символизировали право магистрата добиваться исполнения своих решений силой. Вне пределов города в фасции втыкался топор (часто секира), символизировавшие право магистрата казнить и миловать подданных (внутри городов высшей инстанцией для смертных приговоров был народ). Ликторы назначались, как правило, из числа вольноотпущенников. Число сопровождающих ликторов напрямую зависело от должности сопровождаемого лица: весталка имела 1 ликтора; эдил имел 2-х ликторов; претор имел 6 ликторов; проконсул — 11; консул — 12; диктатор — 24; император в I–II веках — 24. В период ранней республики ликторы приводили в исполнение смертный приговор над римскими гражданами.

Мнение граждан о кандидате на какую-либо выборную должность являлось своего рода общественной аттестацией. Для римского общественного сознания качества политического деятеля всегда сливались с общечеловеческими, моральными. Презирали тех, кто нажил богатство нечестным путем, брал взятки, занимался расхищением казны, нарушал клятву. Высокая нравственность ценилась не ниже ратных подвигов и облегчала путь к общественному признанию.

Все магистратуры были коллегиальными — на одну должность избиралось несколько человек (за исключением диктаторской). Специфика коллегиальности в Риме заключалась в том, что каждый магистрат имел право самостоятельно принимать решение, которое, однако, могло быть отменено его коллегой. Вознаграждения магистраты не получали, что, естественно, закрывало путь к магистратурам малоимущим и неимущим гражданам. В то же время магистратуры, особенно в конце республиканского периода, стали источником значительных доходов. Магистраты (за исключением диктатора, цензора и плебейского трибуна) по истечении срока их полномочий могли быть привлечены к ответственности народным собранием, избравшим их.

Необходимо отметить и еще одно существенное отличие римской магистратуры — иерархию должностей (право вышестоящего магистрата отменять решение нижестоящего).

Для Римской республики характерна система сдержек и противовесов: два консула, два собрания, ответственность магистратов за злоупотребления, отделение судебной власти от исполнительной.

Падение республики и переход к империи. Во II в. до н. э., после победы над Карфагеном, Рим господствовал практически над всем побережьем Средиземного моря. Победенные государства стали не только источником пополнения рабов, но и средством расширения земельного фонда Рима. Площади поместий (латифундий) старой и новой знати увеличивались. Их росту способствовал и процесс обезземливания и разорения коренного римского крестьянства. В этих условиях в 133 г. до н. э. плебейский трибун Тиберий Гракх (162–133 гг. до н. э.) в целях создания земельного фонда для безземельных граждан предложил принять закон, устанавливающий максимальный размер землевладения. Однако крупные землевладельцы приостановили осуществление реформы. Тиберий Гракх был убит. Дело продолжил его брат — Гай Гракх (153–121 гг. до н. э.), которому в 123–122 гг. до н. э. удалось провести законы о создании в провинциях колоний римских граждан с наделением их землей и о продаже зерна из государственных складов по очень низким ценам. Но в 121 г. Гай Гракх был убит. Аграрная реформа была остановлена, что усилило кризисные явления в республиканском Риме.

Важную роль в государственной политике Рима играла армия. Еще в царский период собрание римского народа было и войсковым собранием. Военскую повинность обязаны были нести все граждане с 17 до 60 лет, как патриции, так и плебеи. Иногда вместо патрона выполнять военные обязанности мог клиент.

Во II в. до н. э. армия стала постоянной и профессиональной. Она стала наемной силой, содержавшейся за счет завоеванных народов. Этому способствовала военная реформа Мария¹ (107 г. до н. э.). Он, сохранив воинскую повинность

¹ Гай Марий (157–86 гг. до н. э.) — римский полководец и политический деятель, вождем популяров. Семь раз был избран в консулы, в том числе пять раз подряд в 104–100 гг. до н. э.

римских граждан, допустил набор добровольцев, получавших вооружение и жалование от государства. Кроме того, легионерам полагалась часть военной добычи, а с I в. до н. э. ветераны могли получать земли в Африке, Галлии и Италии (за счет конфискованных и свободных земель). Реформа существенно изменила социальный состав армии — большую ее часть стали составлять выходцы из малоимущих и неимущих слоев населения, чье недовольство собственным положением и существующими порядками нарастало. Армия становилась самостоятельной деклассированной политической силой, а полководцы, от успехов которых зависело благосостояние легионеров, — крупными политическими фигурами.

Реформа Мария во многом подготовила основу для установления военной диктатуры в Римской республике. Впоследствии армия стала политическим инструментом.

С начала I в. до н. э. наступило время диктатур — вначале Суллы, а затем Цезаря. В 44 г. до н. э. Цезарь был убит группой сенаторов-республиканцев, возглавляемых Брутом¹ и Кассием. Внучатый племянник и наследник Цезаря — Октавиан (63 г. до н. э. — 14 г. н. э.) объединил усилия с бывшим союзником Цезаря, консулом Марком Антонием, и изгнал заговорщиков. Затем Октавиан казнил 300 сенаторов. Конфисковав их имущество и укрепив армию, он вместе с Антонием нанес решающее поражение Бруту и Кассию. Победители поделили власть в государстве.

Их совместное правление продолжалось всего 12 лет. Антоний женился на царице Египта Клеопатре и благодаря ее богатству господствовал на Востоке, угрожая верховенству Октавиана. Последний спровоцировал Антония начать гражданскую войну, в которой Антоний потерпел поражение. Египет был присоединен к Риму в качестве провинции.

Октавиан получает звание императора и пожизненные права народного трибуна, а в 27 г. до н. э. — полномочия на управление государством и почетное наименование Август, ранее употреблявшееся как обращение к богам. Эта дата считается началом нового этапа истории римского государства — периода империи.

12.3 Римская империя

Социальный строй. На смену республике пришла империя с более высокой концентрацией власти, что обеспечило сохранение государственной целостности, но вместе с тем ограничило политическую активность свободного населения, открыло простор для злоупотребления властью.

С расширением территории Римского государства возрастала численность свободного населения, в том числе количество римских граждан за счет населения Италии и внеиталийских жителей провинций, завоеванных Римом. Развивалась социальная и сословная дифференциация свободных.

В период принципата завершился процесс превращения государства как государственной организации римской аристократии в государственную организацию всего класса рабовладельцев, окончательно оформилось и сословное деление. Ряды нобилей и всадников пополнялись за счет вхождения в них крупных рабовладельцев из провинций и из среды чиновников высокого ранга. Нобилитет превращался

¹Марк Юний Брут Цепион (85–42 гг. до н. э.) — римский сенатор.

в сенаторское сословие с имущественным цензом в 1 млн сестерциев. Сенаторы занимали высшие посты в государственном аппарате и армии. Сословие всадников с имущественным цензом от 400 тыс. до 1 млн сестерциев превратилось в служилое сословие, поставлявшее кадры для императорской администрации в Риме, провинциях и для командных должностей в армии. Влиятельным сословием были декурионы — средние землевладельцы. Свободные крестьяне стали превращаться в арендаторов.

Рабовладельческий строй достиг кульминации в своем развитии. Рабский труд как основа производства требовал постоянного притока новой рабской силы. Однако эпоха успешных завоевательных войн уходила в прошлое, и бывший основной источник пополнения численности рабов — военный плен — начал иссякать.

Произошли положительные изменения в положении рабов. Жестокое обращение с рабами, как и беспричинное убийство раба, были запрещены; поощрялись семейные отношения рабов. Эти меры имели целью смягчение социальных антагонизмов. Не случайно первым векам империи были почти неизвестны крупные восстания рабов. Но вместе с тем подавление сопротивления рабов оставалось важной задачей государства.

Развивались формы эксплуатации, появившиеся еще в период республики. Широкое распространение получили пекулий и колонат. Ряды колонов пополняли не только свободные и вольноотпущенники, но и «варвары», селившиеся в приграничных областях Римского государства. Их положение постепенно приближалось к положению крепостных, аналогичный процесс наблюдался в городах, где ремесленники наследственно прикреплялись к профессии и включались в ремесленные коллегии.

В период империи сохранилась широкая прослойка свободных мелких производителей в городе и сельской местности; за счет воинов-ветеранов, получивших земельные наделы, росло число земледельцев. Однако положение этих слоев населения становилось все более неустойчивым, что влекло за собой появление случаев самопродажи в рабство.

Государственный строй. Социальные изменения в период империи в основном были порождением процессов, зародившихся еще в республиканский период. Это определило и характер государственной структуры Рима — устаревшие республиканские учреждения сохранились в первые века существования империи. Немалую роль в этом сыграли и традиционные республиканские представления, утверждавшиеся не одно столетие: покончить с ними сразу было невозможно. Империя поначалу как бы рядилась в республиканские одежды, маскирующие действительную власть главы государства.

В 27 г. до н. э. сенат проголосовал за то, чтобы присвоить Октавиану титул Августа и назвать в его честь восьмой месяц нового календаря. Ему была вручена верховная власть над Римом и провинциями. С этого времени установился государственный строй, который называют принципатом¹.

¹Принципат — (лат. *principatus*, от *princeps* — первый сенатор, сенатор открывающий заседание) — термин, обозначающий сложившейся в Древнем Риме в период ранней империи (27 г. до н. э. — 284 г. н. э.) особую форму монархии, совмещавшей монархические и республиканские черты. Обладатели высшей власти в основном именовались титулом принцепс, этим подчеркивался их статус не монарха-самодержца, а первого среди равных.

Принцепсы избирались в нарушение республиканских традиций одновременно консулами, цензорами и народными трибунами (Октавиан 13 раз избирался консулом, 3 раза цензором и 37 раз народным трибуном, а также получил звание верховного жреца)¹. Как консул он мог отменить решение любого магистрата, как цензор — формировать сенат из своих сторонников, как трибун — накладывать вето на постановления сената или решения магистрата.

При этом сохранялась видимость республики. Август подчеркнуто выражал свое уважение к сенату, регулярно собирались народные собрания. Однако деятельность этих органов стала носить формальный характер. Так, законопроекты, поступавшие на одобрение в сенат, исходили от принцепса, их принятие обеспечивалось его авторитетом. В конце принципата общепризнанным стало правило: «Все, что решил принцепс, имеет силу закона»².

Сосредоточением высших учреждений государства стали двор принцепса, имперская канцелярия с финансовыми, юридическими и другими отделами.

Первоначально власть принцепса не была наследственной: он получал власть по решению сената. Однако принцепс мог указать своего преемника, которого сенат и избирал принцепсом. Вместе с тем стали учащаться случаи свержения принцепсов и назначения новых в результате дворцовых переворотов.

Из народных собраний сохранились только трибутные, созывавшиеся все реже, существенно изменилась компетенция сената. Принцепс получил право назначать сенаторов. Сенат практически лишь утверждал предложения принцепса. Были ограничены права сената по распоряжению финансами и управлению провинциями. Он также утратил полномочия в военной и внешнеполитической областях.

Наряду с республиканскими магистратурами создавался императорский чиновничий аппарат. На его вершине стояла канцелярия принцепса, в которую входило несколько ведомств (финансов, прошений, официальной переписки, личного имущества императора, императорского суда и др.). В совет включались префекты, начальники ведомств канцелярии. К высшим чиновникам, назначавшимся из сенаторов и всадников, относились префект претория, командовавший императорской гвардией, префект города Рима, распоряжавшийся полицейскими когортами, префект Египта, префект, отвечавший за снабжение продовольствием, и т. д.

Армия превратилась в мощную опору личной и государственной власти, влиятельную политическую силу, от которой зависела порой и судьба самого принцепса.

Постепенно власть императоров усиливалась. Сенат все больше отстранялся от управления, которое перешло к чиновничье-бюрократическому и военному аппарату, возглавляемому императором.

В конце III в. н. э. монархия утвердилась в чистом виде: наступил период домината³. Придя к власти в 284 году, Диоклетиан приказал именовать себя Доминусом. Титулы Август и Доминус подчеркивали неограниченный характер его власти. Население империи превращается из граждан государства в подданных императора.

Это было время волнений крестьян, солдатских мятежей, вторжения соседних племен. Начался упадок сельского хозяйства, ремесла, торговли. Империя пере-

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 1. С. 226.

²Прудников М. Н. Указ. соч. С. 179.

³Доминат (лат. *dominātus* «господство», от *dominus* «господин», «хозяин») — форма правления в Древнем Риме, пришедшая на смену принципату и установленная Диоклетианом (284–305 гг.).

живала кризис. Внутренние смуты и внешние вторжения поставили ее на грань распада.

Перед лицом многочисленных врагов имперский режим становился все более милитаризованным и авторитарным, а о былом процветании уже не было и речи. Протесты против тирании принимали единственно возможную форму военных переворотов. Этот период получил название эпохи солдатских императоров. В результате к власти приходили наиболее удачливые полководцы, стремившиеся основать собственные династии.

В период домината обострились отношения императоров с сенатом. Старые республиканские учреждения исчезли, а управление империей сосредоточилось в руках нескольких основных ведомств, руководимых сановниками, которых назначал император.

Среди этих ведомств необходимо выделить — консисториум (государственный совет) при императоре (орган, подготавливавший законопроекты и обсуждавший по поручению императора вопросы политики). Существовали префекты, исполнявшие административные, судебные и военные обязанности. Римом стал управлять префект, назначаемый императором. Сенат превратился в совет города Рима, а магистраты — в муниципальных должностных лиц.

Чиновники получили особый статус, ряд привилегий, в том числе право на пенсию. Им присваивалась определенная форма одежды.

Изменилась и военная организация Рима. В связи с массовыми восстаниями рабов и покоренных народов, а также возросшей необходимостью защищать пределы государства от вторжения германских, славянских и азиатских племен армия была разделена на силы, выполняющие полицейские функции, и пограничные войска. Широкий доступ в армию получили «варвары», порой использовалась и вооруженная сила их племен.

Преторианская гвардия¹, сыгравшая важную роль в эпоху «солдатских императоров», преобразовалась в дворцовую стражу, которая, впрочем, порой тоже определяла судьбу императоров. Общеимперская полиция возглавлялась начальником императорской канцелярии (в Риме — префектом города), развившаяся тайная полиция — префектом претория.

Государственные формы поздней империи были образцом для подражания на протяжении Средних веков. В особенности это отразилось на истории государственной власти во Франции, Германии, Испании, Италии.

До сих пор сохраняется терминология, созданная в период империи. С тех времен ведут свое начало титулы, некоторые церемонии, дипломатические ритуалы и т. д.

Пережив кризис в III в., империя вновь укрепилась в результате серьезных реформ, проведенных Диоклетианом (284–305 гг.) и Константином (306–337 гг.). Реформы Диоклетиана касались государственного устройства империи. Верховная власть делилась между четверью соправителями. Двое из них, носившие титул август, управляли каждой своей половиной империи — Западной и Восточной. Они избирали себе соправителей, которым присваивался титул цезаря. В результате возникла тетрархия. Были разукрупнены провинции, их стало больше ста. Они

¹ Личные телохранители императоров Римской империи.

в свою очередь объединялись в более крупные территориальные образования — диоцезы.

Другие реформы Диоклетиана усиливали власть землевладельцев над крестьянством. В частности, землевладельцы получили право посылать по своему выбору определенное число зависимых людей на военную службу, в императорскую армию.

Начатые Диоклетианом реформы продолжил император Константин (306–337 гг.). Его денежная реформа оказалась удачной и привела к стабилизации денежного обращения. При Константине завершился процесс закрепощения крестьян-колотов (постановление (конституция) Константина 332 г.). Такая же политика проводилась и в отношении ремесленников, которым запрещалось изменять «свое состояние».

В армию стали широко привлекаться варвары, получавшие римское гражданство и возможность продвигаться по служебной лестнице вплоть до занятия высших должностей.

Завершена была и административная реформа Диоклетиана. В каждой из двух частей империи было образовано по две префектуры, управлявшиеся префектами, обладавшими гражданской властью. Военная власть в префектурах принадлежала военным магистрам — двум начальникам пехоты и двум начальникам конницы.

Префектуры делились на диоцезы (их было шесть в западной части империи и семь в восточной), возглавляемые викариями; диоцезы состояли из провинций, которыми управляли ректоры, провинции — из округов с окружной администрацией.

Если эти реформы Константина были продолжением дела, начатого Диоклетианом, то в вопросах религиозной политики Константин придерживался противоположных Диоклетиану позиций. Диоклетиан запрещал отправление христианских религиозных обрядов, поощрял разрушение церквей, гонения на христиан. Константин же полагал, что христианство из религии бедняков и угнетенных, каким оно было в период своего возникновения, превратилось в религию, которая может идеологическими средствами укрепить государственный строй. Он увидел в христианской церкви прочную опору абсолютной власти императора, что повлекло за собой резкий поворот в религиозной политике. В 313 г. императорским эдиктом христианство было признано равноправным с другими религиями, существовавшими в империи, а затем, после крещения Константина, — государственной религией.

При Константине столица империи была перенесена в город Византий, названный затем Константинополем (330 г.). Разделенная на две части (западную и восточную), Римская империя шла к своему закату. Восточная Римская империя (впоследствии — Византия) продержалась до 1453 г., а Западная в V в. превратилась в «проходной двор» для грабивших ее варваров. Она просуществовала до 476 г., когда была свергнута власть последнего римского императора Ромула Августула.



Контрольные вопросы по лекции 12

1. Кто такие патриции и плебеи? Почему изначально плебеи не входили в римскую общину?
2. Какие категории населения относились к свободным гражданам, а какие к зависимым?
3. Какие особенные черты были присущи царской власти в Риме? Можно ли назвать форму правления в Риме монархией?
4. Когда и при каких условиях в Древнем Риме установилась республика?
5. Охарактеризуйте государственные органы Римской республики (сенат, центуриатные, трибутные и куриатные собрания).
6. Каковы были функции ординарных и экстраординарных магистратур?
7. Чем можно объяснить произошедший переход от республики к империи? Объясните, чем отличается имперская форма правления от республиканской.
8. Почему имперская форма правления сделала возможными проявления деспотизма и беззакония?
9. Какие факторы, по вашему мнению, сыграли решающую роль в упадке Рима?

Лекция 13

РИМСКОЕ ПРАВО

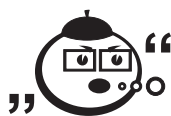
1. Система и источники римского права
2. Периодизация и систематизация римского права
3. Свод гражданского права Юстиниана
4. Римское право древнейшего периода. Права на вещи. Манципация. Сервитуты. Обязательства из договоров. Деликты. Брак и семья по Законам XII таблиц. Наследование. Легисакционный процесс
5. Римское право классического и постклассического периодов. Вещное право. Обязательственное право. Брачно-семейное и наследственное право. Изменения форм гражданского процесса. Уголовное право и процесс

Развитию римского права способствовали многие обстоятельства. Прежде всего — высокий уровень экономических отношений, достигнутый Римом в периоды поздней республики и принципата.

Не меньшее значение имела многонациональность империи, породившая потребность «примирения» многих, зачастую отличающихся друг от друга, правовых систем, существовавших в завоеванных странах, прежде всего в Греции, Египте, Сирии и др. Римские юристы имели возможность воспользоваться результатами правового развития отдельных частей империи.

13.1 Система и источники римского права

Римские юристы делили право своей страны на публичное и частное.



.....
«Публичное право, — говорил римский юрист Ульпиан, — есть право, которое относится к положению римского государства, частное — к пользе отдельных лиц»¹.
.....

¹История политических и правовых учений. С. 95.

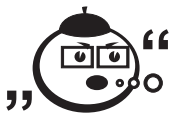
Критерием такого деления являлся характер интересов, защищаемых правом: нормы публичного права защищали интересы государства и его органов, определяли компетенцию учреждений и должностных лиц, регулировали взимание налогов, определяли, какие деяния являлись преступными, какие наказания полагались за них, регулировали отношения между государством и частными лицами; нормы частного права охраняли интересы частных лиц.

К публичному праву исходя из современной правовой систематики принято относить государственное, административное, финансовое, уголовное право и т. д. Частное же право защищает интересы частных лиц, субъектов права, равных перед законом, в случае их вступления в имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения (вещные, семейные, обязательственные, наследственные и т. д.).



.....
Традиционно считается, что римское частное право по сравнению с правом публичным представляет собой большую ценность, как более развитое и приспособленное к регулированию отношений, возникающих из форм товаропроизводства и товарооборота.
.....

Вместе с тем между частным и публичным правом существовала органическая связь. Деятельность тех же юристов и магистратов протекала в рамках публично-правовых установлений. Частное право поддерживалось публично-правовыми нормами, публичным правопорядком. Вне этого правопорядка невысказано было издание законов и вообще правовых норм, невозможно было осуществление административной и судебной деятельности. Публичное право составляло основу, на которой строилось и развивалось частное право.



.....
Возможности публичного права подчеркиваются известной формулой римских юристов: «Частные соглашения не могут изменить предписаний публичного права»¹.
.....

Римское частное право было представлено тремя ветвями, появившимися в различное время. Первую составляли нормы квинитского (цивильного) права, формирование и развитие которого пришлось на VI — середину III в. до н. э. Нормы данного права регулировали исключительно отношения между римскими гражданами. Параллельно с квинитским правом появилось преторское право — вторая ветвь частного права, выросшая из эдиктов магистратов, в особенности из преторских эдиктов.

Позднее преторские эдикты включали формулы, которые были направлены на изменение норм гражданского права. Они регулировали отношения между римскими гражданами. В отличие от норм квинитского права, эти нормы были освобождены от формализма, религиозной обрядности и символики.

¹Цит. по: Прудников М. Н. Указ. соч. С. 186.

В республиканский период появилась еще одна система римского права — «право народов». Эта система впитала в себя институты римского права и нормы права Греции, Египта и некоторых других государств.

В отличие от квиритского и преторского права нормы «права народов» регулировали отношения между римскими гражданами и peregrini, а также между peregrini на территории Римского государства. Это право по сравнению с римским правом древнейшего периода отличалось простотой, отсутствием формальностей и гибкостью. Исконное римское частное право и «право народов» длительное время дополняли друг друга.

Постепенно происходило сближение всех трех систем права. Если в начале III в. н. э. еще сохранялись некоторые различия между ними, то уже к середине IV в. все три системы образовали единое римское частное право.

Римское право как единое целое восходит к четырем источникам.

Самым древним неписанным источником права Рима было обычное право как совокупность правовых обычаев.



.....
 «Обычай, — говорили римляне, — делает закон»¹.

Нормы обычного права длительное время регулировали различные стороны общественных отношений. Даже после появления писаных источников права обычай еще долго продолжали дополнять их.

Наряду с обычным правом уже в древнейший период появились законы (leges) как вторая форма источников права. Не все нормативные предписания являлись законами. Для того чтобы получить признание, закон, по мнению римлян, должен был обладать соответствующим внутренним содержанием и быть принятым с учетом определенного порядка, предписанного правом.

Закон должен был представлять собой оформленное выражение общей воли римского народа. Соответственно, силу закона могли получить только постановления учреждений, воплощавших эту волю.

Чтобы любые вновь изданные законы не нарушали раз за разом всю систему правовых норм, были выработаны определенные правила. Для придания действительности своим правовым предписаниям закон должен был быть должным образом обнародован или опубликован. В Риме эта процедура влияла на вступление закона в силу самым непосредственным образом. Закон должен был быть вписан определенным образом в историческую систему правовых норм прежнего и будущего законодательства. Обратной силы законы не имели.

Действие закона характеризовалось временными и территориальными качествами. Подразумевалось неограниченное время действия закона (закон не предусматривал точно означенного срока окончания действия). Он прекращал свое действие в связи с изданием нового закона, регулирующего те же отношения.

Первыми законами стали законодательные акты, принимавшиеся в республиканский период на куриатных и центуриатных собраниях, и plebiscita («постановления плебса») — акты трибунного собрания. Они признавались сенатом только

¹Цит. по: Прудников М.Н. Указ. соч. С. 186.

в том случае, если перед их вынесением на рассмотрение народного собрания были соблюдены надлежащие формальности и они представлялись народу магистратом сенаторского сословия. Если сенат и народное собрание были единодушны в принятии закона, его непреложность освящалась именем римского народа (Populus Romanus).

В период поздней республики, в связи с падением роли народных собраний, законодательные полномочия перешли к сенату. Уже в начале I в. н. э. акты сената (senatus consult) стали основной формой закона. Правда, сенат был лишен законодательной инициативы, и постановления, принимаемые этим органом, исходили от императора-принцепса и закрепляли его волю.

По мере укрепления императорской власти принимали силу закона распоряжения императора, или конституции (constitutiones). Их разновидностями были:

- 1) эдикты — общие распоряжения императора, обращенные ко всему населению Рима;
- 2) мандаты — инструкции, адресуемые должностным лицам (императорским чиновникам, правителям провинций и др.);
- 3) декреты — решения по судебным делам, которые рассматривались императором;
- 4) рескрипты — императорские распоряжения по отдельным вопросам, с которыми к нему обращались римские граждане и магистраты. Декреты и рескрипты играли особую роль, поскольку они толковали нормы права.



.....
 Наиболее значимым моментом в истории становления римского законодательства стало издание в середине V в. до н. э. Законов XII Таблиц — свода публичного и частного права.

Поскольку древнейшие источники права — правовой обычай, прежде всего, были тесно связаны с традицией и религией римского народа (квиритов), то они выступали как патрицианские. Патрицианские магистраты и жрецы (понтифики) произвольно толковали неписанные обычаи, игнорируя интересы плебеев. С борьбой плебеев и патрициев связывается принятие в 451–450 гг. до н. э. первых писаных римских законов.

Законы XII таблиц вызвали двойную юридическую революцию: обнародование и секуляризацию¹ римского права. Они привели к превращению неустойчивого неписаного обычая в ясные писанные нормы законодательства. Право перестало считаться божественным. Законы XII Таблиц формировали правовые нормы, которые носили, как правило, не казуистический, а общий характер, регулировали наиболее типичные общественные отношения.

Полный текст Законов XII Таблиц не сохранился. Фрагменты текста Законов сохранились в отдельных письменных текстах или в ссылках, представленных в сочинениях известных римских юристов. Современная юридическая наука при-

¹Секуляризация — в исторической науке изъятие чего-либо из церковного, духовного ведения и передача светскому, гражданскому ведению.

знает подлинность 140 правовых положений таблиц, которые систематизированы по разделам¹.

Наибольшее значение для развития римского права имели эдикты магистратов, и в первую очередь — эдикты преторов. Они формировали особую систему римского права — преторское право. Эдикты представляли собой распоряжения и программы преторов как администраторов.

Полномочия по изданию эдиктов вытекали из права претора лично отправлять правосудие в определенной сфере и из полномочия высшего магистрата, согласно которому ему предоставлялась власть как судебная, так и административно-принудительная.

Истории римского государства известны эдикты других должностных лиц, в частности чиновников, которые контролировали экономическую сферу. Их законодательные распоряжения касались вопросов правового регулирования торговли, прав и обязанностей участников гражданских сделок, исковых требований, вытекавших из рыночного оборота.

Преторские эдикты играли важную роль и в формировании законов. Каждый новый городской претор издавал преторский эдикт, который обнародовался на Форуме глашатаем и записывался на стене. В этом документе провозглашались принципы, опираясь на которые, претор намеревался отправлять свои судебные функции. Например, претор указывал, в каких случаях он мог рассмотреть иск, а в каких отказать в его рассмотрении. Эдикт был действителен в течение года. По истечении этого срока вступал в силу эдикт вновь избранного магистрата. Однако новый магистрат, как правило, брал из программы своего предшественника удачные формулировки, приобретающие из года в год устойчивую форму.

Подобные эдикты могли издаваться и провинциальными преторами. Благодаря предоставлению им властных полномочий преторы могли не только толковать, но и выработать новые законы.



.....

В эпоху принципата одновременно с усилением власти принципсов и возрастанием их законодательных полномочий стала терять значение деятельность преторов. Этому в немалой степени способствовало и то, что основные типы исков и способы защиты права уже были сформированы. В первой половине II в. по указанию императора был составлен окончательный текст преторского эдикта.

.....

Самостоятельной формой правообразования в классический период являлась деятельность юристов. Юристы вырабатывали формулы для юридических действий, давали консультации частным лицам по вопросам права и ведения дел в судах. Осуществляя консультационную деятельность, они решали казусы и восполняли пробелы в праве.

Октавиан Август установил правило, в соответствии с которым «мнения» юристов, соответствующие определенным требованиям, приобретали полную силу за-

¹Прудников М. Н. Указ соч. С. 190.

кона. Требования эти сводились к следующему: юрист должен был предварительно получить от императора право на формулировку юридических мнений, его ответ-мнение должен был скрепляться печатью судьи, рассматривавшего данное дело.

С середины III в. деятельность юристов утратила свое значение как источник права. Юристы перестали создавать правовые конструкции, превратились в чиновников, исполнявших волю императора. В эпоху принципата римские классические юристы разделялись на две школы: консервативную школу сабинианцев и более прогрессивную школу прокульянцев. В 426 г. был принят закон, согласно которому обязательную силу по вопросам права имели лишь сочинения пяти юристов: Гая, Папиниана, Павла, Ульпиана и Модестина. Именно их сочинения занимают более трех четвертей объема текста Дигест Юстиниана¹.

13.2 Периодизация и систематизация римского права

Право Рима развивалось более тысячи лет. В литературе существуют различные подходы к определению этапов развития римского права. На наш взгляд, наиболее удобной для изучения является следующая периодизация истории римского права:

- древнейший период (VI в. до н. э. — середина III в. до н. э.);
- классический период (середина III в. до н. э. — конец III в. н. э.);
- постклассический период (конец III в. н. э. — VI в. н. э.).

Данная периодизация весьма условна, как и любая другая. В реальном историческом контексте римское право лишь постепенно переходило из одного состояния в другое. Кроме того, в одних сферах оно развивалось быстрее, в других — медленнее.

Древнейшее право (квиритское, цивильное) соответствовало ранней ступени развития государственности. Можно выделить следующие основные черты этого периода:

- 1) пронизанность права религиозными нормами, обычаями, простыми нормами морали и нравственности;
- 2) архаичность и экзотичность;
- 3) неразвитость институтов права, основных понятий;
- 4) этническая самобытность права;
- 5) коллективизм, связанный с существованием общинных отношений, коллективных форм собственности;
- 6) сословные различия;
- 7) строгость закона и суровость наказания.

Римское право данного периода представляло собой смесь племенных обычаев, царских постановлений и жреческих повелений. Право было одновременно

¹Яровая М. В. Римское частное право. СПб., 2004. С. 17.

и *lex*, и *ius* — и приказом, и справедливостью. Оно определяло не только человеческие взаимоотношения, но и отношения между людьми и богами.

Все вопросы, касавшиеся вступления в брак и развода, завещаний и передачи имущества, прав детей, требовали участия жреца. Только жрецам были известны формулы, без которых никакое дело не могло считаться законным. Они являлись своеобразными первыми римскими юристами.

Древнейшее право характеризовалось формализмом, казуальностью норм, сравнительно узкой сферой действия. Связь права с обрядностью, символикой, традициями делало его непонятным и чуждым для других народов. Все это определяло «замкнутость» раннего римского права.

Рассматривая упрощенное древнейшее право с позиций современности, нельзя видеть в нем только его несовершенные черты. Простота и упрощенность формы права полностью отвечали потребностям своего времени.



.....
 « Как справедливо замечает историк права А. И. Косарев, «право не может быть выше достигнутого уровня культурного и экономического развития общества, иначе оно не может быть действительно»¹.

Второй период истории римского частного права — классический — начался с середины III в. до н. э. и закончился в конце III в. н. э. (начало правления Диоклетиана). Он характеризовался расцветом римской юриспруденции. Именно в конце этого периода римское частное право достигло своего расцвета. Для этого периода характерны:

- 1) рационализм и универсализм права;
- 2) мобильность права, отход от формализма;
- 3) развитость структуры, институтов права;
- 4) светский характер права;
- 5) индивидуализм права;
- 6) четкость, лаконизм изложения правовых норм, основных правовых понятий;
- 7) нивелирование прав групп свободного населения.

Римское классическое право было вызвано к жизни зрелым состоянием общества, развитостью его культуры, товарно-денежных отношений и отразило высокий уровень содержания правовых норм, правовой культуры, юридической техники. Классическое римское право было свободно от религиозной обрядности и символики. Преодолев родоплеменную замкнутость, римское право распространилось на гражданско-правовые отношения римлян с иностранцами. Сформировались системы преторского права и права народов, появились адвокатура и нотариат. Право стало способно быстро реагировать на новые требования жизни.

В третьем периоде истории римского частного права — постклассическом (конец III в. н. э. — VI в. н. э.) — творческий потенциал римского права был исчерпан.

¹Косарев А. И. Римское частное право. М., 1998. С. 25.

Стирание граней между отдельными ветвями римского права позволило осуществить систематизацию права. Полная систематизация римского права была проведена в Восточной Римской империи в VI в.

Рассматриваемый период характеризовали две тенденции.

Первая из них заключалась в поступательном движении права, получившем выражение в повышении его теоретического и технического уровня, в складывании единой системы римского права, усилении «социальных» мотивов права.

Постклассическое право прежде всего было основано на результатах своего предшествующего развития. Завершились процессы, которые имели место и на предыдущем этапе. Так, окончательно потеряло значение деление римского права на квиригское, преторское и «право народов». Было усовершенствовано юридико-техническое состояние права. В этот период появились первые кодексы, носившие неофициальный характер.

Второй тенденцией, затронувшей все отрасли права, стало разложение правовой системы, проявление реакционных веяний (развитие права приостанавливалось, падала его действенность, право деспециализировалось, возрастали сословные различия). Усилились ограничения по вероисповедальному принципу, упростились сословные деления населения. Законом стала считаться воля императора. Нарастало противоречие между двумя правовыми порядками — старым и новым (императорским) законодательствами.

13.3 Свод гражданского права Юстиниана

В условиях кризиса и разложения рабовладельческого общества к концу III в. развитие частного права приостановилось. В результате стирания границ между гражданским и преторским правом, с одной стороны, и «правом народов» — с другой, и образования единой системы права были созданы условия для систематизации римского права.

Первая систематизация была проведена частными лицами. В конце III в. вышли кодексы Гермогениана и Грегориана¹. В 438 г. была проведена первая официальная систематизация и издан кодекс Феодосия².

Во время правления императора Юстиниана (527–565 гг.) была проведена всеобъемлющая кодификация права, основанная на новых принципах, отражавших высокий уровень юридической науки Византии в рамках римской правовой культуры.

В период с 528 по 534 г. группа юристов под руководством Трибониана (500–542 гг.) провела огромную кодификационную работу и создала три крупных сборника римского права (Институции, Дигесты и Кодекс), включавшие несколько десятков книг. После этих кодификационных работ император Юстиниан издал ряд законов, получивших название «Новеллы» (новые законы). В XII в. полная кодификация Институций, Дигест, Кодекса и Новелл получила название «Свод гражданского права» (*Corpus juris civilis*).

¹ Римские юристы эпохи императора Диоклетиана.

² Феодосий II (10 апреля 401 — 28 июля 450 гг.) — император Восточной Римской империи на протяжении 48 лет, с 402 г., когда он стал соправителем своего отца Аркадия, а в 408 г. после его смерти занял престол единолично.

Институции были составлены в 533 г. на основе сборников, составленных юристами, прежде всего Гаем. Институции имели силу закона, на них могли ссылаться судьи при вынесении решений. Институции были опубликованы в четырех книгах. С этого времени такая схема систематизации права стала называться институционной.

Дигесты, или Пандекты (*Digesta, Pandectae*), были составлены в 530–533 гг. Они стали самой объемной частью свода Юстиниана. Дигесты были разделены на 50 книг, книги состояли из титулов, титулы — из фрагментов. Позднее ряд фрагментов был разделен на параграфы. Всего в составе этого документа насчитывают до 9200 отрывков из 2 тыс. работ, принадлежавших перу 39 известных юристов I–V вв. н. э. Дигесты представляли собой структурированный свод высказываний римских юристов и положений римского права.

Кодекс (*Codex*) — собрание императорских конституций — был составлен в 529 г. (последняя его редакция — в 534 г.). Он включал в себя 4600 императорских конституций и состоял из 12 книг, разделенных на титулы. Титулы объединяли императорские конституции, расположенные в хронологическом порядке.

Новеллы (*Novellae*) кодификации Юстиниана были составлены в 535–555 гг. и представляли собой распоряжения Юстиниана. Они не были сведены в официальный сборник. Сохранились три сборника, составленных частными лицами. Первый из них состоял из 122 конституций, второй — из 134 актов, а третий — из 168 актов, 153 из которых принадлежали Юстиниану. Конституции Юстиниана касались различных вопросов публичного и местного права¹.

Собственно кодификацией права, связанной с переработкой правовых источников и их систематизацией, можно считать лишь три первые части свода Юстиниана.

13.4 Римское право древнейшего периода



.....
 Вплоть до середины III в. до н. э. безраздельно господствующей правовой системой было квиригское право.

Оно отличалось сакральным характером, большой степенью традиционности, связью с древнеримским правом (квиригскими обычаями и ритуалами), нашедшим свое отражение и в Законах XII таблиц. Квиригское, или цивильное (буквально — гражданское, т. е. связанное с римским гражданством), право несло на себе следы своего происхождения в условиях небольшого земледельческого государства. Оно на всех этапах применялось только к лицам, обладавшим римским гражданством, и рассматривалось как особая привилегия римского гражданина.

Совокупность правомочий, которые цивильное право предоставляло римскому гражданину, открывало перед ним возможность (во всяком случае, формально) участвовать в политической жизни республики, претендовать на определенные преимущества, в том числе на выделение земельного участка из государственного фонда. Борьба плебеев с патрициями за равноправие, красной нитью проходящая

¹Омельченко О. А. Римское право. Указ. соч. М., 2005. С. 41–44.

через всю историю ранней республики, завершилась в конечном счете их приобщением ко всем привилегиям, предусмотренным в гражданском праве.

Квиригское право отражало сравнительно примитивные отношения раннеклассового общества. Оно долгое время было связано с деятельностью жрецов-понтификов. И даже с постепенным усилением в нем светского начала оно многое сохранило от религиозной торжественности и ритуальности. Вместе с тем оно отличалось строгостью, суровостью, подчеркнутой точностью.

Права на вещи. Особенно четко в архаическом римском праве регулировались имущественные отношения и в первую очередь — право частной собственности (*dominium ex jure quiritium*), которое рассматривалось как полное господство собственника над своей вещью (*plena in re potestas*). Однако гражданская община долгое время сохраняла право верховного контроля за распоряжением земель и другим хозяйственно важным имуществом, которое имело семейный характер.

Большое значение в квиригском праве имело строжайшее соблюдение торжественных судебных обрядов, в силу чего форма в этот период превалировала над его содержанием, а судебный процесс — над материальным правом. Формализм был одним из условий поддержания в раннеклассовом обществе устойчивого правопорядка, способствовавшего сохранению и воспроизводству патриархального уклада жизни. К III веку до н.э. консервативное по своей социальной роли гражданское право стало превращаться в определенное препятствие на пути роста торгового оборота и пришло в противоречие с потребностями быстро развивающейся рабовладельческой системы.

Манципация. Уже в древнейший период в Риме большое внимание уделялось способам приобретения вещных прав и классификации самих вещей. Вещи, находившиеся в общем пользовании (воздух, море и т.п.), а также ряд других хозяйственно важных вещей (общественная земля — *ager publicus*) рассматривались как находящиеся вне имущественного, торгового оборота (*res extra commercium*).

В гражданском праве наиболее значительным делением вещей, которые находились в хозяйственном обороте и могли быть объектом права собственности, было их деление на манципируемые (*res mancipi*) и неманципируемые (*res nec mancipi*) вещи. К первой группе относились земли в Италии, рабы, крупный домашний скот, земельные сервитуты, т.е. экономически наиболее важные объекты вещного права, которые в архаический период выступали в качестве коллективной семейной собственности; ко второй — все остальные вещи, обладание которыми могло быть индивидуализировано.

Согласно традиционной точке зрения, восходящей к римскому юристу Гаю, отчуждение вещей, составлявших первую группу, могло осуществляться только путем манципации — процедуры, требовавшей особо сложной и торжественной обрядности. Манципация относилась к числу строго формальных сделок, заключаемых «посредством меди и весов». Она предполагала приглашение пяти свидетелей и весодержателя. Покупатель, держа в руках кусок меди, произносил торжественную формулу: «Утверждаю, что этот раб по праву квиригитов принадлежит мне и что он должен считаться купленным мною за этот металл и посредством этих медных весов». Затем он ударял этим металлом о весы (этот обряд возник, когда еще не было чеканной монеты) и передавал его в качестве покупной суммы тому, от кого приобретал вещь посредством манципации. Неманципируемые вещи продавались

путем простой их передачи (традиции) за медь или за деньги без каких-либо особых формальностей.

Древнейшему праву был известен еще один формальный способ передачи права собственности путем сложного обряда, который мог применяться как к манципируемым, так и неманципируемым вещам (*in jure cessio*). Данная процедура представляла собой фиктивный судебный спор, который разыгрывался в присутствии претора. Покупатель делал вид, что отчуждаемая вещь принадлежит ему и торжественно заявлял о своем праве собственности («данная вещь по праву квиристов принадлежит мне»), отчуждатель не возражал против такого утверждения, и претор присуждал данную вещь приобретателю, как будто являющуюся его собственностью.

Уже в древнейший период в Риме сложился порядок, согласно которому вещь могла быть приобретена в собственность в силу длительного владения ею (*usucapio*). Законы XII таблиц запрещали лишь приобретение права собственности по давности в отношении краденых вещей. Для движимых вещей срок приобретательной давности устанавливался в один год, для недвижимых вещей — в два года. Этим способом пользовался приобретатель вещи в тех случаях, когда, например, при совершении манципации допускались неточности в формальностях, а поэтому при строгости квиритского права покупатель не приобретал права собственности на вещь, и квиритский собственник мог даже требовать возвращения последней через суд.

Сервитуты. Особым видом вещного права, возникшим уже в древнейший период, были сервитуты — фиксированное в обычаях или законе и строго ограниченное право пользования чужой вещью. Сервитуты выростали вместе с частной собственностью и необходимостью четкого юридического урегулирования взаимоотношений собственников (или владельцев) соседних участков. В силу их хозяйственной важности сервитуты относились к категории манципируемых вещей. Наиболее древними и существенными из них были следующие: право прохода через соседний участок, право прогона скота, право провозить груженные повозки, право отвести воду с участка соседа.

Обязательства из договоров. В древнейший период при неразвитости товарно-денежных отношений договоры (контракты) были еще немногочисленными и отличались ярко выраженным формализмом. Именно внешняя оболочка, а не содержание определяли природу того или иного контракта, в форме которого могли быть выражены самые различные обязательственные отношения. Другая черта древнейших договоров — их односторонний характер. Правом требования наделялась в договоре лишь одна сторона (кредитор), на другую сторону (должник) возлагались только обязанности.

В числе контрактов, наиболее ярко отражавших черты раннерабовладельческого права, был нексум, в форме которого выражались самые различные обязательственные отношения, в том числе аренда, отчуждение собственности, заем. Этот договор (подобно манципации) заключался в присутствии пяти свидетелей и весовщика посредством «меди и весов». Он состоял в фиктивном обряде отвешивания меди (до появления денег это, видимо, имело вполне реальное значение) и в произнесении особой словесной формулы кредитором, в которой определялась суть обязательства должника (размер долга и т. д.).

Если должник не возвращал в срок установленную таким образом сумму, кредитор мог «наложить на него руку» и держать его в течение 60 дней в заточении в своем доме. За это время должник трижды выводился в базарные дни к претору на Форум, где объявлялась сумма его долга (в расчете на выплату ее сородичами), а затем он продавался в рабство за границу. В Законах XII таблиц говорилось даже о том, что должник, не вернувший деньги сразу нескольким кредиторам, мог быть разрублен ими на части¹. Вероятно, в таких случаях использовались и особые соглашения об отработке долга. Но наиболее характерная черта этого договора состояла в том, что взыскание было направлено на саму личность должника. Развитие острых антагонизмов на почве долговых отношений привело к принятию в 326 году до н. э. закона Петелия, согласно которому кредитор лишался права превращать должника в раба или его убивать.

В глубь истории, к религиозным клятвам восходит и другой древнейший контракт — стипуляция (*stipulatio*). Формальный характер этого договора проявился в произнесении строго определенных словесных формул. Кредитор задавал должнику вопрос о том, обязуется ли последний совершить какое-то действие, на что должник отвечал в утвердительной форме, используя при этом те же слова. Первоначально в вопросе и ответе можно было пользоваться только одним глаголом — *spondeo* («торжественно клянусь»), а сама стипуляция носила название «спонсии» (*sponsio*). Как и нексум, стипуляция представляла собой абстрактный контракт, т. е. могла включать в себя различные обязательства отношения: заем, передачу вещи в ссуду, на хранение и т. д. Однако стипуляция могла совершаться только в отношении неманципуруемых вещей. Исполнение обязательства по стипуляционному договору было строго ограничено лишь тем, что было упомянуто в вопросе и ответе. Выполнение стипуляции, наряду с совершением предусмотренного в ней действия, также требовало совершения торжественной процедуры в противоположном порядке (акцептация).

Деликты. Уже в древнейший период, как это можно видеть из Законов XII таблиц, обязательства возникали не только из договоров, но и из деликтов (правонарушений). Большинство предусмотренных в квинритском праве деликтов еще не считались нарушением общественного интереса, а рассматривались как посягательство на права частного лица, как частный деликт (*delictum privatum*), совершение которого как бы ставило обидчика (правонарушителя) в положение должника потерпевшего.

Многие из таких частных деликтов, известных Законам XII таблиц, стали рассматриваться как преступления в последующем. Но по квинритскому праву к категории частных правонарушений относились личная обида (*injuria*), тяжелые членовредительские повреждения, а также воровство (*furtum*). Обязательство, ложившееся на виновного (строго говоря, по Закону XII таблиц на вину не обращалось внимания, достаточно было самого факта совершения деликта), выражалось чаще всего в обязанности уплатить штраф в пользу потерпевшего (от 25 до 200 ассов). Но в случае членовредительства допускался еще талион, а кража, когда вор был пойман с поличным, влекла за собой бичевание. После бичевания вор выдавался потерпевшему, который, вероятно, мог поступить с ним так же, как с неоплатным

¹Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. С. 206.

должником. Вор, совершивший ночную кражу, мог быть убит на месте. Обязательство в виде уплаты штрафов или возмещения причиненного ущерба полагалось согласно Законам XII таблиц в случае порубки чужих деревьев или же неосторожного поджога строения или скирды хлеба, сложенной около дома¹.

Гражданскому праву, в частности и Законам XII таблиц, были известны и публичные деликты (*delictum publicum*), т. е. преступления, которые наказывались от имени римского народа, а взыскания по ним шли не частным лицам, а государству. Круг преступлений, однако, не был еще широк. К ним относились прежде всего преступления против республики. Так, предавались смертной казни лица, которые подстрекали «врага римского народа к нападению на Римское государство» или же предавали «врагу римского гражданина»². Среди прочих преступлений также выделялись убийства, сочинение и распевание песен, содержащих клевету или порочащих других лиц, лжесвидетельство, умышленный поджог, тайное истребление чужого урожая, а также его потрава или жатва в ночное время и т. д.

Хотя в самих Законах XII таблиц утверждается, что смертная казнь применялась «за небольшое число преступных деяний», последняя упоминалась в целом ряде статей. В зависимости от характера преступления смертная казнь принимала различные формы: отсечение головы, утопление, распятие, сбрасывание с Тарпейской скалы и т. д. Постепенно, однако, смертная казнь начинает выходить из употребления и для римских граждан заменяется изгнанием с утратой гражданства («лишением огня и воды»). Использовались также членовредительские наказания, битье кнутом, штрафы и конфискации имущества, ограничения гражданского статуса (например, запрещение быть магистратом), лишение права на погребение. Некоторые преступления рассматривались как оскорбление богов (например, причинение вреда клиенту со стороны патрона) и влекли за собой религиозные проклятия.

При неразвитости и простоте системы публичных деликтов (преступлений) в древнейшем римском праве не получили еще разработки общие принципы уголовной ответственности (вина, степень участия в преступлении и т. д.). Лишь в редких случаях различались умышленные (преднамеренные) и неосторожные преступления, что влекло за собой и разные юридические последствия (наказания). В отдельных статьях предусматривалось смягчение наказания для несовершеннолетних³. Уголовное право уже в древности обнаружило свои классовые подходы: по общему правилу рабы наказывались более строго, чем свободные люди. Они нередко приговаривались к смертной казни.

Брак и семья по Законам XII таблиц. Древнеримское право закрепило исторически сложившуюся патриархальную семью, хозяйственно обособленную и связанную с обществом и государством через его главу (*pater familias*).

Типичной формой брака был брак с властью мужа (*cum manu mariti*). Но жена чаще всего оказывалась под властью домовладыки (отца мужа), если только муж не был лицом *sui juris*, т. е. имел самостоятельный семейный статус. Она полностью порывала со своими кровными родственниками (когнатами), подпадала под власть нового домовладыки и становилась связанной родственными отношениями

¹Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. С. 215.

²Там же. С. 218.

³Там же. С. 215.

с членами семьи мужа (агнатами). Муж или домовладыка имели над ней неограниченную власть, вплоть до продажи, обращения в рабство или предания смерти. Отсутствие в древнейший период юридических ограничений для власти мужа еще не означало, что он мог пользоваться ею произвольно, т. е. без совета родственников (агнатов), а иногда и когнатов жены. Постепенно проявлялась тенденция к смягчению власти домовладыки и мужа.

Для вступления в брак требовалось согласие глав обеих семей и согласие самих вступающих. Брачный возраст для женщины был 12 лет, для мужчин — 14 лет. Заключать брак по гражданскому праву могли только граждане. Такого права не имели рабы, перегрины, латины¹ (до Латинских войн). Длительное время не разрешались браки между патрициями и плебеями, этот запрет нашел свое отражение в Законах XII таблиц, но вскоре (445 г. до н. э.) был отменен законом Канулея. Брак мог заключаться в различных формах, в том числе путем религиозного обряда в виде фиктивной покупки жены (по типу манципации) или же в результате фактического совместного проживания мужа и жены в течение года. В последнем случае власть мужа не возникала, если жена ежегодно отлучалась из дома мужа 3 ночи в году.

Брак прекращался в случае смерти одного из супругов или утраты им правоспособности, а также в силу развода, который был в древнейший период редким явлением и допускался только по инициативе мужа в строго ограниченных условиях (прелюбодеяние жены или изгнание плода).

Для древнеримской семьи характерной была также сильная отцовская власть, которая включала право продажи детей в рабство, наказания за проступки вплоть до лишения жизни (*jus vitae ac necis*). Дети не могли самостоятельно приобретать имущество, все купленное ими становилось собственностью отца. Обязательства, принятые на себя сыном, не связывали отца. Но потерпевший мог привлечь отца к имущественной ответственности в случае деликта, совершенного подвластным членом семьи.

Заинтересованность главы семьи в привлечении дополнительной рабочей силы привела к развитию института усыновления, которое совершалось в народном собрании в присутствии понтификов. Усыновление осуществлялось также путем трехкратной фиктивной продажи члена семьи в рабстве (*in iure cessio*), а затем с мнимой переуступкой прав, которая вела к освобождению сына от власти отца. Древнейшее римское право знало также опеку, которая устанавливалась над малолетними и женщинами, не вышедшими замуж, а также попечительство над сумасшедшими и расточителями.

Наследование. В римском праве архаического периода существовало два способа наследования имущества умершего домовладыки. По общему правилу оно переходило к детям или внукам умершего («подвластным») или к другим агнатам, состоявшим с ним в ближайшем родстве. Только в случае отсутствия агнатов имущество передавалось сородичам умершего. Очень рано в Риме возникает и передача наследства по завещанию, хотя первоначально нельзя было завещать имущество при наличии детей. Поскольку завещание рассматривалось как исключение из нормального порядка наследования, оно, как правило, утверждалось на народных собраниях. Законы XII таблиц уже указывали, что завещательные распоряжения

¹ Латины — народ италийской группы (италики), послуживший основой формирования римского народа. Историческая область проживания — Лаций.

на случай смерти являются ненарушаемыми¹. В завещании наряду с установлением наследника могли содержаться и иные распоряжения: назначение опекунов, отпуск рабов на волю, легаты. Последние представляли собой завещательный отказ какой-либо из вещей умершего в пользу постороннего лица, которое могло истребовать эту вещь у наследника.

Легисакционный процесс. Подавляющее большинство судебных дел в данный период в Риме рассматривалось в частном (гражданском) порядке. С древнейших времен особенностью организации судебной системы и процесса было то, что они предусматривали две стадии судебного производства: «ин юре» (in jure) и «ин юдицио» (in iudicio).

На первой стадии дело рассматривалось у магистрата (обычно у претора), к которому должны были явиться лично истец и ответчик. В Законах XII таблиц предусматривалась особая процедура вызова ответчика истцом к магистрату. Неявка ответчика отдавала его во власть истца, который мог «наложить на него руки», т. е. поступить с ним как с неоплатным должником. У претора истец в торжественной форме заявлял свои претензии к ответчику. В случае, если ответчик соглашался с истцом, процесс завершался на первой стадии. Но, как правило, ответчик также в торжественных выражениях заявлял о своем несогласии. Совокупность ритуальных и строго формальных действий, жестов и слов, которые совершались на суде сторонами и магистратом, называлась «легис акцио» (legis actio), а отсюда и сам процесс получил название легисакционного. Было выработано пять основных легисакционных формул. Наиболее распространенная из них (legis actio per sacramentum) заключалась в том, что наряду с торжественными заявлениями стороны вносили залог, который терялся проигравшим дело в пользу казны. Нарушение одной из сторон порядка внесения залога автоматически влекло за собой проигрыш дела.

Если же обе стороны у претора соблюдали установленную процедуру, дело переходило во вторую стадию и рассматривалось назначенным претором судьей или коллегией судей, которые разрешали спор по существу. На этой стадии допускались представители сторон и защитники (адвокаты). Если одна из сторон без уважительных причин не являлась в суд, то проигрывала дело. На данной стадии процесс не был связан строгими формами. Судьи знакомились с доказательствами, выслушивали речи сторон и их защитников. Решение судей было окончательным и обжалованию не подлежало.

В уголовных делах магистрат, который вел дело, использовал инквизиционную процедуру. В течение всего процесса он поддерживал обвинение, вел допрос. Если консул выносил смертный приговор, то для приведения его в исполнение требовалось одобрение народного собрания.

¹Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. С. 208.

13.5 Римское право классического и постклассического периодов

Вещное право. Правовое регулирование вещных отношений занимало центральное место в римском частном праве. Само понятие вещного права еще не было известно римским юристам, но они четко отличали вещные иски (*actiones in rem*) от личных исков (*actiones in personam*), связанных с обязательственными отношениями.

Для практических целей римские юристы классической и постклассической эпохи использовали целый ряд классификаций вещей, с которыми в имущественном обороте были связаны различные последствия. Это уже известное нам деление вещей на манципируемые и неманципируемые, утратившее постепенно свое былое значение, а также на движимые и недвижимые, делимые и неделимые, заменимые (определяемые родовыми признаками) и незаменимые (индивидуально определенные) вещи и т. п.

Особое место в имущественных отношениях в римском государстве, где экономика носила аграрный характер, занимала земля. Наряду с землями, которые еще в древнейший период перешли в частную собственность отдельных рабовладельцев, длительное время существовала также государственная земля, рассматриваемая как общественная (*ager publicus*). После принятия закона Лициния борьба вокруг этой земли не только не ослабла, но разгорелась с новой силой. Нобилитет расхищал эти земли, создавая на них крупные рабовладельческие латифундии, с которыми не могли конкурировать мелкие крестьянские хозяйства. Поскольку чрезвычайные законодательные меры, которые осуществили братья Гракхи с целью перераспределения земли в пользу мелких собственников, не дали результата, логическим итогом всего предшествующего развития Рима стал аграрный закон 111 года до н. э., который предусмотрел, что земли, составлявшие общественный фонд, больше не подлежат переделу. Это окончательно закрепило частную собственность на землю, сделало ее безраздельно господствующей.

Потребности имущественного оборота и расширение территории римского государства привели к появлению в классическую эпоху новых видов права собственности. Поскольку известная предшествующему периоду квинритская собственность имела ярко выраженный национально-римский характер и становилась все более архаичной в силу целого ряда условий, необходимых для ее приобретения, сама жизнь потребовала выработки новых и менее сложных форм закрепления собственнических интересов. В рамках преторского права с помощью особых юридических средств была создана конструкция так называемой преторской, или бонитарной, собственности. Претор в тех случаях, когда в силу несоблюдения формальностей квинритского права приобретатель вещи не мог получить статус квинритского собственника, брал под защиту интерес покупателя, фактически закрепляя приобретенную им вещь в составе его имущества (*in bonis*).

Для защиты прав бонитарного собственника преторы использовали и институт давностного владения, известный квинритскому праву. Претор признавал бонитарную собственность в конечном счете и квинритской, как если бы такое право возникло на основе приобретательной давности. Таким образом, бонитарный собственник, владеющий вещью, получал защиту претора от притязаний со стороны

квиритского собственника, чье право на вещь становилось «голым». Со временем преторы стали предоставлять бонитарному собственнику юридическую поддержку и на тот случай, когда в силу тех или иных обстоятельств последнему приходилось добиваться возврата вещи от других лиц (в том числе и от квиритского собственника). С этой целью применялся особый Публицианов иск (*actio in rem Publiciana*).

В связи с расширением границ римского государства, включением в него все новых провинций и роста числа иностранцев получили признание и правовую защиту также провинциальная собственность (для римских граждан) и собственность перегринов.

Римские юристы специально не разрабатывали саму конструкцию права собственности как таковую, но они раскрыли его юридическое содержание путем признания различных полномочий, принадлежащих собственнику вещи. К этим полномочиям ими относились: право владения, право пользования, право распоряжения, право на плоды или доходы, которые приносит вещь, право истребования своей вещи от третьих лиц. Право собственности рассматривалось как наиболее полное господство лица над вещью, как абсолютное и неограниченное право. Такое понимание частной собственности было использовано и развито впоследствии в праве многих государств нового времени.

В римском праве классического и постклассического периода большое внимание уделялось способам приобретения права собственности, поскольку развитие имущественного оборота требовало большей точности юридических отношений и предельной ясности в вопросе о титуле (юридическом основании) приобретения права собственности.

Наряду с манципацией, которая использовалась все реже, а в период доминанты практически вышла из употребления, решающее значение как основной способ переуступки права собственности приобрела «традиция» (*traditio*). Удобство этого способа заключалось в его простоте и неформальном характере. При традиции право собственности приобреталось в силу самой фактической передачи вещи лишь при условии наличия «справедливого», т. е. законного основания (*justa causa*).

В классический период, особенно в «праве народов», получил более детальную разработку и ряд других способов приобретения права собственности, некоторые из которых были известны еще с древнейших времен. Это захват брошенных вещей, а также вещей, которые не имели хозяев (например, продукты рыбной ловли, охоты и т. п.). Сюда же относились вещи, захваченные у врага. Согласно рескрипту Адриана найденный клад делился пополам между лицом, нашедшим его, и собственником земли, на участке которого он был обнаружен.

К числу особых способов приобретения права собственности относилось создание новой вещи из чужого материала (спецификация). Между основными школами юристов (сабиньянцами и прокульянцами) велись споры по вопросу о том, кому в данном случае принадлежит вещь — ее изготовителю или собственнику материала. Право собственности могло возникнуть также путем соединения вещей. Так, если на участке, принадлежавшем одному лицу, был выстроен дом из материалов, собственником которых являлось другое лицо, земельный собственник приобретал право собственности на выстроенный на его участке дом. Дальнейшее развитие в классический период получила приобретательная давность (*usucapio*).

В преторском праве был расширен круг лиц, которые могли приобрести право собственности по давности владения. Так, после десяти лет добросовестного и непрерывного владения это право признавалось даже за перебрини. В постклассический период (при императоре Юстиниане) в результате непрерывного владения вещью в течение более 30 лет право собственности признавалось даже в случае отсутствия законного титула, т. е. «справедливого основания владения» (так называемая экстраординарная приобретательная давность).

В классический период получили дальнейшее развитие гражданско-правовые формы защиты прав частного собственника. Наиболее важной из них был виндикационный иск. Он предоставлялся собственнику вещи, которая в силу каких-либо причин была им утеряна и оказывалась у третьего лица. Виндикационный иск по существу представлял собой спор о праве собственности, в котором настоящий собственник должен был доказать свой титул на спорную вещь. При наличии таких доказательств вещь возвращалась собственнику вне зависимости от того, как она попала последнему владельцу. Если этот владелец чужой вещи был добросовестным, т. е. не знал о незаконности обладания ею, он должен был вернуть собственнику вещь и все плоды, полученные от нее с момента возбуждения виндикационного иска. Недобросовестный владелец сверх того присуждался к возмещению всех плодов, полученных от вещи за время владения ею.

Для защиты прав и интересов частного собственника в римском праве в классический и постклассический периоды использовался также негаторный иск, который был направлен против третьих лиц, выдвигающих необоснованные претензии на чужую вещь (например, на соседний земельный участок), и прогибиторный иск, имеющий своей целью устранение помех, которые препятствовали собственнику осуществлять нормальное использование своей вещи.

С развитием преторского права получил окончательное юридическое оформление еще один самостоятельный вид вещного права — институт владения (*possessio*). Он вытекал из всего строя частнособственнических отношений и в известном смысле дополнял право собственности. Под владением вещью понималось фактическое обладание ею (*corpus possessionis*), сопровождавшееся намерением владеть ею самостоятельно (*animus possessionis*), как на праве собственности. Последнее обстоятельство отличало владение от простого держания вещи (*detentio*), которое часто возникало на основе договора и передачи вещи держателю самим собственником.

Защита интересов владельца вещи осуществлялась не с помощью исков, которые служили для защиты прав собственника, а посредством преторских интердиктов (приказов) об удержании владения в случае грозящего нарушения прав владельца вещи или же о возврате уже изъятой третьим лицом вещи. Интердикт хотя и не имел такой юридической силы, как иск, отличался большей простотой, поскольку избавлял владельца вещи от необходимости прибегать к сложной процедуре доказывания титула приобретения вещи. Поэтому к преторскому интердикту прибегали и собственники вещей, когда предпочитали использовать более быстрый путь защиты своих нарушенных прав.

В классический период получает дальнейшее развитие и такой вид вещного права, как право на чужие вещи (*jura in re aliena*). Появляется ряд новых земельных сервитутов (пастбищный и т. п.), но особенно городских: право пристройки к чужому дому, право опереть свою стену на стену дома соседа, право на то, чтобы

сосед своими застройками не лишал света и вида, и т. п. Источники постклассического периода упоминают о появлении такого вида права на чужую вещь, как суперфиция, которое возникало в связи с постройкой дома на чужой земле. Сначала права застройщика регулировались договором имущественного найма, т. к. дом рассматривался в качестве подчиненной вещи, а поэтому становился собственностью владельца земельного участка. Однако затем претор стал осуществлять более широкую защиту интересов застройщика, признал его право на дом как вещное, а не как личное, т. е. вытекающее из договора найма.

Из греческого права в эту эпоху был позаимствован эмфитевзис — наследственная аренда земли с внесением установленной платы. Держатель земли (эмфитевт) не мог быть согнан с участка в силу признанного за ним претором и защищаемого вещного права, которое могло даже переуступаться третьим лицам.

В классический период получило развитие и залоговое право. Все более редкой становится древняя форма залога, построенного на доверии, когда заложенная вещь считалась собственностью кредитора (федуция). Если должник не выполнял обязательства, эта вещь навсегда оставалась у кредитора, даже в том случае, если ее стоимость была больше, чем сумма долга. С развитием товарного обращения все чаще стал использоваться залог (пигнус), при котором заложенная вещь передавалась кредитору не в собственность, а в держание, защищавшееся, как и владение, с помощью интердикта, что несколько облегчало положение должника. В императорскую эпоху под влиянием греческого права распространяется и такая форма залога, как ипотека, при которой заложенная вещь (обычно земля) оставалась у должника. Кредитор же получал ограниченное вещное право — не допускать продажи должником заложенной земли и истребовать ее в случае неисполнения обязательства.

В классическую эпоху получили развитие и разработку и личные сервитуты, которые предусматривались обычно в завещаниях и представляли собой пожизненное право лица, в чью пользу устанавливался сервитут, пользоваться чужой вещью с правом получения от нее плодов (узуфрукт) или же без такого права (узус).

Обязательственное право. Наиболее разработанной частью римского права в классический период было обязательственное право, которое являлось юридической формой товарно-денежного обращения. В отличие от вещных прав, которые в случае отсутствия нарушений не порождали конкретных правоотношений, обязательства рассматривались именно как правовая связь (*juris vinculum*) по крайней мере двух лиц.

С развитием товарного производства обязательства в значительной мере утратили свой былой формализм, а, также из односторонних превратились в основном в двусторонние, поскольку каждая из участвовавших в нем сторон имела как права, так и обязанности. Ответственность должника по обязательству не затрагивала его личность и ограничивалась лишь пределами его имущества.

Наиболее тщательную и точную разработку получили договоры (контракты). Но не все договорные связи имели юридическую силу. Некоторые соглашения носили неформальный характер (пакты) и не пользовались исковой защитой, хотя предусмотренные в них обязательства на практике обычно соблюдались. Со временем отдельные пакты были признаны преторским правом, а в постклассический период закреплены в императорском законодательстве.

Важное значение имели выработанные классическими юристами некоторые общие положения о договоре. Так, для заключения договора требовалось согласие сторон, выраженное добровольно, а не в результате заблуждения, обмана или угрозы. Договоры могли заключаться устно или письменно, в том числе посредством переписки. Допускалось присоединение новых лиц на стороне кредитора или должника, а также полная замена первоначальных участников договора другими лицами (новация). Договоры рассматривались как нерушимые и должны были строго соблюдаться. Невыполнение договорного обязательства влекло за собой юридическую ответственность, например принудительное изъятие вещи или обязанность возместить убытки, понесенные другой стороной. Однако для взыскания убытков требовалось установление вины в действиях стороны, не выполнившей условий договора (умысел или неосторожность). Степень ответственности определялась также самим характером неосторожности, которая могла быть грубой или легкой.



.....
 В Институциях Гая договоры (контракты) были разделены на четыре основные группы: вербальные, литеральные, реальные, консенсуальные.

Вербальные договоры (от лат. *verbum* — слово) брали свое начало от древнейших религиозных договоров-клятв, но в рассматриваемый период их форма была значительно упрощена. Для возникновения обязательства в таких договорах требовалось произнесение установленных слов. Основным и наиболее распространенным видом вербальных договоров по-прежнему была стипуляция. Но для ее заключения уже не требовалось соблюдения многих былых жестких условий. Так, в вопросе кредитора и ответе должника можно было использовать не только торжественный глагол «*spondeo*», но и другие глаголы. Сторонами в стипуляции могли быть и перегрины. Допускалось произнесение вопроса-ответа даже и не на латинском языке.

Литеральные договоры (от лат. *littera* — буква) представляли собой особые письменные договоры, принятые в торговом обороте. Обязательство в этих договорах возникало в силу записи в специальных книгах доходов и расходов одной из сторон, составления долговых расписок, подписанных обеими сторонами (синграфы) или же одним должником (хирографы). Последние были позаимствованы из греческого права.

Реальные договоры (от лат. *res* — вещь) помимо соглашения сторон по основным условиям контракта требовали обязательной передачи вещи, которая составляла предмет договора. Без передачи вещи обязательственное отношение не возникало. К реальным договорам относился прежде всего заем (*mutuum*). Юридическое содержание этого договора состояло в том, что кредитор давал должнику в собственность обусловленное количество заменимых вещей, определяемых мерой, весом или числом, а должник обязывался вернуть в установленный срок такое же количество таких же вещей (обычно денег). В принципе этот договор был безвозмездным, но нередко одновременно с займом оформлялось стипуляционное соглашение о выплате процентов. Поскольку процветавшие в это время в Риме ро-

стовщические круги стремились все более увеличить процентные ставки, что усиливало социальное напряжение, в законодательстве (особенно в императорский период) устанавливался (но без особого успеха) предельный размер взимаемых процентов. К реальным контрактам относилась также ссуда (*commodatum*), т. е. предоставление в безвозмездное пользование (а не в собственность, как при займе) индивидуально определенной вещи, которую должник обязывался вернуть в обусловленный срок. К этой же группе договоров относилось хранение (*depositum*), а также залоговый договор (о передаче заложенной вещи кредитору).

Наиболее разработанными и наименее формальными были консенсуальные договоры (от лат. *consensus* — согласие), которые получили признание позднее других групп договоров. Обязательство в консенсуальных договорах возникало в силу простого соглашения сторон по всем основным условиям контракта. К этой группе относился прежде всего договор купли-продажи (*emptio-venditio*). Юридическая связь между сторонами в этом договоре возникала уже с того момента, когда продавец соглашался продать какую-либо вещь, а покупатель обязывался уплатить установленную цену. Фактическая передача вещи или денег могла иметь место позднее. Купля-продажа была возможна даже в отношении вещи, которой еще не было в натуре, но которую продавец обязывался произвести и поставить в указанный срок.

В преторском праве была подробно разработана и обусловлена ответственность продавца за проданную им вещь, так продавец отвечал за скрытые недостатки вещи, о которых покупатель не мог знать в момент заключения договора, но которые обнаруживались позднее и имели существенный характер. В этом случае покупатель мог требовать или убавления цены, или возврата всей суммы денег. Продавец нес ответственность также в случае так называемой эвикции вещи, если проданная им вещь была с помощью виндикационного иска отчуждена у покупателя настоящим собственником. До передачи вещи покупателю продавец отвечал за ее повреждения, связанные с небрежностью хранения (даже при самой незначительной неосторожности), а также нес на себе риск случайной гибели вещи.

К консенсуальным договорам относился также договор найма (*locatio-conductio*), представленный в это время тремя разновидностями. Наем вещей (*locatio-conductio rerum*) предполагал предоставление во временное пользование и за плату (последним договор найма отличался от ссуды) какой-либо индивидуально определенной вещи. Этот вид найма (аренда) имел большое хозяйственное значение в Риме особенно в период империи, поскольку с окончательным утверждением частной собственности на землю в это время широкое распространение получила аренда земли. В постклассический период было установлено правило, согласно которому колон (или его наследники) в случае невозобновления договора аренды при молчаливом согласии сторон оставался на земле бессрочно.

Договор найма рабочей силы (*locatio-conductio operarum*), который заключался на определенный срок и с фиксированной оплатой труда наемного работника, не мог получить большого развития в условиях рабовладельческой системы, где основную рабочую силу составляли рабы. Римскому праву был известен также наем рабочей силы для выполнения работы, имеющей своим результатом изготовление какой-либо конкретной вещи, т. е. своеобразный подряд (*locatio-conductio operis*). К этому виду найма прибегали в тех случаях, когда речь шла об изготовлении

вещей, которое требовало особых навыков и умений. Но поскольку платный наемный труд в римском рабовладельческом обществе для свободных людей считался унижительным занятием, юристы, художники и иные представители «свободных» профессий не прибегали к договору найма. Они получали за проделанную ими работу или за оказанные услуги не наемную плату, а «почетное вознаграждение» — гонорар.

К консенсуальным контрактам относились также договор поручения (*mandatum*) и договор товарищества (*societas*). Последний заключался для совместного ведения какой-либо определенной хозяйственной деятельности.

В классический период получили дальнейшее развитие и обязательства из деликтов (правонарушений). С одной стороны, наблюдался заметный процесс превращения целого ряда частных деликтов в публичные (преступления), с другой — создавались новые виды частных деликтов. К числу последних относился обман (*dolus malus*), который порождал обязательство уплатить вознаграждение, равное по размеру причиненному ущербу, а также угроза (*metus*), влекущая за собой возмещение ущерба в четырехкратном размере. Преторское право знало и такой специфический деликт, как обман кредиторов.

Большую роль в развитии деликтного права сыграл закон Аквилія (III в. до н. э.), в котором были систематизированы ранее существовавшие виды ответственности за вред, причиненный имуществу. Предусмотренный этим законом деликт общего характера, состоявший в повреждении или уничтожении чужого имущества (*damnum iniuria datum*), порождал обязательство по возмещению нанесенного ущерба, что отражало потребность более единообразного регулирования обязательств из причинения вреда и укрепления всего строя имущественных отношений. Особое внимание в законе Аквилія уделялось ответственности за уничтожение чужого скота и рабов, которая определялась с учетом наивысшей стоимости данных вещей за предшествующий год.

Брачно-семейное и наследственное право. Характерной чертой классической эпохи является прогрессирующее разложение патриархальной семьи. Брак с мужней властью уже ко II в. н. э. выходит из употребления, а проживание жены в доме мужа в течение года уже не влечет за собой автоматически возникновения власти мужа. Становится распространенной новая форма брака без мужней власти (*sine manu mariti*). Женщина, вступая в такой брак, не порывала со своей прежней семьей, сохраняла определенную имущественную самостоятельность, получала некоторые права в отношении детей.

Брак без мужней власти мог быть легко расторгнут по обоюдному согласию супругов, а также по требованию одного из них. На общем фоне кризиса римского рабовладельческого общества ослабли и семейные связи, разводы стали обычным явлением. Широкое распространение получил так называемый конкубинат — неоформленное постоянное сожительство мужчины и женщины. Стремясь преодолеть негативные явления в сфере семейных отношений, император Август издал закон, предусматривающий санкции за безбрачие и бездетность. Даже из двух консулов преимущество по службе получал тот, у кого было больше детей.

В связи с участвовавшими разводами, задевавшими интересы и богатых римских семей, были введены новые правила, касающиеся приданого, с тем, чтобы гарантировать положение состоятельных римлянок, часто становившихся жертвами

в браках, в которые мужчины вступали исключительно из корысти. Хотя приданое по-прежнему считалось собственностью мужа, последний должен был использовать его в целях устройства совместной жизни и терял его в случае развода. Со времени Августа муж не мог отчуждать земельный участок, полученный им в качестве приданого, без согласия жены или ее родственников (когнатов).

Разложение патриархальной семьи нашло свое выражение и в ослаблении отцовской власти. Прекратилась практика продажи детей, а их убийство отцом стало рассматриваться в постклассический период как тяжкое преступление. Усилилась имущественная самостоятельность подвластных членов семьи. Сыновья нередко получали от отца особое имущество (пекулий) для занятия земледелием, ремеслом или торговлей. Юридически собственником пекулия и всего того, что было приобретено сыном, считался отец. Но фактически пекулий все более обособливался, особенно когда речь шла о земельном участке, выделенном сыну в связи с его поступлением на военную службу. Практически сын получал такую землю в собственность, мог оставить ее своим наследникам и даже вступать по поводу данного имущества в сделки со своим отцом.

Ряд изменений претерпел и институт опеки. Преторским эдиктом была установлена ответственность опекуна за ведение дел подопечного. Постепенно исчезает опека над взрослыми женщинами, и в постклассический период их дееспособность фактически была уравнена с дееспособностью мужчин.

Смягчение суровой отцовской власти, скреплявшей ранее патриархальную семью, определило также основные направления развития и наследственного права. Преторским эдиктом был значительно расширен круг наследников, куда помимо подвластных членов семьи (агнатов) были включены также эмансипированные дети умершего, когнаты вплоть до шестой степени родства, пережившая мужа супруга. Ослабление бывшего значения агнатской системы родства и признание в наследственном праве когнатского родства, основанного на кровной связи, было постепенно закреплено в императорском законодательстве.

Преторский эдикт изменял и форму завещания, установление которого уже не требовало использования сложной процедуры (с помощью «меди и весов»). Завещание, как правило, стало составляться не в устном, а в письменном виде, но с соблюдением определенной формы. Лишь солдатские завещания в период принципата не требовали каких-либо формальностей. В постклассический период наряду с частными завещаниями, которые составлялись в присутствии семи свидетелей, в практику вошли так называемые публичные завещания, позаимствованные из греческого права, составляемые в присутствии магистратов с внесением в протокол местных властей или с передачей на хранение в императорский архив. Усиливаются ограничения завещательной свободы. Так, не признается юридическая сила за завещаниями, в которых без достаточных оснований лишались имущества законные наследники. Увеличивается при составлении завещаний размер обязательной доли (до 1/3 имущества) для законных наследников.

В классический период более широкое распространение получило установление в завещаниях легатов (завещательных отказов), согласно которым наследник обязан был выдать определенную часть имущества указанному наследодателем лицу. Для защиты интересов наследника в законодательном порядке в I в. до н. э. было установлено, что при выдаче имущества в виде легатов он может сохранить

за собой по крайней мере одну четверть наследства. Распоряжения о выдаче части имущества какому-либо лицу давались и без составления завещания (например, лицам, которые формально не могли быть наследниками по завещанию — peregrinam, женщинам и т. д.). Такие распоряжения, получившие название фидеикомиссов, не были первоначально обязательны для наследников. Но в период императора Августа им была придана юридическая сила. В постклассический период (особенно в кодификации Юстиниана) большинство фидеикомиссов практически слились с легатами.

Изменения форм гражданского процесса. С развитием преторского права на смену сложному и архаичному легисакционному процессу приходит формулярный процесс. Этот вид процесса утвердился со второй половины II в. до н. э. после принятия специального закона (lex Aebutia). В формулярном процессе значительно повысилась роль претора, который перестал быть пассивным участником sacramентальных обрядов, совершавшихся сторонами при легисакционном процессе.росло значение первой стадии судопроизводства («ин юре»), так как именно здесь устанавливалась юридическая суть спора. Она находила свое выражение в заключении (формуле) претора, в котором присяжному судье указывалось, как следует решать данное дело. Постепенно преторы начинают составлять новые формулы исков, отходя от старых законов и обычаев, руководствуясь при этом требованиями торгового оборота и необходимостью укрепления частной собственности. Создавая новые формулы и иски, претор посредством своего эдикта способствовал развитию самого содержания частного права.

К концу классического периода, а особенно при доминате, все большее распространение получает экстраординарный процесс. К концу III в. н. э. он почти полностью вытесняет формулярный процесс, который даже не упомянут в законе Диоклетиана (294 г.), где речь идет о ведении судебных дел.

В экстраординарном процессе исчезает традиционное деление судопроизводства на две стадии: «ин юре» и «ин юдицио». Магистрат, принявший дело к рассмотрению, ведет теперь его с начала и до конца, т. е. до вынесения решения. Если на последнем этапе и привлекается присяжный (третейский) судья, то он действует лишь от имени назначившего его магистрата. Явка ответчика на суд перестает быть предметом заботы истца. Магистрат, не связанный теперь жесткими процессуальными рамками, мог сам применять меры воздействия на участников процесса, принуждать их к исполнению его распоряжений. Процесс перестает быть публичным, проводится в закрытых помещениях. Если ранее судопроизводство было бесплатным, то теперь вводятся судебные пошлины, ставшие особенно распространенными в период домината. Хотя гражданский процесс в целом остается еще устным, основные заявления сторон фиксируются в судебных протоколах, что кладет начало письменному судопроизводству.

Вводится апелляция на вынесение магистратом судебного решения. Но лицо, подавшее апелляцию в высшую инстанцию, в случае повторного проигрыша дела уплачивало крупный штраф.

Уголовное право и процесс. Существенные изменения в уголовном праве Рима происходят под влиянием политических перемен — кризиса республиканских институтов и роста всевластия императоров. Уголовное право непосредственно отразило обострение политической борьбы и стремление рабовладельческой верхуш-

ки во главе с императором любой ценой, в том числе путем усиления уголовной репрессии, спасти пошатнувшиеся социальные и политические порядки. Римское уголовное право к этому времени было распространено на всю территорию империи и на все категории населения, включая перегринов.

Характерной тенденцией развития уголовного права данного периода является то, что ряд частных деликтов постепенно становятся уголовно наказуемыми, включаются в категорию преступлений (*crimen publicum*). Так, кражи по-прежнему считаются частным деликтом, но в ряде случаев (кражи со взломом или с насилием, кражи на больших дорогах и т. п.) к традиционным штрафным мерам добавляются и государственные наказания.

Появляется также большое число новых преступлений, в том числе таких, которые рассматриваются как опасное посягательство на устои государства. Но если в республиканский период «оскорбление величия» охватывало преступления, направленные против республиканских институтов (сопротивление магистратам и т. д.), то уже с эпохи принципата это понятие сводится к преступлениям против императорской власти. В числе этих преступлений — заговор с целью свержения императора, покушение на его жизнь или жизнь его чиновников, непризнание религиозного культа императора и т. д.

К числу преступлений, непосредственно затрагивавших интересы римского государства, относилось также присвоение казенного имущества и расхищение государственных средств, взяточничество, подлог, фальшивомонетничество, участие в запрещенных сборищах и объединениях, спекуляция зерном и другими продуктами, неуплата налогов и т. п. В связи с ростом постоянной армии увеличилось число воинских преступлений, среди которых выделялись измена в бою, дезертирство, потеря оружия, неповиновение командиру и т. п. Существовал также целый ряд религиозных преступлений, число которых значительно возросло в постклассический период после официального признания христианства.

Среди преступлений против личности, кроме различных видов убийств, публичными деликтами стали считаться «обиды», прежде всего телесные повреждения, которые по Законам XII таблиц рассматривались как частный деликт. В связи с углублением имущественного и сословного неравенства в период империи ответственность за телесные повреждения стала дифференцироваться в зависимости от того, какое место занимал потерпевший в социальной иерархии.

Расширился также (особенно под влиянием христианской религии) круг преступлений, относящихся к сфере семьи и нравственности. В их число входили кровосмешение, супружеская измена, полигамия, сожителство с незамужней женщиной, мужеложство и т. д.

В императорском Риме происходит также резкое увеличение видов наказания, усиление их карательной направленности. Если первоначальное наказание строилось на принципе возмездия, то в период домината оно все более преследует цели устрашения. При императорах вновь восстанавливается смертная казнь, которая в позднюю республику не применялась к римским гражданам, причем появляются новые ее виды: сожжение, повешение, распятие на кресте, утопление.

За тяжкие преступления назначались также каторжные работы на рудниках (осужденный при этом рассматривался как вечный раб государства), принудительные работы на установленный срок (на строительстве дорог и т. п.), отдача в глади-

аторы. Широко применялись различные виды ссылок: изгнание из Рима с потерей гражданства, ссылка на острова с полной изоляцией, временная ссылка. Осужденный, самовольно покидавший место ссылки, предавался смерти. По некоторым видам преступлений предусматривались телесные наказания, часто практиковалась конфискация имущества осужденных (лишь некоторая часть имущества сохранялась за детьми).

Характерной чертой уголовного права императорского периода (особенно при доминате) становится ярко выраженный сословный принцип уголовной ответственности. Особо сурово, как и в предшествующий период, наказывались рабы. Были предусмотрены и новые репрессивные меры. Сенатус-консультум, принятым в 10 году н. э., предписывалось в случае убийства хозяина предать смерти всех рабов, находящихся в доме, если они не предприняли попытки спасти его жизнь. Представители высших сословий (сенаторы, всадники, декурионы и др.) освобождались от таких наказаний, как каторга и принудительные работы, порки и т. п., которые заменялись ссылкой. В ранней империи привилегированные лица могли наказываться смертной казнью только в случае убийства родственников, а в период домината в 4-х случаях: убийство, поджог, магия и оскорбление величества. В то же самое время лица низшего сословного положения наказывались смертной казнью за 31 вид преступлений. Некоторые привилегии в области наказаний имели солдаты: они не приговаривались к повешению, к ссылкам на рудники, хотя по ряду преступлений их ответственность была более строгой. В большей степени выбор наказания и его тяжесть зависели от судей, которые в императорский период в связи с перестройкой всей системы уголовного суда и процесса получили широкую свободу усмотрения.

Уголовный процесс (особенно при доминате) приобретает четко выраженный инквизиционный характер. Судья (императорский чиновник) сосредоточивает в своих руках и обвинительные, и судебные функции. Суд происходит при закрытых дверях, обвиняемый лишается права на юридическую помощь и утрачивает другие процессуальные гарантии, существовавшие в республиканскую эпоху. В ходе судебного процесса к лицам низших сословий, как ранее к рабам, стали применяться пытки. Судебный приговор можно было обжаловать в апелляционном порядке в вышестоящий императорский суд (сначала допускались две инстанции, после Диоклетиана — три). Новой и единственной гарантией для обвиняемого стало право убежища в императорских храмах и около статуй императоров, что временно могло спасти его от ареста.

В римском уголовном праве классической эпохи наблюдался некоторый прогресс в области юридической техники (разработка понятий вины, соучастия, покушения и т. п.), но рост произвола императоров привел к тому, что многие эти общие и важные категории не использовались в практике императорских судов. Однако впоследствии они оказали определенное влияние на развитие средневекового права Западной Европы, хотя королевская власть заимствовала из арсенала римского уголовного права прежде всего его карательные и репрессивные положения.



Контрольные вопросы по лекции 13

1. Раскройте понятие римского права.
2. Назовите основные черты римского права.
3. Что лежало в основе деления римского права на публичное и частное?
4. Что представляла из себя структура римского права?
5. Охарактеризуйте основные периоды развития римского права.
6. Дайте характеристику гражданского, преторского права и «права народов».
7. Каковы источники римского права?
8. Раскройте содержание деятельности римских юристов.
9. Назовите основные периоды истории римского права и охарактеризуйте их.
10. Какие подходы к периодизации римского права существуют в отечественной литературе?
11. Какие причины повлекли изменения в римском праве на разных этапах его развития?
12. Каковы основные тенденции развития римского права на завершающем этапе его истории?
13. Какова структура «Свода гражданского права» Юстиниана?
14. Опишите каждую из частей «Свода гражданского права Юстиниана».

Лекция 14

РАННЕФЕОДАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВО ФРАНКОВ

1. *Этапы развития франкской государственности: династии Меровингов и Каролингов*
2. *Династия Меровингов*
3. *Правление династии Каролингов*

14.1 Этапы развития франкской государственности: династии Меровингов и Каролингов

Важную роль в истории Западной Европе сыграли племена салических (приморских) франков, входивших в союз германских племен, сложившийся в III в. на северо-восточной границе Галлии. Завоевав в конце V — начале VI в. большую часть Галлии, франки расселились на своей новой родине сельскими общинами (марками). Марка считалась собственником всей земли общины, включая леса, пустоши, луга.

Глубинные причины становления франкской государственности коренились в разложении франкской свободной общины. Местное галло-римское население оказалось зависимым от Рима, влияние которого было огромным.

Вместе с тем аристократия частично сохранила свои позиции. И это особенно сказалось в период формирования новой власти, с помощью которой можно было сохранить в своих руках захваченную страну. Прежняя родоплеменная организация необходимых сил и средств для этого дать не могла и уступила место новой, с военным вождем — королем и лично преданной ему дружиной во главе.

Король и его приближенные решали важнейшие вопросы жизни страны, хотя народные собрания еще созывались. Шел процесс становления новой, франкской

власти, опиравшейся не только на вооруженных людей, но и на различные принудительные учреждения, которых не было при родоплеменном строе.

14.2 Династия Меровингов



.....
 Развитие государства у франков можно разделить на два этапа: конец V–VII вв. (период Меровингов) и VIII — первая половина IX в. (период Каролингов).

В первом периоде государство франков по своей форме было раннефеодальной монархией. Власть носила наследственный характер и опиралась на широкую социальную базу.

Возникновение государства связано с именем одного из военных вождей — Хлодвига из рода Меровингов. Под его предводительством на рубеже V–VI вв. франками была завоевана основная часть Галлии. Хлодвиг решил принять христианство. С принятием христианства Хлодвигом церковь стала мощным средством для укрепления королевской власти. Именно церковь дала в руки франкских королей такое оправдание захватнических войн, как ссылка на «истинную веру», а также помогла объединению в вере многих народов под эгидой единого короля как их верховного, не только светского, но и духовного лидера.



.....
 Эволюция государственного строя шла по двум направлениям: укрепление собственно королевской власти и ликвидация местного самоуправления.

Вместе с тем сохранялись еще общинные, родовые связи. Отношения эксплуатации среди франков были неразвиты, немногочисленной была и франкская служилая знать, сформировавшаяся в правящую верхушку в ходе военных походов Хлодвига.

Становление государственности у франков отражало переход от военной демократии к политической системе феодального общества. Оно происходило в переходном от общинного к феодальному обществе, которое миновало в своем развитии стадию рабовладения. Это общество характеризовалось многоукладностью (сочетанием рабовладельческих, родоплеменных, общинных, феодальных отношений).

Уже первые франкские короли обладали значительной властью. Они созывали народное собрание, ополчение и командовали им во время войны, издавали общеобязательные распоряжения, чинили высший суд в государстве, собирали налоги. Неисполнение королевского повеления каралось крупным штрафом или членовредительством, в некоторых случаях могло повлечь даже смертную казнь. Постепенно были ликвидированы местные формы самоуправления — традиционные собрания деревень.

Король выступал прежде всего как «охранитель мира», как исполнитель судебных решений общины. Королевские предписания касались незначительного круга государственных дел — призыва в войско, вызова в суд. Однако король в это время оставался прежде всего военным предводителем, военачальником, главной заботой которого являлись «порядок» в королевстве, усмирение выходящей из повиновения местной знати. Но король мог вторгаться и во внутриобщинные дела, в ее поземельные отношения.

В VI–VII вв. под прямым воздействием позднеимперских порядков законодательные полномочия королей усилились, а капитулярии (указы и распоряжения франкских королей), не без влияния церкви, стали содержать положения о священном характере королевской власти, о неограниченности ее законодательных полномочий. Показательно, что в тот же период появляется понятие измены королю, относимой к тяжким преступлениям.

С ограниченностью королевских функций было связано и отсутствие эффективно действующих органов центральной администрации. Складывавшийся государственный аппарат отличался крайней аморфностью, отсутствием организации делопроизводства, соподчиненности, четко разграниченных между чиновниками должностных полномочий. Центральное управление было в то время сравнительно простым. В источниках упоминается должность мажордома — первого сановника (при Каролингах этот пост был отменен). Он возглавлял управление королевским дворцом. Однако постепенно его полномочия были расширены: фактически мажордом управлял королевскими чиновниками.

Нити государственного управления сосредоточились в руках королевских слуг и приближенных. Среди них особое положение занимали дворцовый граф, референдарий, камерарий. Дворцовый граф выполнял главным образом судебные функции, руководил судебными поединками, наблюдал за исполнением приговоров. Референдарий (хранитель королевской печати) ведал королевскими документами, оформлял акты, предписания короля и пр. Камерарий следил за поступлениями в королевскую казну, за сохранностью имущества дворца.

Утверждение новой власти было связано с введением административно-территориального разделения населения. Земли, заселенные франками, стали делиться на паги (округа), состоявшие из более мелких единиц — сотен. Управление округом поручалось особым доверенным лицам короля — графам. В их функции входили организация ополчения, просматривание судебных дел и взимание податей. В южных районах франкского государства на первых порах сохранялось римское административно-территориальное деление. Но и здесь назначение должностных лиц зависело от короля. На границах страны были созданы герцогства, состоявшие из нескольких округов. Управление ими осуществляли герцоги, которые были также командирами местного ополчения. На них была возложена оборона границ.

Формирование местных органов власти в рассматриваемый период происходило под значительным влиянием позднеимперских порядков. Меровингские графы управляли округами как римские наместники. Они обладали полицейскими, военными и судебными функциями.

Во второй половине VII в. сложилась новая система политического господства и управления, предполагавшая непосредственное участие верхушки формирующегося класса феодалов в управлении государством, что привело к потере коро-

левской властью той относительной самостоятельности, которой она пользовалась ранее. Это произошло не сразу, а именно в тот период, когда крупное землевладение уже приобрело значительные размеры. В это время большую власть присвоил созданный еще ранее Королевский совет, состоявший из представителей служилой знати и высшего духовенства. Без согласия Совета король фактически не мог принять ни одного серьезного решения. Знати постепенно передавались ключевые позиции в управлении не только в центре, но и на местах. Вместе с ослаблением власти королей все больше независимости, административных и судебных функций приобретали герцоги, графы, бароны, рыцари, ставшие землевладельцами. Они начали присваивать налоги, пошлины, судебные штрафы.

Сохранявшееся в той или иной степени повиновение местной знати королю стало все больше определяться ее личными отношениями с королевским двором, вассальной зависимостью от короля как сеньора.

Согласно иерархии, утвердившейся на франкских землях, рыцарь должен был обладать владением, позволяющими ему создать боевой отряд. Он включал самого рыцаря, его оруженосца и трех-четыре вооруженных всадников-слуг. Барон должен был иметь в качестве вассалов как минимум шесть рыцарей. Владения виконтов, графов, маркизов включали от трех до шести баронств. Герцогство состояло по крайней мере из четырех графств. Королевством могло называться владение, объединявшее земли самое меньшее четырех герцогств (или 16 графств, или 64 баронств).



Выводы

В политическом отношении Франкское королевство при Меровингах не было единым государством. Сыновья Хлодвига после его смерти начали междоусобную войну, которая продолжалась более ста лет (с небольшими перерывами).

14.3 Правление династии Каролингов

Во втором периоде (VIII — первая половина IX в.) фактически завершилось формирование крупной феодальной земельной собственности, а также двух основных классов феодального общества: замкнутого, иерархически соподчиненного, связанного вассально-ленными узами класса феодалов, с одной стороны, и эксплуатируемого им зависимого крестьянства — с другой. На смену относительной централизации раннефеодального государства пришла феодальная раздробленность.

Рубеж, разделявший два периода в развитии государства франков, характеризовался не только сменой правящих династий. Он стал началом нового этапа глубокой социально-экономической и политической перестройки франкского общества, в ходе которой постепенно складывалось феодальное государство в форме сеньоральной монархии.

С середины VII в., в эпоху так называемых «ленивых королей», знать взяла бразды правления в свои руки, отстранив короля. Власть постепенно забирали

в свои руки мажордомы — управляющие королевским двором. Сначала это происходило за счет все большего усиления значения должности мажордома, а затем путем прямого смещения короля.



.....
 В первой половине VIII в. мажордом из рода Каролингов¹ Карл Мартелл провел ряд реформ, имевших важнейшие последствия для социальной структуры франкского общества. Он начал свою деятельность с усмирения внутренней смуты в стране, конфискаций земель своих политических противников и с частичной секуляризации церковных земель.

При этом он воспользовался правом королей на замещение высших церковных должностей. За счет созданного таким образом земельного фонда новой знати в пожизненное условное держание стали раздаваться земельные пожалования — бенефиции (от лат. *beneficium* — благодеяние, милость) за несение той или иной службы (чаще всего военной).

Объем службы определялся размерами бенефиция. Отказ от службы или измена королю влекли за собой потерю пожалования. Бенефициарий получал землю с зависимыми людьми, которые несли в его пользу барщину или платили оброк. Таким образом были укреплены позиции центральной власти. Постепенно, помимо главы государства, бенефиции стали раздавать и крупные феодалы. Так стали складываться отношения соподчиненности феодалов, позже получившие название вассалитета.

Своим могуществом, обилием земель и богатством стал выделяться род Пипинидов. В 751 г. мажордом Пипин Короткий² (714–768 гг.) официально провозгласил себя королем франков, окончательно оттеснил династию «ленивых королей». Смещенный правитель был пострижен в монахи.

С целью привлечения франкской знати короли практиковали широкую раздачу земли. Подаренные земли становились наследственной и свободно отчуждаемой собственностью (аллодом).

В IX в. крупные бенефициарии добились права передавать бенефиции по наследству. На смену аллоду пришел феод³. Крупные феодалы превратились в суверенов, обладающих в своих владениях политической властью.

Важные изменения происходили и в среде крестьянства. В марке (общине) утверждалась частная собственность на землю. Активизировался процесс имущественного расслоения и обезземеливания крестьян, которое сопровождалось ограничением их личной свободы со стороны феодалов.

Широкое распространение получили отношения покровительства, господства и подчинения, возникавшие на основе особых договоров прекария, коммендации, самозакабаления.

¹ Название происходит от латинизированного имени Карла Великого — лат. *Carolus Magnus*. Основателем же рода считается Арнульф, епископ Меца.

² Прозвище «Короткий» получил за свой маленький рост.

³ Наследственное, в отличие от бенефиция, феодальное земельное владение, пожалованное сеньором своему вассалу за службу.

Прекарием назывался договор, по которому феодал предоставлял крестьянину участок земли на условиях выполнения им определенных повинностей. Формально этот договор не устанавливал личной зависимости, но создавал для этого благоприятные условия. Он влек за собой возникновение условного держания земли, передаваемой во временное пользование, сопровождался возникновением тех или иных обязанностей прекариста в пользу крупного землевладельца (работать на полях господина, отдавать ему часть урожая).

Владелец прекария обладал правом судебной защиты против любых третьих лиц, кроме землевладельца. Прекарий мог быть в любую минуту взят землевладельцем обратно. По мере того как число подвластных землевладельцу людей росло, он приобретал над ними все большую власть.

Коммендация сопровождалась переходом лица под покровительство феодала. Она предусматривала передачу крестьянином господину права собственности на свою землю с последующим ее возвращением в виде держания, установление личной зависимости «слабого» от своего патрона и выполнение в его пользу ряда повинностей. Все это постепенно привело к закабалению франкского крестьянства.

Договоры коммендации заключались крестьянами прежде всего с церковью, монастырями. Они не всегда были непосредственно связаны с потерей свободы и прав собственности на земельный участок коммендируемого, как это имело место в случае договора самозакабаления. Но попав под такое покровительство, свободные крестьяне постепенно теряли свою личную свободу и через несколько поколений в большинстве своем становились крепостными.

Изменения во франкском обществе оказали влияние и на процессы складывания и развития специфических черт государственного аппарата франков.

Короли из новой династии перестали созывать прежнее ополчение франков (так называемые мартовские поля). Вместо них появились «майские поля» — собрания светской и духовной знати, с которыми король держал совет.

Государственное управление фактически возглавили министериалы — высшие должностные лица. К их числу относились: маршал (руководил королевской конницей, нередко командовал всем войском); пфальцграф (возглавлял королевский суд); референдарий (руководил канцелярией); тезаурарий («хранитель сокровищ», фактически государственный казначей); архикапеллан (духовник короля, старший среди дворцового духовенства).

Самым известным королем в истории франков стал сын Пипина — Карл Великий (768–814 гг.) — второй представитель династии Каролингов. К моменту его смерти под его властью находилась территория, включающая современную Францию (кроме Бретани), Бельгию, Голландию, Швейцарию, западную часть Германии, большую часть Италии, Корсику, Балеарские острова и северо-восточную часть Испании.

Величайшим событием в жизни Карла Великого стало Рождество 800 г., когда папа Лев III возложил на него корону Римской империи. В результате престиж франкского государства резко возрос, особенно относительно его главного соперника — Византийской империи. Карл Великий провозгласил, что с его коронацией возродится слава Римской империи. Карлу и поддерживающей его церкви коронация нужна была в качестве политико-идеологического средства укрепления королевской власти за счет атрибутов Римской империи.

Еще задолго до коронации Карл стал называться хранителем «христианской империи». В 794 г. он созвал Вселенский церковный собор, на котором объявил о важных изменениях в богословской доктрине и церковном праве. Борясь за «чистоту веры», он рассылал во все концы страны миссионеров, издавал капитулярии, предусматривавшие смертную казнь за оскорбление христианской веры.

Карл видел свою основную задачу в том, чтобы «защитить святую церковь от язычников и неверных и укреплять ее изнутри путем глубокого познания католической веры». Защита веры и большое значение, которое он придавал образованию и культуре, стали лейтмотивом его правления.

Усилению личной власти императора способствовал и проходивший в рассматриваемый период бурный процесс закрепощения крестьян. В условиях хищнического захвата земель в VIII–IX вв. король (император) выступал в качестве высшего сеньора, высшего распорядителя земли, закрепляя земельные владения духовных и светских феодалов, общин, но неизменно за счет общин, в интересах крупного землевладения.

Реальная власть Каролингов опиралась уже на иные силы, на их прямых вассалов, бенефициариев. Это были те социальные слои, которые находились под их непосредственным покровительством.

Однако это не укрепило империю. Власть Каролингов становилась все более сеньориальной, частной, она «растаскивалась» местными владыками, графами, епископами. Не прекращалась междоусобная борьба.

В руках Карла Великого оставалась лишь определенная часть общегосударственных полномочий. К ним по-прежнему относились «охрана мира», охрана границ, определенная координация действий центральной власти и вотчинных властей.

Действенную силу имели капитулярии Карла. В одном из них указывалось, что император «как охранитель мира» должен пресекать «нарушение власти», обеспечивать «правильный мир для церкви, вдов, сирот и слабых», уделять «особое внимание» наказанию «разбойников, убийц, прелюбодеев и кровосмесителей», строго охранять «права церкви и ее имущество», «получать окончательное решение с помощью графов и судей на местах».

К выполнению этих функций был приспособлен и императорский аппарат управления. Совет, состоявший из высших представителей духовной и светской знати, решал практически все дела, имеющие отношение к государству.

Во главе местной администрации стояли графы, делившие власть с епископами. В пограничных графствах важную роль играли военные начальники, следившие за безопасностью границ государства.

У императора не было имперской бюрократии, у него не было даже столичного города. Управление осуществлялось через рассеянный по империи административно-судебный аппарат «государевых посланцев», которые призваны были проводить в жизнь королевские распоряжения. Это свидетельствовало о слабости и неэффективности центральной власти, не имевшей опоры на местах.

Государевы посланцы, состоявшие из одного светского и одного духовного лица, ежегодно объезжали округа, включающие несколько графств. В их компетенцию входило прежде всего наблюдение за управлением королевскими поместьями, за правильностью совершения религиозных обрядов, за королевскими судьями, рассмотрение апелляционных жалоб на решения местных судов по тяжким преступлениям.

Значительное влияние на развитие франкского общества оказывала армия. На ранних этапах развития феодального государства армия не отделялась от народа. Это было народное ополчение, принимавшее активное участие в политической жизни, еще строившееся на племенной основе. На военную организацию франков оказали влияние римские учреждения. Так, были введены гарнизонная служба, подчинение военных отрядов местным должностным лицам, назначение королем командиров-тысячников, сотников.

По мере становления феодальных отношений в ополчении стали предводительствовать не только должностные лица короля, но и крупные землевладельцы-сеньоры. Впоследствии военные отряды приводил с собой сеньор.

Постепенно в империи франков сформировалось военное сословие всадников (рыцарей), чьим единственным занятием были служба своему сеньору и война. Благодаря системе вассалитета рыцари были включены в систему ленного держания земли и тем самым — в систему управления. Военная служба стала неотделимой от земельной собственности.

В начале IX в. государство франков, хотя и находилось в зените своего могущества, охватывая территорию почти всей Западной Европы и не имея на своих границах противника, равного ему по силам, уже несло в себе элементы приближающегося упадка и распада. Феодальная раздробленность, отсутствие крепкой единой гражданской власти взамен военной подтачивали государственность франков. Между частями империи, под властью которой находились разные народы, не было прочных экономических и культурных связей.

Претенденты на императорскую корону вели между собой яростную борьбу. Собравшиеся в Вердене в 843 г. внуки Карла Великого разделили империю на три части. Восточная часть перешла к Людовику Немецкому, западная — Карлу Лысому. Среднефранкское королевство Северной Лотарингии — коридор между землями этих братьев — и Северная Италия достались Лотарю.

Верденский договор положил начало самостоятельному существованию трех европейских государств: Франции, Германии и Италии.



Контрольные вопросы по лекции 14

1. Какова периодизация истории средневекового государства франков?
2. В чем своеобразие общественного строя у франков?
3. Какие черты развития были характерны для раннефеодального государства франков?
4. Какие органы первобытной демократии сохранились в государстве франков? В чем состояли их функции? Позволяли ли они выразить волю большинства?
5. Чем памятны реформы Карла Мартелла?
6. Каковы роль и значение правления императора франков Карла Великого?

Лекция 15

ПРАВО ФРАНКОВ. САЛИЧЕСКАЯ ПРАВДА

1. *Общая характеристика Салической правды*
2. *Правовое регулирование имущественных отношений*
3. *Обязательственное право*
4. *Брачно-семейное право и наследование*
5. *Уголовное право*
6. *Судебный процесс*

15.1 Общая характеристика Салической правды

Первые франкские кодификации права представляли собой записи обычного права. Наиболее известной среди них стала Салическая правда¹, составленная в 507–511 гг. Первоначальный ее текст не сохранился. В течение ряда веков этот судебник переписывался, дополнялся и изменялся. В результате сохранилось несколько его вариантов.

Салическая правда не содержала систематически изложенных правовых норм. Она характеризуется отсутствием общих, абстрактных понятий, казуистичностью и формализмом.

Как и в других «варварских правдах», форма норм Салической правды была предметно-наглядной и соответствовала конкретно-образному правосознанию франков, чуждых языку юридических абстракций.

Обычаи, являвшиеся продуктом народного (общинного) творчества, основывались на таких понятиях, как честь, клятва, возмездие, примирение, коллективная ответственность и пр.

¹Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. С. 395–439.

Для Салической правды свойственно также подробное описание различных процедур и ритуальных действий. Нарушение требований, относящихся к детально разработанной процедуре, включающей в себя произнесение определенных слов, использование предметов-символов (например, горсть земли при коллективной выплате вергельда, сломанные ветки «мерой в локоть» при отказе от родства и т. д.), могло свести на нет действие самой нормы права.



Выводы

Салическая правда несет на себе печать общинных отношений. Ее нормы не отделяют личность от коллектива, правоспособность человека определяется принадлежностью к роду, общине, большой семье. Вне этих коллективов человек не имел никаких прав. Изгнание из общины, рода, семьи оставалось одним из самых тяжелых наказаний. Даже ответственность за то или иное правонарушение возлагалась не только на конкретного человека, но и на ту социальную группу, к которой он принадлежал. Франки стремились сохранить свою племенную общность перед лицом реальной угрозы ее крушения. Право у них было средством удержания людей вместе, средством примирения.

15.2 Правовое регулирование имущественных отношений

Салическая правда, отражавшая наиболее ранние социально-экономические и политические процессы становления классового общества, еще не знала однозначного понятия собственности. Большинство предписаний Салической правды посвящено охране права собственности на различные движимые вещи. К движимым вещам, находящимся в собственности отдельных лиц или семей, применялся термин «свой» в отличие от термина «чужой». Движимое имущество у франков беспрепятственно отчуждалось, передавалось по наследству одному из членов семьи умершего или родственнику со стороны матери или отца. Со всеми подробностями разбирались в судебнике случаи кражи крупного и мелкого рогатого скота, собак, голубей, пчел, свиней.

Скотоводство играло ведущую роль в хозяйстве франков. Скот, являясь неким символом благосостояния, обеспечивал семью тем богатством, которое можно было захватить с собой в случае переселения, бегства. Скотом пользовались и как средством обмена, эквивалентом денежных расчетов. Так, два-три солида у франков стоила здоровая корова.

Салическая правда дает нам представление о процессе развития права собственности на землю. Пахотная земля находилась в коллективной собственности марки и периодически делилась между общинниками. Свой надел франк не мог отчуждать, в случае его смерти земля оставалась в общине. Пашня считалась владением, а не собственностью. Леса, луга, выгоны для скота также находились в совместном пользовании общины.

По Салической правде франк имел в собственности приусадебный участок, дом. Община состояла из больших семей, состоявших в родственных связях. Состоятельные семьи имели в качестве домашних слуг рабов и полусвободных ремесленников (кузнецов, конюхов, свинопасов, виноградарей).

Салическая правда упоминает аллоды — участки земли, еще не ставшие объектом частной собственности, принадлежавшие владельцам, которые, судя по всему, вышли из общины. Скорее всего, аллоды могли переходить по наследству.

В условиях раннефеодального государства собственность на землю была как бы расщепленной. Право пользования землей принадлежало вассалу, собственность — сеньору. Феодалная собственность предполагала внеэкономическое принуждение. Земельная собственность была атрибутом и следствием высшей военной и судебной власти.

О переходе пахотного участка земли (аллода) в частное владение свидетельствует различное отношение в Салической правде к пахотной земле, а также к лугам, пастбищам, лесам, которые еще остаются в общинной собственности. Салическая правда карает сам факт нарушения границы пахотного поля без разрешения хозяина, предусматривая штраф в 3 солида за проезд по чужому полю, за запашку чужого поля — штраф в 15 солидов, за посев на чужом поле — в 45 солидов. Если же посторонний человек вступал на участок общинного луга, это не считалось преступлением.

15.3 Обязательственное право

Обязательственное право у франков не получило значительного развития. Франкскому обществу было свойственно мелкокрестьянское натуральное хозяйство, товарно-денежные отношения были развиты слабо. Упоминаются такие виды сделок, как продажа, ссуда, заем, наем, мена, дарение. Передача права собственности при сделках осуществлялась публично путем простой передачи вещи. Неисполнение обязательства влекло за собой имущественную ответственность. Просрочка в исполнении обязательств влекла за собой дополнительный штраф. Салическая правда знает и обязательства из причинения вреда. Чаще всего они возникали в результате совершения преступления.

В Салической правде отсутствуют указания на общие условия действительности договоров. При этом подразумевается свободное волеизъявление сторон при заключении таких договоров, как купля-продажа, мена, поклада, залог, заем, ссуда, дарение. Волеизъявление осуществлялось путем бросания другому лицу «в полу стебля» или, как известно по другим источникам, передачи двери при продаже дома, и пр. Фактический владелец движимой вещи был обязан доказать, что купил или выменял ее, в противном случае он мог быть объявлен вором.

15.4 Брачно-семейное право и наследование

Салическая правда регулировала и брачно-семейные отношения. Семья у франков носила патриархальный характер. В семью наряду с нисходящими входили боковые родственники, родные и сводные братья, их жены. Семьи жили под одной

крышей вместе с челядью. Но власть отца по Салической правде не была столь широка, как, например, в Риме. Она напоминала скорее строгую пожизненную опеку над женой, дочерью или сыном. Опека над сыном прекращалась по достижении им 12 лет.

Браку предшествовал сговор между семьями жениха и невесты. Он заключался в форме покупки женихом невесты. Через покупку муж приобретал власть над женой. Препятствиями к заключению брака служили следующие обстоятельства: существование уже законного брака, объявление лица вне закона, существование близкого кровного родства, несвободное состояние человека. Жених в качестве выкупной платы вносил брачный дар, которым владела женщина. После смерти одного из супругов брачный дар сохранялся и передавался детям.

Увод чужой невесты влек за собой возмещение ущерба жениху, равное 15 солидам, увод чужой жены грозил штрафом в 200 солидов. Незамужняя женщина у франков пользовалась некоторой самостоятельностью. Так, источники не содержат каких-либо данных об опеке вдов со стороны старших родичей — мужчин. Салическая правда указывает на определенное ущемление прав вдов. Они не могли, например, вторично выйти замуж без разрешения суда и уплаты определенной суммы родственникам умершего мужа.

В судебнике содержатся и нормы наследственного права. Салической правде было известно наследование по закону. По наследству могло переходить как движимое, так и недвижимое имущество. Движимое имущество наследовалось в порядке очередности. К первой очереди относились дети. Земля же переходила только к сыновьям. В этом проявлялось стремление сохранить ее в данном роде. Наследование по завещанию осуществлялось путем дарения, совершавшегося публично на народном собрании в строго установленной форме: имущество передавалось третьему лицу, которое было обязано не позже чем через год после смерти дарителя передать это имущество указанному лицу.

15.5 Уголовное право

Значительное внимание в Салической правде уделено преступлениям и наказаниям. Из статей, посвященных преступлениям, вытекает, что в это понятие включались причинение вреда личности или имуществу и нарушение королевского «мира». Все упоминаемые преступления можно свести к четырем видам: преступления против личности (убийство, членовредительство, клевета, оскорбление, изнасилование и др.); преступления против собственности (кража, поджог, грабеж); преступления против порядка отправления правосудия (неявка в суд, лжесвидетельство); нарушение предписаний короля. Наибольшее число статей посвящено преступлениям против личности и имущества.

Вместе с тем в Салической правде выделяется ряд правонарушений, приближающихся к понятию «преступления против государства» (например, должностные преступления графа, если он «осмелился взять что-нибудь сверх законного» при взыскании долга или отказался восстановить «справедливость и правосудие»). Содержатся в Салической правде и косвенные указания на воинские преступления, например дезертирство. Простое оскорбление словом «дезертир» влекло за собой штраф.

Упоминаются отягчающие обстоятельства (групповое убийство, убийство в походе, попытка скрыть следы преступления), говорится о подстрекательстве к краже или убийству.

Рассматривая наказания, предусмотренные Салической правдой, следует отметить четко выявившуюся тенденцию почти полной замены штрафами (вергельдами) всех старых наказаний родового строя. Целью наказания является возмещение вреда потерпевшему и уплата штрафа королю за нарушение королевского мира. Взамен кровной мести был установлен выкуп. Его размер зависел от тяжести совершенного преступления, национальности, сословной принадлежности, возраста, пола потерпевшего и был достаточно высоким. Он делился на три части, которые распределялись между семьей убитого, родственниками со стороны его отца и матери и казной.

Специальные разделы судебника определяют наказания за кражу свиней, рогатого скота, лошадей, собак, рабов, за поджоги, ломку изгороди. Салическая правда предусматривает крупные штрафы за убийство, телесные повреждения, в ней подробно перечисляются и различные виды побоев, оскорблений словом или действием.

Штрафы за нанесение телесных повреждений варьировались от 9 до 200 солидов. 200 солидов следовало уплатить за кастрацию человека, 100 — за ряд увечий, нанесенных одновременно, и за повреждение языка, лишившее человека способности говорить. В перечне телесных повреждений упоминаются и выбитый глаз, и оторванное ухо, и различные оторванные пальцы. Например, за палец, «которым натягивают лук», присуждался штраф в 35 солидов, а за четвертый палец — только 9.

Сумма штрафов за оскорбление словом или действием зависела от ряда обстоятельств: от социального положения сторон, от тяжести оскорбления в понимании франков. Вергельд за убийство раба составлял 35 солидов и шел его хозяину. За убийство полусвободного франка выплачивалось 100 солидов, свободного — 200, графа, королевского чиновника, слуги, если он был даже римлянином, — 300, чиновника короля — 600 солидов. За убийство графа скопищем, в походе, при исполнении служебных обязанностей вергельд утраивался.

Салическая правда знает преступления, порочащие достоинство франка. Так, назвавший человека уродом или зайцем должен был заплатить 3 солида, доносчиком или лжецом — 15 солидов. Такое же наказание грозило за лжесвидетельство.

Статьи Салической правды охраняют и защищают жизнь и достоинство женщины. Кража чужой жены влекла выплату штрафа в 200 солидов. «Кто схватит свободную женщину за руку, кисть или палец», должен был бы уплатить 15 солидов, «кто облыжно назовет свободную женщину блудницей» — 45 солидов. За побои беременной женщины, повлекшие смерть, выплачивалось 700 солидов, за убийство женщины — 600. Данные нормы свидетельствуют о том, что женщины занимали достаточно высокое положение.

Штраф должен был предотвратить самосуд и затяжные распри. Некоторые статьи Салической правды прямо пресекали самосуд, например наказывались попытки самовольно увести чужой скот, причинивший потраву полю, отобрать свое животное у владельца без суда и др. Салическая правда знает и такой вид наказания, как изгнание из общины или объявление человека вне закона. Такому человеку

нельзя было давать пищу и приют, даже жена и родители штрафовались за помощь ему.

Салическая правда, как и Русская правда, изначально не упоминала смертную казнь. Однако в другом памятнике, Саксонской правде (начало IX в.), со ссылкой на закон франков смертная казнь предусматривалась не только за участие в заговоре против короля, но и за замысел его убийства. Смертная казнь через повешение, колесование по Салической правде применялась в качестве наказания в основном к рабам. За преступления, совершенные свободными, она прямо предписывалась лишь в редких случаях, например при поджоге и неявке после вызова в суд без уважительных причин.

Салическая правда содержала зачаточные представления о таких понятиях, как формы вины (умысел и неосторожность), покушение на преступление, соучастие, обстоятельства, отягчающие или смягчающие вину. Так, при небрежном причинении франком вреда животному другого франка следовало простое возмещение ущерба его хозяину. Обстоятельством, смягчающим вину, служило признание провинившегося. Вред, причиненный «по вражде или коварству», влек за собой более высокий штраф.

В то же время Салическая правда знала ответственность без вины, когда, например, «скопом» наказывались все присутствовавшие на месте насилия над женщиной. Соучастник, покушавшийся на преступление, наказывался, как правило, менее строго, чем исполнитель преступления. Вместе с тем подстрекатель наказывался строже, чем исполнитель преступления.

Одним из обстоятельств, отягчающих преступление, было нарушение общепризнанных понятий чести — нападение на спящего, женщину, ребенка, надругательство над трупом. Ограбление могилы наказывалось штрафом в 200 солидов, в то время как открытое нападение на свободного франка с целью ограбления — в 63.

Вместе с тем Салическая правда сохранила некоторые обычаи, традиции родового строя. Так, община отвечала за убийство, совершенное на ее территории. Общинник привлекался к уплате штрафа за правонарушение своего сородича. В то же время франк не был кабально связан с общиной. Он имел право отказаться от родства, выйти из общины. Для этого требовалось на заседании судей сломать над головой три ветки мерой в локоть и, разбросав их в четыре стороны, заявить о своем отказе от помощи сородичей.

15.6 Судебный процесс

Основное содержание Салической правды составляют нормы, посвященные судебному процессу. Судебная власть осуществлялась коллегиями, состоявшими из семи избранных народом заседателей (рахинбургеров). С усилением королевской власти функции председателей судебных собраний (тунгинов) перешли к графам. На смену рахинбургеров приходят лица, назначенные властями (скабины). Существовали также церковные и сеньориальные суды. Высшей судебной инстанцией являлся суд короля.

Судебный процесс у франков, как и у других народов, носил состязательный характер. Стороны имели равные права. Процесс был устным, гласным, отличался строгим формализмом.

Старинный обычай требовал, чтобы судебное дело возбуждалось не иначе, как по заявлению потерпевшей стороны. На ней лежали формулирование обвинения и поддержание обвинения, представление доказательств. Отыскание украденной вещи, вызов в суд ответчика, свидетелей также являлись обязанностями потерпевшего. Такой процесс получил название обвинительного.

Исключение из правил делалось только ради таких преступлений, которые существенным образом затрагивали общественный интерес (измена, бегство с поля боя и т. д.). Виновные в таких преступлениях наказывались по инициативе властей.

Предварительное расследование не проводилось. Судья должен был ограничиться доказательствами, которые представляли стороны. При этом он знал, что не может полагаться на достоверность свидетельских показаний: что бы ни случилось, родич не давал показания против родича, а человек, принадлежавший к враждебному роду, не мог свидетельствовать в пользу противника.

Когда не удавалось добиться признания обвиняемого, судьи апеллировали к Богу. В этом сказывались, с одной стороны, бессилие, неспособность суда установить истину «земными средствами» и с другой — вынесенное из прошлой (дохристианской) эпохи убеждение, что знающий правду Бог укажет на виновного не прямо, а косвенно, каким-нибудь знаком, который надо разгадать. Фактически действовал известный по предшествующей эпохе ордалий «суд божий», состоящий в испытании. Наиболее распространенными способами ордалия в праве франкских народов были испытания водой, железом, огнем. При испытании водой связанного обвиняемого бросали в реку. Если он тонул, то признавался невиновным. Считалось, что вода как чистая стихия не принимает виновного.

Другое испытание состояло в том, чтобы достать из котелка с кипятком какой-нибудь предмет, часто кольцо. Сходным видом ордалии являлось испытание железом. Взяв в руки раскаленный кусок железа, следовало сделать с ним несколько шагов. В обоих случаях руку, поврежденную испытанием, смазывали жиром, бинтовали и давали заживать. Через несколько дней «сведущие люди» осматривали ее. Если рубцы заживали хорошо, человек считался невиновным. От испытания котелком можно было откупиться, сумма выкупа зависела от суммы предполагаемого штрафа в случае проигранного дела, но была значительно ниже, чем сам штраф.

Важная роль правового ритуала была связана с самим характером судопроизводства, не знавшего еще сложившегося порядка публичной, государственной защиты жизни и интересов отдельной личности. Христианство прибавило к старинным испытаниям несколько новых видов: клятву на Евангелии, на святых мощах, испытание крестом.

Салическая правда предписывала штраф за неявку ответчика или свидетеля в суд без уважительных причин (12 солидов). К числу уважительных причин относились королевская служба, болезнь, смерть родственников, пожар в доме. Судья устанавливал срок явки свидетеля в суд. Несогласие ответчика со свидетелем могло привести к поединку между ними. Лжесвидетельство сурово наказывалось, так же как отказ свидетеля давать показания. Такие свидетели объявлялись вне закона и штрафовались.

При отсутствии свидетелей, если не было «верных улик», привлекались со-присяжные — родственники, соседи, друзья, которые должны были оказывать поддержку в суде одной из сторон. Число соприсяжников различалось в зависимости от важности дела. Соприсяжник не считался свидетелем, в его задачу входило одно — удостоверить клятвой (присягой), что тот, кого обвиняют, не мог совершить преступление. Соприсяжники являлись «свидетелями доброй славы» обвиняемого. Если при произнесении клятвы хоть один из соприсяжников сбивался, дело считалось проигранным.



Контрольные вопросы по лекции 15

1. Каковы структура и содержание Салической правды?
2. Охарактеризуйте право собственности у франков.
3. Дайте анализ обязательственным отношениям у франков.
4. В чем своеобразие брачно-семейных отношений у франков?

Лекция 16

СРЕДНЕВЕКОВОЕ ГОСУДАРСТВО ВО ФРАНЦИИ

1. *Сеньориальная монархия во Франции*
2. *Сословно-представительская монархия во Франции*
3. *Французский абсолютизм*

Процесс становления Французского королевства (само название государства — Франция — утвердилось в X в.) от распада империи франков до основания новой королевской династии продолжался почти два века. Процесс развития французской государственности является наглядным примером того, как глубинные изменения в общественно-экономической структуре общества влекут за собой неизбежную смену форм государства. Феодалная Франция прошла этапы сеньориальной (IX–XIII вв.), сословно-представительской (XIV–XV вв.) и абсолютной монархии (XVI–XVIII вв.).

16.1 Сеньориальная монархия во Франции

Государственное устройство Французского королевства периода сеньориальной монархии определялось структурой феодальных поземельных отношений, выражавшейся в системе вассалитета. На вершине феодальной лестницы стоял король. Его избирали представители знати и иерархи церкви, хотя и с соблюдением династического принципа. Впоследствии выборность короля сохранялась, но будущий преемник правящего короля избирался еще при жизни последнего. В XII в. утвердился порядок передачи трона по наследству.



.....

Король считался верховным собственником всей земли в государстве. Но большая часть земель находилась в руках феодалов в качестве условного наследственного земельного владения. Они считались вассалами короля, а он — их сеньором.

.....

Вассалы короля (герцоги, графы, бароны), оставляя себе домен (часть поместья феодала, на которой он вел собственное хозяйство), передавали значительную часть своих владений в качестве условного земельного владения нижестоящей группе феодалов, становясь сеньорами уже по отношению к собственным вассалам. В самом низу феодальной лестницы находились рыцари (шевалье), которые не имели своих вассалов и выступали как сеньоры лишь по отношению к своим крестьянам.

В результате Французское королевство состояло из множества феодальных владений (герцогств, графств, баронств и т. д.), которые формально считались его частями, а практически представляли собой независимые политические образования.

Власть короля на местах была или очень слабой, или отсутствовала совсем. Многие крупные феодалы (герцоги и графы) считали себя равными королю и зачастую фактически не признавали по отношению к нему вассальных обязанностей. Лишь в своих личных владениях — королевском домене — король полностью контролировал ситуацию. Это подрывало единство страны и вело к ее территориальному распаду.



Выводы

.....

В условиях политической децентрализации, приведшей к глубокой территориальной раздробленности, королевская власть утратила свое былое значение. Король рассматривался феодалами как «первый среди равных». Политическая власть во Франции фактически была разделена между королем и феодалами различного уровня, связанными сеньориально-вассальными отношениями. Отдельные феодалы осуществляли государственные функции более эффективно, чем это делала королевская власть.

.....

Активно развивалось и церковное землевладение, которое быстро росло в результате пожалований короля и других светских феодалов. Нередко ряды духовенства пополнялись за счет светских феодалов. В рамках католической церкви во Франции сложилась своя сложная иерархия.

Между светскими и духовными феодалами, а также между феодалами разных рангов существовали противоречия. Но несмотря на складывающуюся внутрисловную иерархию, феодалы представляли собой правящую верхушку французского средневекового общества, которая как единое целое противостояла и крестьянскому, и городскому населению.

Отношения между сеньорами и вассалами строились на основе договора, стороны в котором были не равны. Получатель феода был обязан признать верховенство сеньора (сюзерена). Договоры заключались публично посредством проведения торжественного и тщательно разработанного обряда. Главное в нем составляло введение вассала во владение землей (инвеститура), его клятва верности своему сеньору и оммаж¹.

Вассал был обязан верно и добросовестно служить своему сеньору и выполнять следующие обязанности:

- 1) принимать сеньора как почетного гостя,
- 2) служить в его ополчении,
- 3) помогать выкупать сеньора из плена,
- 4) участвовать в суде,
- 5) подносить подарки, когда выходила замуж старшая дочь сеньора или посвящался в рыцари его старший сын.

Вассал мог рассчитывать на покровительство своего сеньора. Если вассал нарушал клятву верности сеньору и не выполнял своих обязанностей, он должен был вернуть феоде. Поступки и правонарушения вассалов разбирали суд знати во главе с сеньором.

Во Франции действовало правило: «Вассал моего вассала — не мой вассал», охранявшее права сюзеренов. Чтобы принудить строптивного вассала выполнять его обязанности, сеньор нередко шел на него войной. Для разрешения сложных вопросов применялось право сильного.

Самую низшую ступень феодального общества занимали крестьяне. Община еще сохранялась, хотя и находилась в зависимости от феодалов. Подавляющее большинство крестьян превратилось в сервов, правовой статус которых как лично зависимых людей в известной степени был схож с рабским. Сервы рассматривались как простая принадлежность земли.

Во Франции долгое время основной формой эксплуатации крестьян была барщина, причем ее продолжительность постепенно увеличивалась. Кроме того, крестьяне облагались денежным налогом (талей) в пользу помещика. Лично свободные крестьяне (вилланы) за пользование землей платили помещику чинш (фиксированную денежную сумму). Крайняя нужда, а иногда чрезмерная набожность заставляли многих свободных крестьян передавать себя в распоряжение церкви, монастыря. Такие лица назывались облатами. В пользу церкви с крестьян взыскивалась десятина со всех видов продукции. Существовали и другие формы феодальной зависимости крестьян.

Без согласия своего господина зависимый крестьянин не мог жениться, переменить место жительства, передать другому часть своего имущества. Помещику принадлежало право первой ночи.

Однако положение крестьян было несколько лучше, чем положение рабов. Даже зависимые крестьяне имели небольшие участки земли. Их нельзя было убивать. Они обладали некоторой гражданской правоспособностью, могли создавать семью, имели гораздо большую, чем рабы, заинтересованность в результате своего труда.

¹Оммаж — церемония заключения вассального договора между сеньором и вассалом.

В XI–XII вв. в связи с быстрым ростом городов увеличилась новая прослойка феодального общества — городское население. Первоначально правовое положение горожан мало чем отличалось от положения остальной массы феодально-зависимых людей. Но затем началось широкое движение за освобождение городов от власти отдельных сеньоров и за самоуправление. Королевская власть охотно поддерживала города, выступавшие за освобождение от сеньориальной власти. В конечном счете путем вооруженной борьбы или иными средствами (выкуп и т. п.) города добивались предоставления им специальных вольностей.

С XII в. практически прекратился процесс дробления земельных владений. Доступ новых лиц в ряды феодалов стал ограниченным. Иерархическая структура господствующего класса укрепились, а феодальные титулы и ранги приобрели наследственный характер. Таким образом, к XIII в. сложились предпосылки для формирования замкнутого сословия дворянства.



Выводы

В условиях феодальной раздробленности и длительного ослабления королевской власти органы центрального управления не были структурно оформлены и дифференцированы. Дворцово-вотчинная система сочеталась с управлением, основанным на вассальных отношениях.

Существовал королевский двор, состоявший из знатных феодалов и дворцовых слуг. Главную роль в королевской администрации играл сенешал. Он считался главой королевского двора, командовал армией. В военных делах за сенешалом следовал коннетабль — глава королевской конницы, помощником которого был маршал, а впоследствии — королевский адмирал. Королевский казначей ведал государственными архивами и королевской казной. Королевской канцелярией руководил канцлер, который редактировал королевские акты, представлял их на подпись королю, а затем скреплял печатью. Органом, имевшим возможность оказывать влияние на положение дел на большей части страны, явилась Королевская курия, или Великий совет.

Управление на местах было во многом схоже с системой управления времен франкской монархии. Центральное управление осуществляли министерялы, местное — прево. Их помощниками в деревнях были сержанты, в городах — майоры. Прево занимались главным образом сбором средств в королевскую казну, комплектовали феодальное ополчение, решали вопросы управления и рассматривали судебные дела.

Королевские чиновники на местах осуществляли самые разнообразные функции: административные, военные, судебные, финансовые. Сфера действия местного государственного управления расширялась по мере увеличения королевского домена и присоединения владений крупных феодалов.

С конца XII в. возникли более крупные административные единицы — бальяжи. Обычно они объединяли несколько превоств. Во главе бальяжа стояли специальные чиновники — бальи. Бальи осуществляли контроль над находившимися

под их властью прево, следили за исполнением королевских законов и приказов, организовывали военные формирования в границах бальяжа.

При присоединении крупных сеньорий сложившаяся административно-территориальная структура не изменялась. В них назначались специальные чиновники из числа местных феодалов с функциями, в основном аналогичными функциям бальи.

16.2 Сословно-представительная монархия во Франции

Происшедшие изменения в общественном и государственном строе Франции заложили основу для последующего возникновения в ней в начале XIV в. сословно-представительной монархии.

Становление этой новой формы государственного устройства было неразрывно связано с прогрессивным для данного периода процессом политической централизации (уже к началу XIV в. было объединено 3/4 территории страны). Ее результатом стали отмена выборности короля, рост королевского домена, ставшего самым большим феодальным владением во Франции.

Сеньориальная власть феодалов утратила самостоятельный характер. Короли лишали феодалов и их традиционной привилегии — вести частные войны. Постепенно исчезли сеньориальное законодательство, юрисдикция.



.....

На пути укрепления королевской власти серьезную роль сыграли реформы Людовика IX. Важное место среди них занимала военная реформа, в результате которой была создана городская милиция, сформированы отряды наемников. Король стал в меньшей степени зависеть от феодального ополчения, более эффективно использовал вооруженные силы в борьбе с непокорными вассалами.

.....

Из королевской курии, представлявшей ранее съезд феодалов, начали выделяться специализированные центральные ведомства. Малый королевский совет стал постоянным совещательным органом при короле, счетная палата ведала королевскими финансами.

Значительные последствия имела судебная реформа, которая сделала разрешение споров между феодалами исключительной прерогативой короля или назначенных им судей. Была создана специальная судебная инстанция — Парижский парламент, который собирался на сессии в Париже четыре раза в год и стал высшим судом во Франции. Он состоял из назначенцев короля, активно поддерживавших королевскую власть.

Утверждалось, что король может создавать законодательство по своей воле. Для принятия законов королю уже не требовались созыв вассалов или согласие королевской курии.

Королевская власть сталкивалась с мощной оппозицией феодальной олигархии, сопротивление которой она не могла преодолеть лишь собственными сред-

ствами. Поэтому политическая сила короля в значительной мере зависела от той поддержки, которую он получал от феодальных сословий.

В этот период окончательно оформились три сословия: духовенство, дворянство и «третье сословие». В старой формуле говорилось: «Духовенство служит молитвой, дворянство — шпагой, третье сословие — имуществом».

Первым сословием считалось духовенство, которое «молилось за всех». Оно имело ряд привилегий. Священнослужители были освобождены от ряда повинностей: рекрутского набора в армию, уплаты налогов. Они имели собственные суд и администрацию.

Вторым сословием считалось дворянство, которое «воевало за всех». Мелкое и среднее дворянство было основной опорой монархии. Оно не платило налогов и имело ряд льгот. За службу в армии дворяне, как правило, получали поместье (лен), им выдавались жалованье, подарки, пенсии. Их называли «дворянством шпаги». Дворянство имело огромное влияние на политику короля и церкви, его представители занимали командные должности в армии, административном аппарате.

Дворянство по-прежнему было неоднородным. Титулованная знать — герцоги, графы и др. — претендовала на высокие посты в армии и государственном аппарате. Основная же масса дворянства вынуждена была довольствоваться значительно более скромным положением.

Духовенство и дворянство вместе составляли менее 1% населения Франции, но они являлись собственниками огромных земельных угодий, занимали почти все ответственные посты в государстве и церкви.

В третье сословие входили горожане и крестьяне, обязанные «работать за всех». Купцы и ремесленники объединялись в цехи и гильдии. Некоторые города добились самоуправления, прав коммуны. Это сословие было весьма пестрым по своему составу и практически объединило в себе трудовое население и формирующуюся буржуазию. В особенно тяжелом положении оказывались малоквалифицированные ремесленники. Основным источником пополнения городского населения были крестьяне. В городах формировался класс будущих пролетариев.

Члены этого сословия рассматривались как «неблагородные», не имели каких-либо особых личных или имущественных прав. Они не были защищены от произвола со стороны королевской администрации и даже отдельных феодалов. Третье сословие несло основную массу всевозможных повинностей, в том числе по уплате налогов.



.....
 В XIV в. объединение страны завершилось. В 1302 г. Филипп IV (1268–1314 гг.), чтобы заручиться поддержкой сословий в борьбе против папы римского, впервые созвал Генеральные штаты — собрание представителей от духовенства, дворянства и зажиточных горожан. Возникновение Генеральных штатов положило начало изменению формы государства во Франции — превращению его в сословно-представительную монархию.

Периодичность созыва Генеральных штатов установлена не была. Этот вопрос решал король в зависимости от обстоятельств и политических соображений. Выс-

шее духовенство, а также крупные светские феодалы приглашались лично. Генеральные штаты первых созывов не имели выборных представителей от дворянства. Позднее утвердилась практика, согласно которой среднее и мелкое дворянство избирало своих депутатов. Выборы проводились также от церквей, конвентов монастырей и городов (по два-три депутата). Примерно седьмую часть Генеральных штатов составляли юристы. Депутаты от городов представляли бюргерскую верхушку. Таким образом, Генеральные штаты всегда были органом, представляющим имущие слои французского общества.

В 1357 г., в период глубокого политического кризиса, король был вынужден издать указ, получивший название «Великий мартовский ордонанс». В соответствии с ним Генеральные штаты должны были собираться два раза в год без предварительной санкции короля и приобретали исключительное право введения новых налогов и контроля за расходами правительства, они давали согласие на объявление войны или заключение мира, назначали советников короля. Каждый раз, когда короли хотели ввести налог, они созывали Генеральные штаты.

Представители каждого из трех сословий заседали отдельно, собираясь вместе лишь для вынесения окончательного решения. При утверждении налогов между сословиями часто возникали споры. Разногласия между сословиями ослабляли влияние Генеральных штатов на государственные дела.

Депутаты, избранные в Генеральные штаты, наделялись императивным мандатом. Их позиция по вопросам, выносимым на обсуждение, в том числе при голосовании, была связана с мнением избирателей. После возвращения с заседания депутат должен был отчитаться перед ними.

Генеральные штаты обращались к королю с просьбами, жалобами, протестами, вносили предложения, критиковали деятельность королевской администрации. Возникновение сословно-представительной монархии и постепенная концентрация политической власти в руках короля не повлекли за собой одновременного создания нового аппарата государственного управления. Центральные органы управления не подверглись существенной реорганизации. В это же время утвердился важный принцип, заключавшийся в том, что король не связан мнением своих советников, а напротив, все властные полномочия государственных чиновников проистекают от короля.

Из прежних должностей, которые превратились в рассматриваемый период в придворные титулы, сохранила свое значение только должность канцлера. Он, как и раньше, являлся главой королевской канцелярии, составлял многочисленные королевские акты, назначал на судебные должности, председательствовал в королевской курии в отсутствие короля.

К органам центрального управления в этот период относился Большой совет, осуществлявший руководство отдельными звеньями государственного аппарата и контроль за ними. В него входили представители высшей светской и духовной знати. Полномочия совета носили исключительно совещательный характер.

В королевском аппарате появились и новые должности — секретари, нотариусы и т. п. Они не всегда имели четко обозначенные функции, не были организационно сведены в единый аппарат управления.

Перестройка управления затронула и армию. Феодалное ополчение сохранялось, но постепенно достигалась основная цель королевской власти — создание самостоятельных вооруженных сил.

Система местного управления не изменилась. Государство все также разделялось на баляжи, состоявшие из превоств.

Появились такие должностные лица, как генерал-лейтенанты, назначавшиеся обычно из числа дворян. Сначала они обладали узкими полномочиями: могли освобождать от уплаты некоторых налогов, миловать и т. п. Позже они стали осуществлять управление группами баляжей или административными округами, которые в конце XV в. стали называться провинциями.

Централизация затронула и города. Многие из них лишились статуса коммун. Права горожан ограничивались, над ними устанавливалась система административной опеки.



Выводы

Таким образом, в начале XIV в. во Франции возникла сословная монархия — централизованное феодальное государство, в котором королевская власть опиралась на собрание представителей сословий.

16.3 Французский абсолютизм

Возникновение абсолютизма как новой формы монархии было вызвано глубинными изменениями, связанными прежде всего с зарождением капиталистических отношений. Серьезным тормозом на пути их развития был феодальный строй.

Усилилась социальная и имущественная дифференциация в третьем сословии. Исключительно разорительной была система многочисленных прямых и косвенных налогов. Часто сбор налогов отдавался на откуп банкирам и ростовщикам. На верхних ступенях третьего сословия стояли лица, из которых формировался класс буржуазии.

В переходе к абсолютизму были заинтересованы самые разные слои французского общества. Прежде всего абсолютизм был необходим дворянству и духовенству, поскольку укрепление и централизация государственной власти стали единственной возможностью сохранить привилегии этих сословий хоть на какое-то время. В абсолютизме была заинтересована и крепнущая буржуазия, которая нуждалась в королевской защите от феодальной вольницы. Французское крестьянство также связывало свои надежды на лучшее будущее с сильной королевской властью.

Получившая широкую общественную поддержку и опирающаяся на возросшую государственную мощь королевская власть приобрела в условиях перехода к абсолютизму большой политический вес и даже относительную самостоятельность по отношению к породившему ее обществу.



.....
 Абсолютизм достиг высшей ступени своего развития в период самостоятельного правления Людовика XIV (1661–1715 гг.). Особенностью абсолютизма во Франции являлось то, что король — наследный глава государства — обладал всей полнотой законодательной, исполнительной, военной и судебной власти.

Ему подчинялись весь централизованный государственный аппарат, армия, полиция, суд. При короле действовали различные советы. Все жители страны являлись подданными короля, обязанными ему беспрекословно подчиняться.

Значение абсолютизма для развития страны не было однозначным. С XVI до второй половины XVII в. абсолютная монархия играла относительно прогрессивную роль. Она способствовала предотвращению раскола страны, создавая тем самым благоприятные условия для ее последующего социально-экономического развития.

Однако в XVII–XVIII вв. по мере усиливавшегося распада феодального строя абсолютная монархия все более возвышалась над обществом, вступая с ним в неразрешимые противоречия.

В политике абсолютизма проявились и приобрели первенствующее значение реакционные и авторитарные черты, в том числе открытое пренебрежение к достоинству и правам личности, к интересам и благу французской нации в целом. Хотя королевская власть, используя в своих корыстных целях политику меркантилизма и протекционизма, неизбежно подстегивала капиталистическое развитие, абсолютизм никогда не ставил своей целью защиту интересов буржуазии. Напротив, он использовал всю мощь феодального государства для того, чтобы спасти обреченный историей феодальный строй вместе с классовыми и сословными привилегиями дворянства и духовенства.

Историческая обреченность абсолютизма стала особенно очевидной в середине XVIII в., когда глубокий кризис феодальной системы привел к упадку и разложению всех звеньев феодального государства. Все чаще государство стало отождествляться с личностью короля.

Концентрация всей полноты государственной власти в руках монархов привела к прекращению деятельности Генеральных штатов. Были резко ограничены права Парижского парламента. Ему было запрещено принимать к своему рассмотрению какие-либо дела, касавшиеся правительства и его административного аппарата.

Светская власть в лице короля усилила свой контроль над церковью. Король имел исключительное право назначать кандидатов на посты высших иерархов католической церкви во Франции.

Старый государственный аппарат был сохранен, но наряду с ним создавалась новая система государственных органов. Важнейшие посты в ней стали занимать лица, назначавшиеся правительством, которое в любое время могло их отозвать.

Многие должности в государственном аппарате правительство продавало. Принося немалый доход монархии, продажа должностей имела для нее и отрицательные последствия: страну заполонило множество чиновников. Держатели государственных должностей чувствовали себя относительно независимо по отношению к монархии.

В итоге в стране одновременно функционировали государственные органы, которые условно могли быть разделены на две категории. К первой относились учреждения, унаследованные от прошлого, с системой продаваемых должностей и частично контролируемые знатью. Во вторую категорию входили органы, созданные абсолютизмом. Эти учреждения состояли из чиновников, назначенных правительством, и должности в них не продавались. Они составили основу управления.

Центральные органы государственного управления представляли собой сочетание различных учреждений, созданных в различные периоды. К их числу относились Государственный совет и Тайный совет. Старые государственные должности ликвидировались или теряли всякое значение. Сохранил свой вес лишь канцлер, который в государственном управлении стал вторым лицом после короля.

Потребность в специализированной центральной администрации привела к возрастанию роли государственных секретарей, которым передавались определенные сферы управления (иностранное дела, военные дела, морские дела и колонии, внутренние дела). Они были приближены к особе короля, выполняя роль его личных чиновников. Расширение круга функций государственных секретарей привело к быстрому росту центрального аппарата и его бюрократизации.

В период абсолютизма завершилось создание постоянной армии и королевского флота. Была проведена военная реформа, суть которой состояла в отказе от найма иностранцев и в переходе к вербовке рекрутов из местного населения. Солдаты вербовались из низших слоев третьего сословия, нередко из деклассированных элементов и воспитывались в духе безусловного выполнения приказов офицеров, что позволяло использовать воинские части для подавления народных волнений.

Органы местного управления отличались особой сложностью и запутанностью. Одни уходили своими корнями в прошлое, к временам сословно-представительной монархии, другие отвечали потребностям времени.

На местах появились многочисленные специализированные службы: судебное управление, финансовое управление, надзор за дорогами и т. д. Территориальные границы действия этих служб и их функции не были точно определены, что порождало многочисленные жалобы и споры.

Для укрепления своих позиций на местах короли направляли туда комиссаров. Со временем они стали постоянными должностными лицами, инспектирующими суд, администрацию городов, финансы.

Эти процессы коснулись и городского управления. Муниципальные советники и мэры перестали избираться. Их назначала королевская администрация. Сельское самоуправление также пришло в упадок.



Контрольные вопросы по лекции 16

1. Назовите основные периоды развития Французского королевства.
2. На какой основе развивались вассальные отношения во Франции?
3. Охарактеризуйте роль церкви в становлении и развитии Французского королевства.
4. Что такое феодальная иерархия и как она создавалась?
5. Дайте характеристику основных сословий Франции.
6. Каковы черты сословно-представительной монархии? Как во Франции реализовывался «диалог» власти и сословий?
7. Определите роль и значение Генеральных штатов в становлении государственности Франции.
8. Назовите особенности французского абсолютизма.

Лекция 17

ПРАВО СРЕДНЕВЕКОВОЙ ФРАНЦИИ

1. *Общая характеристика права средневековой Франции*
2. *Правовое регулирование имущественных отношений*
3. *Обязательственное право*
4. *Брачно-семейное право и наследование*
5. *Уголовное право*
6. *Судебный процесс*

17.1 Общая характеристика права средневековой Франции

Во французском средневековом праве нашли отражение характерные черты западноевропейского права. Французское право представляло собой конгломерат многочисленных правовых систем, действие которых распространялось на определенный круг лиц или территории.



.....
В IX–XI вв. во Франции установился принцип территориального действия права, произошла замена племенных обычаев местными обычаями — кутюмами.
.....

В период феодальной раздробленности обычаи являлись основным источником права. Обычаи складывались в устной форме. Именно поэтому север Франции получил название «страна неписаного права». Юг, где действовало приспособленное к условиям тех лет римское право, определялся как «страна писаного права».

Наиболее известным и популярным в средневековой Франции стал сборник обычаев — Кутюмы Бовези, созданный в конце XIII в. Хотя этот сборник опирался прежде всего на запись кутюмов одного из судебных округов графства Клермонта (на северо-западе Франции), в нем содержались обзор обычного права со ссылками на кутюмы других французских округов, положения канонического и римского права. Сборник, состоявший из пролога и 70 глав, хотя и не давал системного и цельного изложения правового материала, описывал различные вопросы права (организация суда и процесса, правовой статус лиц, режим земельных владений и т. д.). Кутюмы Бовези утверждали принцип непреложности правовых обычаев не только для местных жителей, но и для государственной власти.

После создания Кутюмов Бовези увидел свет и ряд других подобных сборников. Особым авторитетом в судах пользовался сборник Большой кутюм Франции, составленный в 1389 г. В XVI в. были отредактированы 60 сборников «больших» кутюмов и около 200 сборников «малых» кутюмов¹.

Источником права, вносившим единообразие во французскую правовую систему той эпохи, было римское право. Если на юге оно выступало в качестве основного источника права, то на севере оно восполняло пробелы обычного права. На всей территории Франции римское право воспринималось как источник «писаного разума». Типичным примером того, как римское право распространялось на территории государства, является орлеанская «Книга правосудия» (1260 г.), в которой содержались правовые положения, основанные на «Дигестах» Ульпиана. Римское право повсеместно изучали, с учетом общих норм римского права решались сложные юридические казусы. Рецепция римского права не означала его восстановления. Она была направлена на восполнение пробелов в действующем праве. Феодализм наложил отпечаток на применение многих норм римского частного права. Церковь же стремилась не допустить широкого применения римского права и расширить сферу действия канонического права.

По мере усиления королевской власти все более важное место среди других источников права стали занимать законодательные акты королей: установления, ордонансы, эдикты, приказы, декларации и др.

К числу источников права, действовавших в равной мере на территории всей страны, относились также нормы канонического права. Своего апогея оно достигло в XII–XIII вв., когда расширилась компетенция церковных трибуналов, которые, сохранив свои властные функции над клириками, существенным образом расширили свою юрисдикцию в отношении светского населения.

Большое влияние имело и городское право. Оно отличалось значительным разнообразием, но ему были присущи и общие черты. Основным его источником являлись городские хартии. В них закреплялись важные права и свободы граждан, не предусматривавшиеся обычным феодальным правом. Развитие внутренней и международной торговли выявило недостатки городского права, носившего местный партикулярный характер. Поэтому получила развитие практика применения сборников норм международного морского и торгового права.

В качестве дополнительного источника права выступала судебная практика Парижского парламента. По многим вопросам, в частности связанным с приме-

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 1. С. 439.

нением кутюмов, его решения, вынесенные по отдельным делам, приобретали нормативно-обязательную силу.

17.2 Правовое регулирование имущественных отношений

Феодальная основа права наиболее ярко проявилась в вопросах собственности. Закреплялись исключительные привилегии дворянства и духовенства на землю.

С развитием феодализма основной формой права на землю стали держания, полученные от вышестоящего владельца и связанные с целым рядом условий. Они были оформлены в виде бенефиция. Последние по наследству не передавались и со смертью владельца возвращались собственнику.

Однако в IX в. бенефиции превратились в наследственные держания, названные в X в. феодами, ленами. Феод утверждался в качестве основной и практически единственной формы земельной собственности. В его основе лежали вассальные связи. Вассал, свободно владея и пользуясь феодем, был ограничен в распоряжении им в силу наличия феодальных прав сеньора. Без согласия сеньора он не мог отчуждать феод, передавать его часть в качестве феода своему вассалу, при вступлении в наследство была необходима уплата специальной пошлины.

Существовали и крестьянские (неблагородные) свободные держания — цензивы — наследственные крестьянские владения земельным участком с обязанностью нести повинности в пользу сеньора. Держатель участков (цензитарий) выплачивал феодалу фиксированную ренту. Цензива предоставлялась как отдельному лицу, так и общинам, на ее отчуждение требовалось согласие сеньора, а при ее переходе по наследству уплачивался определенный налог.

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

Земельные участки не находились в абсолютной собственности одного лица. Они принадлежали двум или более феодалам, находившимся в различных сословных группах. За вассалом — непосредственным собственником земли — было закреплено право на феодальные поборы, а сеньор — верховный собственник — сохранял административные и судебные права. На юге страны действовала формула «Нет сеньора без титула», на севере — «Нет земли без сеньора». Иерархическая структура общества, запутанность отношений между феодалами разных рангов накладывали свой отпечаток на право.

Феодальное право ограничивало гражданскую правоспособность. Земля могла быть собственностью только дворянина. Каноническое право запрещало дворянам взимать проценты с долга, не разрешало заниматься торговлей, физическим трудом.

Сохранение сеньориальной собственности на землю как основного института вещного права, сословное деление населения, цеховой строй сдерживали развитие свободной конкуренции.

17.3 Обязательственное право

Длительное время замкнутый характер феодального хозяйства и территориальная раздробленность страны тормозили развитие товарно-денежных отношений, следовательно, и обязательственного права. Но даже в эпоху позднего Средневековья и зарождения капитализма договорные отношения, получившие более широкое распространение, несли на себе печать феодализма.

Феодальный характер права проявлялся даже в таком договоре, как купля-продажа. В ранний период развития французского права продажа вещей, прежде всего недвижимости, совершалась в торжественной форме, которая должна была обеспечить устойчивость договора. На юге страны, где сказывалось влияние римского права, сделки купли-продажи начали заключать в письменном виде. Текст таких сделок нередко выступал в виде единообразных формул. При купле-продаже земли за сеньором всегда признавалось право преимущественной покупки продаваемого вассалом феода. Кроме того, он и родственники продавца имели право выкупа проданной земли в течение установленного срока.

В X–XI вв., когда купля-продажа имущества была редким явлением, получил развитие договор дарения. Нередко этот договор маскировал сделку купли-продажи, фактически становился двусторонним и возмездным. Получатель подаренного имущества принимал на себя обязательство передать дарителю в знак благодарности определенное имущество (лошадь, оружие и т. п.). Договор дарения использовался также для обхода предусмотренных во многих кутюмах ограничений на завещания.

В период абсолютизма получил распространение договор найма (аренды) земли, который способствовал проникновению капиталистических отношений в деревне. Многие дворяне забросили свои хозяйства, начали раздавать земли в аренду за плату или часть урожая. К сдаче земли в краткосрочную аренду все чаще прибегали буржуа, приобретавшие дворянские поместья.

Важное место занимал договор займа. В качестве заимодавцев выступали городская верхушка, ростовщики, которые под залог земли или за право взимать ренту ссужали. Для гарантии по договору займа стала использоваться ипотека, когда заложенная земля оставалась у должника, но с выплатой последним установленной платы.

17.4 Брачно-семейное право и наследование

Брачно-семейные отношения во Франции в основном регулировались нормами канонического права, кутюмами и королевскими ордонансами. Брак рассматривался не только как религиозное таинство, но и как акт гражданского состояния.

Брачный возраст предусматривался с 13–15 лет для мужчин и 12 — для женщин. Для заключения брака необходимо было согласие сторон, а также их родителей. Лишь при достижении сыновьями 30-летнего, а дочерьми 25-летнего возраста последнего не требовалось.

Действовало правило, запрещающее брак со свободными или крепостными другого господина без согласия господ. При заключении брака сеньору выплачивалась особая пошлина, компенсировавшая ему отказ от права «первой ночи».

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

Развод по каноническому праву не допускался. Главой семьи являлся муж, а жена обязана была повиноваться ему и всюду следовать за ним. Сексуальные отношения вне брака сурово наказывались. Была создана система борьбы с нарушениями нравственности, которая не одно столетие играла большую роль в развитии законодательства и судебной практики и в значительной степени формировала сексуальные представления и модель поведения людей.

Имущественные отношения супругов в северной и южной частях страны различались. На юге Франции, где действовало римское право, существовал раздельный режим имущества. Тем не менее во всех случаях жена была не вправе отчуждать имущество без согласия мужа, в том числе дарить и обменивать его, заключать договоры и выступать в суде. Было лишь два исключения: жена могла заключать договоры лишь для выкупа мужа из плена и в отсутствие мужа выдавать приданое своим дочерям. На севере длительное время действовал режим общности имущества супругов. Управление имуществом осуществлял муж. После его смерти приданое переходило жене, после смерти жены — ее наследникам.

В наследственном праве Франции ведущим институтом был майорат — передача по наследству земельного участка старшему сыну. Это позволяло избежать дробления крестьянских хозяйств. На наследника возлагалась обязанность помогать своим несовершеннолетним братьям и выдавать замуж сестер.

На юге Франции под влиянием римского права широкое распространение получили завещания. В них было особенно заинтересовано духовенство, поскольку священники считались исполнителями завещательной воли умершего, в связи с чем часть завещанного имущества отказывалась церкви. Под воздействием церкви завещания стали регулироваться и обычным правом, хотя завещательная свобода на севере была существенно ограничена в пользу законных наследников.

17.5 Уголовное право

В области уголовного права приблизительно до XVI в. господствовали установления обычного права. В IX–XI вв. преступления рассматривались как действия, затрагивающие интересы отдельных лиц, а наказания сводились к компенсации за вред. Впоследствии преступления перестали быть частным делом, стали считаться «нарушением мира».

В юридическо-техническом плане способы доказывания основывались на теории доказательств. Признание считалось первым и лучшим доказательством. Допускалось объективное вменение (уголовная ответственность без вины). За некоторые политические преступления предусматривалась коллективная ответственность. Законодательство и кутюмы в принципе знали понятие невменяемости, однако по ряду преступлений, в том числе за «оскорбление величества», к уголовной ответственности привлекались и умалишенные, и малолетние. Уголовному пресле-

дованию подвергались даже трупы преступников, а также животные¹ и предметы, явившиеся причиной смерти человека.

В период абсолютизма законодательство особо детализирует составы преступлений. Всю совокупность норм, предусмотренных правом этого периода, можно разделить на три категории: преступления против религии (богохульство, атеизм, ересь, колдовство), преступления против государства (посягательство на короля и членов его семьи, измена королю, посягательство на безопасность государства), преступления против частных лиц.

Наиболее тяжкими преступлениями считались покушения на короля или членов его семьи и заговор против государства. К последним относились заговор против министров, командующих королевскими войсками, губернаторов и других высших королевских чиновников, измена на войне, дезертирство, шпионаж.

Наказания в этот период преследовали четко выраженную цель устрашения. Террор со стороны государства развращал людей, приучал их смотреть на жестокие казни с безразличием к страданиям казнимых.



.....
Типичный пример приводит исследователь Э. Аннерс: «Наказание фальшивомонетчиков, — пишет он, — состояло в том, что они должны были быть заживо сварены в масле или воде. Фальшивомонетчик должен был быть расплавлен так же, как он расплавлял металл, из которого чеканил фальшивые монеты»².

В уголовном праве четко проявилась и такая специфически средневековая черта, как явное несоответствие тяжести наказания характеру преступления.

Виды наказания подразделялись на тяжкие наказания (различные виды смертной казни, вечная ссылка, пожизненная каторга), членовредительские и телесные наказания (отрезание языка, ушей, носа, бичевание плетью), тюремное заключение и срочные каторжные работы, позорящие наказания (например, штраф с выставлением у позорного столба). Смертная казнь применялась в разнообразных формах: разрывание на части лошадьми, четвертование, сожжение и т. д. Широко стало применяться и тюремное заключение, которое в более ранний период применялось главным образом церковными судами. В качестве основного и дополнительного наказания использовалась и конфискация имущества, что было выгодно королевской казне, когда дело касалось больших состояний буржуа.

Одной из мер наказания, часто применяемых церковным судом, был так называемый интердикт. Это наказание могло выноситься церковной общине, священ-

¹ В XIII веке во Франции свинья была приговорена к повешению за то, что съела свой приплод. В 1268 году осужден был поросенок, нанеший увечья ребенку. В 1314 году бык за нападение на человека был приговорен к повешению. В 1389 году казнили лошадь, убившую человека. В 1442 году в Цюрихе судили волка. Его привезли на суд в клетке и установили на центральной площади, где состоялся суд. Волк обвинялся в убийстве двух девочек. У него нашлись горячие защитники. Тем не менее он был осужден и казнен. В XV веке судили жеребца по обвинению в лености и вспыльчивости. По решению суда он был убит дубиной. В 1796 году в Германии заживо закопали в землю быка, обвиненного в том, что якобы из-за него начался падеж скота.

² Цит. по: Прудников М. Н. Указ. соч. С. 257.

нику или простому человеку. В частности, последний терял значительную часть своих юридических прав, в том числе право носить оружие, что во времена Средневековья было тяжелым лишением. Более суровая мера заключалась в отлучении от церкви.

17.6 Судебный процесс

Судопроизводство, несмотря на усиливающуюся централизацию судебной системы, также оставалось архаичным и сложным. Судебная власть еще не была отделена от административной. Господствовал принцип суда равных, когда каждый мог судиться только с равным ему в социальной иерархии. Несвободное население, крестьян судили феодалы или их должностные лица.

В некоторых частях Франции сохранялась сеньориальная юстиция.

Самостоятельную систему представляли собой церковные суды, юрисдикция которых уже ограничивалась в основном внутрицерковными делами.

Система королевских судов сохранялась в баляжах, хотя их состав и компетенция постоянно изменялись. Важную роль, как и прежде, играли Парижский парламент и судебные парламенты других городов.

В период феодальной раздробленности вплоть до конца XII в. судебный процесс оставался обвинительным, дело возбуждалось по инициативе истца (потерпевшего), судоговорение происходило в форме спора между сторонами, обладавшими равными процессуальными правами. В XI в. активно использовались пытки водой или железом. В случае дачи свидетельских показаний требовалось наличие двух свидетелей. Не могли свидетельствовать родственники, слуги или зависимые лица.

Особым видом доказательств был судебный поединок. Его процедуру регламентировали правовые обычаи. Дворяне дрались верхом и в полном вооружении, простолюдины — палками. Духовные лица, женщины, дети и мужчины старше 60 лет могли выставлять вместо себя специальных бойцов.

В правосудие активно вмешивалась церковь, зачастую ссылаясь на морально-теологические принципы. Соглашения, скрепленные клятвой, судебные дела о ростовщичестве и ренте (последняя была запрещена каноническим правом) и другие слушались церковным судом.

С начала XIII в. основным принципом процессуальной техники стала инквизиция. Суд обязан был устанавливать истину самостоятельно с помощью предъявленных доказательств. Обвинение поручалось особому человеку — обвинителю. В качестве основания для обвинения было достаточно слуха о совершенном преступлении. В этом случае судья должен был организовать следствие. Центральное место занимал допрос свидетелей. Решающее значение придавалось собственному заявлению и признанию ответчика.

С утверждением абсолютизма окончательно закрепился розыскной процесс. Право возбуждения уголовного дела перешло к государственным органам, которые по собственной инициативе вели следствие и разыскивали преступника. Процесс подразделялся на две стадии: тайный розыск преступника и его изобличение и публичное, открытое судоговорение. Действовала система формальных доказательств:

вес и значение каждого доказательства были определены законом. При розыском процессе подразумевалась виновность обвиняемого.

Сеньориальная, вотчинная юстиция держалась на доходах от пошлин и штрафов, что порождало массовые злоупотребления. В тех случаях, когда виновными были феодалы, исполнение приговора достигалось иногда в результате ведения частной войны.

Процедура рассмотрения судебных споров в истории феодальной Франции менялась. Старое правило, согласно которому каждый человек должен был судиться судом равных, со временем утратило силу. Простолюдинов судил сеньор. Со временем в городах появились свои суды, зависимые от состоятельных граждан.

До XIII в. судебные приговоры считались окончательными и не подлежали обжалованию. Лицо, недовольное решением судей, могло вызвать их на судебный поединок и последовательно драться с каждым из них. Постепенно стало признаваться право обжалования любого решения сеньориального суда в королевский суд. В свою очередь в королевских судах допускалось обращение с апелляцией в более высокую инстанцию. Высшим апелляционным судом по гражданским и уголовным делам со временем стал Парижский парламент.



Контрольные вопросы по лекции 17

1. Каковы источники феодального права Франции?
2. Дайте характеристику основных форм земельной собственности во Франции.
3. Каковы особенности уголовного права в средневековой Франции?
4. Выделите характерные черты судопроизводства в феодальной Франции.

Лекция 18

АНГЛИЙСКОЕ СРЕДНЕВЕКОВОЕ ГОСУДАРСТВО

1. *Раннефеодальные королевства в Англии*
2. *Сеньориальная монархия в Англии*
3. *Сословно-представительская монархия в Англии*
4. *Английский абсолютизм*

18.1 Раннефеодальные королевства в Англии

Первыми обитателями британских островов стали бритты и кельты. Становление феодального государства в Англии было связано с многочисленными завоеваниями этих островов германскими и скандинавскими племенами. К середине I в. Британия была завоевана римлянами, которые, однако, не оставили заметного следа в истории ее государственности. В V в. кельтские племена были завоеваны германцами — англами и саксами.

Становление первых государств в Англии происходило на базе разложения родоплеменных отношений среди англосаксонских племен. В VII в. англосаксы приняли христианство, возникли первые раннефеодальные королевства, на основе которых в IX в. образовалось объединенное государство.



.....
В течение IX–XI вв. в Англии окончательно закрепились феодальные отношения. Формирование феодального общества происходило замедленными темпами, что было в определенной степени связано с консервацией племенных обычаев англосаксов на острове и стойким влиянием местных традиций.
.....

Потребности обороны страны и необходимость сплочения всех сил господствующего клана с целью преодоления сопротивления крестьян закреплению создали предпосылки для возвышения и укрепления королевской власти. Английские монархи утвердили в то время свое право верховной собственности на землю, монопольное право на чеканку монеты, введение пошлин, право призыва на военную службу свободного населения.

Королевский двор стал центром управления страной, а королевские приближенные — должностными лицами государства. Одновременно проявлялась и тенденция к передаче крупным земельным собственникам прав и полномочий королевской власти: права судить своих людей, взysкивать штрафы и сборы, собирать ополчение на своей территории.

Высшим государственным органом был уитанагемот — совет уитанов, «мудрых», в который входили король, высшее духовенство, светская знать. Основными функциями совета были избрание королей и высший суд.

Местное управление в Англии сохраняло принципы территориального самоуправления. Низовыми единицами местного управления были сотни и десятки. Сотня, возглавляемая сотником, управлялась общим собранием. Она делилась на 10 десятков — семей во главе с десятником, основной задачей которого было поддержание правопорядка и уплата налогов. В сотенных народных собраниях рассматривались все местные, в том числе судебные, дела.

Главными территориальными единицами являлись округа (графства), центрами которых были укрепленные города. Графства возглавляли элдормены, назначаемые королем с согласия местной знати. Собрания графств созывались дважды в год для обсуждения наиболее важных местных дел, в том числе судебных. В них участвовали все свободные люди округа, и прежде всего представители светской и церковной знати. Города имели собственные собрания.

В рассматриваемый период на местах начал складываться механизм централизованного бюрократического управления, осуществляемого через должностных лиц, подотчетных королю.

В начале XI в. английский престол был захвачен датчанами, которые правили вплоть до возвращения на трон англосаксонской династии в лице Эдуарда Исповедника.

18.2 Сеньориальная монархия в Англии



.....
 Новый этап истории феодальной государственности был связан с завоеванием Англии нормандским герцогом Вильгельмом Завоевателем (ок. 1027–1087 гг.) в 1066 г., в результате которого страна стала развиваться по пути, схожему с тем, по которому проходило становление государств континентальной Европы.

Отличительной чертой эволюции английского государства в отличие от феодальных государств Западной Европы стали ранняя централизация, отсутствие

феодалной раздробленности и быстрое развитие публичных начал королевской власти. Сеньориальная монархия в ее классическом виде здесь не утвердилась.

После норманнского завоевания в Англии было образовано централизованное государство с сильной королевской властью. Вильгельм Завоеватель проводил политику, способствовавшую централизации государства и укреплению основ королевской власти.

Значительная часть конфискованной у англосаксонской знати земли вошла в состав королевского домена, а остальная распределялась между нормандскими и англосаксонскими феодалами не сплошными массивами, а отдельными участками среди других держаний.

Король обладал верховным правом в отношении всех земель страны, что обеспечило ему власть над феодалами. В руках короля были сосредоточены законодательная, судебная и военная власть. Более того, король требовал от всех своих подданных принесения ему присяги верности, что делало феодалов всех рангов его вассалами, обязанными своему сюзерену прежде всего военной службой. Принцип «вассал моего вассала — не мой вассал», характерный для континентальной Европы, в Англии не утвердился. Все феодалы разделились на две основные категории: непосредственных вассалов короны (в их качестве обычно выступали крупные землевладельцы) и «подвассалов», состоящих из массы средних и мелких землевладельцев. Под контроль была поставлена и церковь. Духовенство несло службу в пользу короля, так же как и его светские вассалы. В условиях усиления центральной власти английские города не получили такой автономии, как на континенте, и были вынуждены все чаще приобретать королевские хартии, в которых содержались лишь некоторые привилегии.

Мероприятия нормандских королей способствовали государственной централизации и сохранению государственного единства. Централизация обеспечивалась в основном за счет частных прав королей и зависела от их способности выступать авторитетным главой государства. Права королей могли быть в любое время оспорены недовольными вассалами. Свидетельством этому стали непрерывавшиеся мятежи баронов, обвинявших корону в злоупотреблениях ее правами. Короли вынуждены были постоянно подтверждать свою приверженность исконным обычаям и поддержку вольностей англосаксов.

Центром управления являлась королевская курия — совещательный орган, в который входили представители знати и приближенные короля. Высшими должностными лицами были маршал (командовавший войском), камерарий (управляющий землями и имуществом короля), канцлер (руководитель королевской канцелярии). В начале XII в. из Королевской курии выделился специальный орган, ведавший вопросами финансов и доходов короны, — палата Шахматной доски.



.....
 Совершенствование государственного аппарата, позволившее сделать централизацию государственной власти в Англии необратимой, было в основном связано с реформами Генриха II (1133–1189 гг.), которые были проведены в трех главных направлениях.

Во-первых, была создана система королевских разъездных судов, выездных сессий королевских судей и постоянно действующих центральных судов. Во-вто-

рых, была реформирована армия на основе сочетания принципов ополченческой системы и наемничества. Особенностью английского феодального государства был довольно ранний отказ от войска, состоявшего из военных дружин вассалов. Генрих II заменил для своих вассалов обязанность военной службы денежной повинностью. Средства, поступавшие от них («щитовые деньги»), позволяли королю содержать наемное войско. В случае внешней угрозы был предусмотрен созыв народного ополчения. В-третьих, были установлены новые виды налогообложения населения: помимо практики взимания «щитовых денег» с феодалов и прямого налога (талли) с городов постепенно утвердился налог на движимое имущество.



Выводы

Реформы Генриха II позволили резко увеличить численность королевских войск, подорвать влияние на армию со стороны крупнейших феодалов, а также получить средства на содержание профессионального чиновничества.

После нормандского завоевания структура местного управления не изменилась. Сохранилось деление страны на сотни и графства. Представителями королевской администрации в графствах стали шерифы, в сотнях — их помощники. Шерифы обладали высшей военной, финансовой и полицейской властью на территории графства. Свои административно-судебные функции они осуществляли в тесном взаимодействии с собраниями графств и сотен. Эти учреждения сохранились в Англии и в последующий период, хотя постепенно утрачивали самостоятельность и превращались в орудие центрального правительства на местах.

Сильная королевская власть и централизация управления создавали благоприятные условия для крайних проявлений монархической власти.

Феодалы несли многочисленные финансовые и личные обязательства перед сюзереном. Среди горожан и других слоев населения усиливалась социальная дифференциация. Параллельно с ней шла консолидация городского сословия в масштабе всей страны. Возрастала прослойка свободного крестьянства, произошло сближение в экономическом и правовом отношении горожан и зажиточных крестьян.

18.3 Сословно-представительская монархия в Англии

К началу XIII в. в Англии сложились объективные предпосылки для перехода к новой форме феодального государства — монархии с сословным представительством. Признание права сословий участвовать в управлении государством происходило в Англии в ходе острых социально-политических конфликтов.

В начале XIII в. король Иоанн Безземельный (1167–1216 гг.), практиковавший введение чрезвычайных налогов и широкие произвольные поборы, вступил в открытый конфликт с большинством светских и духовных феодалов, который завершился подписанием в 1215 г. Великой хартии вольностей.

Большинство статей Хартии касалось вассально-ленных отношений короля и баронов. Феодалы объявлялись свободно наследуемыми владениями, ограничивались размеры денежных средств, выплачиваемых при передаче феодала по наследству. Ограничивался королевский произвол при обложении баронов денежными повинностями. Бароны были обязаны оказывать королю денежную помощь лишь при выкупе короля из плена, при посвящении в рыцари его старшего сына и при выдаче замуж его старшей дочери от первого брака.

Из политических институтов, предусмотренных названными «баронскими» статьями Хартии, более или менее утвердился Большой совет королевства, имевший совещательные функции и состоявший из крупных феодальных магнатов. Он иногда именовался «парламентом», не являясь, однако, ни сословным, ни представительным учреждением.

Более скромное место занимают статьи, отражающие интересы других сословий. Хартия подтверждала существовавшие привилегии церкви и духовенства. Признавались древние вольности и обычаи городов.

Хартия подтвердила право купцов, в том числе иноземных, свободно выезжать из страны, вести торговлю без каких-либо стеснений. В Хартии содержалось и обещание не обременять свободных крестьян непосильными налогами и штрафами.

Большое значение имела группа статей, направленных на упорядочение деятельности судебной-административного аппарата государства. Статьи 39 и 40 говорили об аресте, заключении в тюрьму, лишении владения, объявлении лица вне закона или изгнании лишь на основании решения суда равных, принятого согласно законодательству страны. Эти нормы считаются первым письменным закреплением принципов неприкосновенности личности.

Великая хартия вольностей отразила соотношение социально-политических сил в Англии начала XIII в., и прежде всего компромисс интересов короля и баронов. Политические статьи Хартии свидетельствовали о стремлении баронов сохранить часть своих иммунитетов и привилегий, поставив осуществление отдельных прерогатив центральной власти под свой контроль или ограничив их использование в отношении феодальной верхушки.

В дальнейшем короли неоднократно подтверждали действие Хартии (в 1216, 1217, 1225, 1297 гг.), однако из нее было изъято более 20 статей, в том числе ст. 12 и 14, предусматривавшие создание совета королевства, ограничивающего власть короля в вопросах взимания «щитовых денег», и ст. 61, закреплявшая создание комитета из 25 баронов, обладавшего контрольными функциями в отношении короля¹.

В 1258 г. баронам удалось навязать королю Генриху III (1207–1272 гг.) принятие так называемых Оксфордских провизий, в соответствии с которыми предусматривалась передача всей исполнительной власти совету 15 баронов. Наряду с исполнительным советом для решения важных вопросов три раза в год или чаще должен был собираться Большой совет баронов, состоящий из 27 членов. В том же году между королем и баронами началась гражданская война, закончившаяся поражением короля. Ее важнейшим итогом стал созыв в 1265 г. первого в истории

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 1. С. 388.

Англии сословно-представительного учреждения — парламента. Наряду с баронами и духовными феодалами в него вошли представители от рыцарства и городов.

Чтобы достичь компромисса между королем и баронами, рыцарями и богатыми горожанами, в 1295 г. Эдуард I (1239–1307 гг.) созвал парламент, получивший название образцового. Кроме крупных светских и духовных феодалов, приглашенных королем лично, в него вошло по два представителя от 37 графств и по два представителя от городов.



.....
 Парламент Англии постепенно закрепил за собой следующие полномочия: право на участие в издании законов, утверждение порядка и размеров налогообложения, право осуществлять контроль над высшими должностными лицами и выступать в ряде случаев в качестве особого судебного органа, полномочия по решению финансовых вопросов.

Из практики подачи коллективных парламентских петиций королю возникло право законодательной инициативы парламента. Чаще всего петиции содержали просьбы о запрете нарушения старых законов или об издании новых. Король мог удовлетворить просьбу парламента или отвергнуть ее. Однако в течение XIV в. было установлено, что ни один закон не должен быть принят без согласия короля и палат парламента. В XV в. установилось правило, в соответствии с которым ходатайства парламента должны были облекаться в форму законопроектов, получивших название биллей. Так оформилось понятие закона (статута) как акта, исходящего от короля, палаты лордов и палаты общин.

Стремясь подчинить своему контролю государственное управление, с конца XIV в. парламент постепенно ввел процедуру импичмента. Она состояла в возбуждении палатой общин перед палатой лордов как высшим судом страны обвинения против того или иного королевского должностного лица в злоупотреблении властью. Кроме того, в XV в. утвердилось право парламента прямо объявлять преступными те или иные злоупотребления должностных лиц.

Наряду с парламентом действовали королевский совет и различные ведомства. В центральный аппарат управления входили канцлер, казначей и др. В результате во второй половине XIII в. возникла сословно-представительная монархия, ознаменовавшая собой политическую победу сословий над королем.

С XIV в. парламент стал делиться на верхнюю палату лордов, состоявшую из представителей феодальной знати, и нижнюю палату общин, где заседали представители графств и городов.

В период сословно-представительной монархии роль старых судов и собраний графств в местном управлении была сведена к минимуму, а их функции перешли к новым должностным лицам и новым видам разъездных судов, компетенция которых неуклонно расширялась. Соборания графств созывались главным образом для избрания местных должностных лиц и представителей в парламент.

Главами королевской администрации на местах по-прежнему были шерифы, а в сотнях — их помощники. Кроме них представителями королевской администрации на местах были коронеры и констебли, избиравшиеся в местных собраниях.

Коронеры осуществляли расследования случаев насильственной смерти, констебли были наделены полицейскими функциями. Огромная власть шерифов со временем стала вызывать недоверие короны, в связи с чем их должность стала краткосрочной и подвергалась контролю со стороны казначейства. Постепенно она стала утрачивать свое значение.

18.4 Английский абсолютизм

С начала XV в. значение английского парламента начало уменьшаться. В Англии стала складываться абсолютная монархия.



.....
 Английский абсолютизм имел ряд особенностей.

Они заключались в сохранении политических институтов, свойственных предшествующей эпохе, а также в отсутствии некоторых новых элементов, типичных для абсолютизма классического образца. Так, в Англии наряду с сильной королевской властью продолжали существовать парламент и местное самоуправление, отсутствовали централизация и бюрократизация государственного аппарата.

Борьбу королевской власти против крупных феодалов и церкви поддерживали джентри (новое дворянство) и буржуазия. Союз между джентри и буржуазией позволил сохранить свое значение парламенту и местному самоуправлению.

Высшим органом государства был Тайный совет, в компетенцию которого входило управление заморскими колониями, регулирование внешней торговли, рассмотрение некоторых судебных дел. Он состоял из высших должностных лиц государства: лорд-канцлера, лорда-казначея, лорда — хранителя печати и др.

Отделением Тайного совета была Звездная палата, учрежденная для борьбы с противниками короля. На местах действовали две системы управления. Должностные лица одной из них назначались королем, другой — избирались.

В период абсолютизма окончательно утвердилось верховенство королевской власти над английской церковью. Принятый в 1534 г. во время царствования Генриха VIII (1491–1547 гг.) Акт о верховенстве английского короля над церковью провозгласил главой англиканской церкви короля вместо папы римского. Затем были упразднены привилегии церкви, конфискованы земли и богатства, принадлежавшие монастырям. Король наделялся правом намечать кандидатов на высшие церковные должности. Был установлен новый порядок богослужения. Англиканская церковь фактически превратилась в часть государственного аппарата.

В период абсолютизма большую роль играла армия. Постоянной королевской армии по-прежнему не существовало. Сухопутная армия так же, как и раньше, основывалась на ополчении.

С установлением абсолютизма стала более стройной система местных органов управления, возросла их зависимость от центральных органов власти. Основные изменения в этот период выразились в административном оформлении местной администрации и учреждении должности лорда-лейтенанта, который назначался

в графство королем, возглавлял местное ополчение, руководил деятельностью мировых судей.

Действовало собрание прихожан, решавшее вопросы распределения налогов, ремонта дорог и т. п. Оно избирало должностных лиц прихода (церковных старост, надзирателей за бедными и др.).

Расцвет абсолютизма в Англии пришелся на период правления Елизаветы Тюдор (1533–1603 гг.). В это время появились первые колонии, поднялся уровень экономической и культурной жизни страны.

Английская система управления постепенно распространилась на всю Британию. В середине XVI в. в состав английского государства был включен Уэльс. В начале XVII в. под власть английской короны перешел Ольстер (провинция Ирландии), начался процесс объединения Англии с Шотландией.



Контрольные вопросы по лекции 18

1. Охарактеризуйте систему управления Англии до нормандского завоевания.
2. В чем своеобразие монархической формы правления в средневековой Англии?
3. Дайте характеристику английского государственного аппарата.
4. Расскажите об особенностях развития сеньориальной и сословно-представительной монархии в Англии.
5. Как произошло образование и упрочение английского парламента?
6. В чем заключалось своеобразие абсолютистского режима в Англии?

Лекция 19

АНГЛИЙСКОЕ СРЕДНЕВЕКОВОЕ ПРАВО

- 1. Общая характеристика средневекового права Англии*
- 2. Правовое регулирование имущественных отношений*
- 3. Обязательственное право*
- 4. Брачно-семейное право и наследование*
- 5. Уголовное право*
- 6. Судебный процесс*

19.1 Общая характеристика средневекового права Англии

Английское право отличалось запутанностью, сложностью и казуистичностью. Основным источником права оставался обычай. Издавались сборники обычаев с включением в них норм, законодательно утвержденных государственной властью. Короли по каждому конкретному случаю издавали приказы, на основании которых стороны могли обосновывать свои права. Нормы торгового и канонического права также можно отнести к источникам средневекового права Англии.

Первые правовые сборники появились в Англии еще в VI в. В 601–604 гг. в Кенте была провозглашена Правда Этельберта. В IX в. была создана Правда Альфреда, в XI в. — законы Кнута. В основу Правды Этельберта были положены нормы старого обычного права, но она отразила и новые правовые положения. Король Альфред, создавая свою Правду, указывал, что он заимствовал многие положения, «которые ему понравились», из прежних законов, особенно из Правды Этельберта, но многие и опустил «по совету мудрых».

Все эти сборники отразили проходившие в период их создания процессы социального расслоения, феодализации англосаксонского общества, становление государственности, влияние христианской религии.



.....
 После нормандского завоевания старые англосаксонские обычаи, носившие местный, территориальный характер, продолжали действовать. Но в дальнейшем развитие английской правовой системы пошло по пути создания «общего права» для всей страны.

С XIII в. в королевских судах стали составлять протоколы судебных заседаний, которые потом сменили сборники судебных отчетов. Именно в это время зародился основной принцип «общего права»: решение вышестоящего суда является обязательным при рассмотрении аналогичного дела этим же или нижестоящим судом. Так появились судебные прецеденты.

Источником английского феодального права являлись также статуты, законодательные акты центральной власти. Совокупность заключительных актов короля и актов, принятых совместно королем и парламентом, получила название статутного права.

19.2 Правовое регулирование имущественных отношений

«Общее право» регулировало вопросы, связанные с феодальной собственностью. Право феодальной собственности, особенно земельной, во многом определяло характер всей правовой системы страны. Его сложность была связана с рядом исторических обстоятельств, в частности, с сохранением в период Средневековья определенного слоя свободных крестьян — собственников земли, с верховной собственностью на землю английского короля, которая так или иначе определяла другие формы феодального держания земли. Английское право разделяло имущество на движимое и недвижимое, традиционным было деление вещей на реальную и персональную собственность. Это деление, сложившееся исторически, было связано с существованием различных форм исков, которыми защищалась реальная или персональная собственность.

Первая защищалась реальными исками (в случае удовлетворения которых утраченная вещь возвращалась владельцу). К реальной собственности относилась родовая недвижимость, а также права на землю, носившие характер держания. Персональная собственность защищалась персональными исками. К ней относились все прочие вещи.

Земля занимала особое место в английском средневековом праве. Земельные права определялись двумя главными позициями: держание и владение.

С точки зрения правомочий собственника выделялись следующие держания: держание, которым можно владеть и распоряжаться (возвращалось сеньору лишь при отсутствии наследников); условные держания; «заповедные» держания (держания, которыми нельзя было распоряжаться и которые обычно переходили по на-

следству старшему сыну в соответствии с принципом майората). Выделялось два вида свободных держаний: баронии, предоставлявшиеся «головным держателям» непосредственно от короля, и свободные рыцарские владения, переходившие от «головных держателей». И бароны, и рыцари в равной мере считались вассалами короля.

Владение могло быть свободным (фригольд) в случае его получения на условиях несения рыцарской службы или по праву личной службы. Свободным было и землевладение свободного крестьянина. Несвободным (копигольд) являлось владение землей на условиях исполнения личных и поземельных повинностей крестьянина в пользу лорда. Понятие объема владельческих прав включало права лиц, которые участвовали в отношениях владения, пользования, распоряжения и контроля над собственностью, а также давало представление о наборе технических средств для передачи собственности.

Действовал институт доверительной собственности, суть которого заключалась в том, что одно лицо передавало имущество другому с тем, чтобы получатель управлял имуществом и использовал его в интересах прежнего собственника. Возникновение этого института было связано с особенностями феодального землевладения, к числу которых относились ограничение круга наследников земли и ограничение продажи земли.

19.3 Обязательственное право

В средневековой Англии получило развитие обязательственное право. Еще в англосаксонские времена стали развиваться договорные отношения. Понятие договора как обязательственного соглашения двух и более сторон в английском праве отличалось от понятия простого соглашения. Утверждалось, что договор — это соглашение, но не всякое соглашение — договор.

По мере развития рыночных отношений в английском праве стали складываться зачаточные формы договорных и деликтных обязательств. Их становление проходило путем развития норм «общего права», усложненным использованием той или иной формы иска для защиты нарушенного права.

Существовало несколько форм исков: иск о долге или об отчете (лица, которому были доверены чужие деньги), иск о соглашении (требование к должнику исполнить обязательство, установленное соглашением сторон), иск о защите словесных соглашений.

19.4 Брачно-семейное право и наследование

Брачно-семейное право в значительной мере определялось интересами охраны и защиты феодального землевладения. Заключение брака и отношения между супругами регулировались каноническим правом. Семья носила патриархальный характер. Запрещалось двоеженство. Правовой статус замужней женщины был крайне ограничен. Приданое, приносимое женой, поступало в распоряжение мужа. Ее движимое имущество переходило к мужу, в отношении недвижимого имущества устанавливалось его управление. Он мог владеть и пользоваться недвижимым

имуществом жены и после ее смерти, если у них были общие дети. В случае бездетности имущество жены после ее смерти возвращалось ее отцу или его наследникам. Жена не имела права заключать договоры, совершать сделки, выступать в суде без согласия мужа.

Относительно большей дееспособностью пользовались замужние женщины в крестьянских, ремесленнических и купеческих семьях, там, где действовали соответствующие нормы обычного права. Они могли управлять своим имуществом, заключать договоры, заниматься торговлей.

Развод признавался англосаксонским обычным правом. Женщина, уходя из семьи мужа в случае развода или смерти мужа, получала свою долю семейного имущества (движимое имущество, скот, деньги). Каноническое право, как известно, не допускало развода. Разрешалось лишь при определенных обстоятельствах раздельное проживание супругов.

Внебрачные дети не признавались. Попытки церкви допустить узаконение внебрачных детей последующим браком родителей встретили упорное сопротивление последних. Это было связано с той же охраной феодального землевладения, так как узаконение детей расширяло круг потенциальных наследников.

Английское средневековое право знало наследование по завещанию и по закону.

Наследование по завещанию ограничивалось: запрещалось устранять от наследования законных наследников. При этом на наследников возлагалась обязанность материального обеспечения детей, не получивших наследства. Так как суды «общего права» не имели должного инструментария для реализации таких обязательств, соответствующие споры рассматривались в канцлерском суде.

Англия не знала единой системы наследования по закону. Наследование феодальных держаний происходило на основе майората. Остальное имущество уходило жене, детям и церкви. Право первоначального притязания на движимое имущество лица, не оставившего завещательного распоряжения, принадлежало пережившему супругу.

19.5 Уголовное право

Преступления классифицировались на три группы: измена (тризн), тяжкое уголовное преступление (фелония) и проступок (мисдиминор).

Раньше других было выработано понятие «фелония». К этой группе преступлений относились убийство, поджог, изнасилование, разбой, основным наказанием за которые была смертная казнь.

В понятие измены (тризн) входило преступление долга верности королю, совершение преступлений против государственной безопасности (призыв к мятежу, сговор). В XIV в. измена стала разделяться на великую измену (покушение или убийство короля или членов его семьи; изнасилование королевы, дочери короля, жены сына короля; восстание против короля; подделка королевской печати, монеты; ввоз в страну фальшивых денег; убийство канцлера, казначея, королевского судьи) и малую измену (убийство слугой господина, женой мужа, мирянином или клириком прелата). За измену предусматривалась смертная казнь с конфискацией имущества.

Все остальные преступления относились к категории проступков (мисдиминор), наказание за которые не предусматривало смертную казнь.

Существовала и другая классификация, носившая процессуальный характер: преступления разделялись на преследуемые по обвинительному акту и рассматриваемые в суде присяжных.

Цели наказаний на отдельных этапах развития феодального права менялись: от возмещения пострадавшему и его родне причиненного ущерба до предотвращения повторного преступления путем устрашения (вырывание внутренностей из живого тела, выставленного у позорного столба, бичевание кнутом и пр.). Существовали квалифицированные виды смертной казни (сожжение, колесование, четвертование). Крайняя жестокость наказания была связана с религиозно-моралистическим подходом к преступлению, определявшим профессионально-этические позиции судей, которым отводилась главная роль в сохранении правопорядка.

Несоизмеримость тяжести наказания тяжести преступления зачастую заставляла судей или оправдывать заведомых преступников, или, например, оценивать похищенное в заниженном размере. Спасала от жестоких наказаний и «привилегия духовного звания», которая распространялась на всех лиц, имевших право быть посвященными в духовное звание, даже если они в нем и не состояли.

19.6 Судебный процесс

Что касается судебной системы, то с конца XIII в. окончательно утвердилась практика назначения из местных землевладельцев в графствах мировых судей (в каждом графстве назначалось по восемь мировых судей). Имущественный ценз для занятия этой должности составлял 20 фунтов стерлингов годового дохода. Первоначально они обладали полицейскими и судебными полномочиями, но с течением времени стали выполнять наиболее важные функции местного управления вместо шерифов. Они контролировали цены на продукты питания, следили за единством мер и весов, вывозом шерсти, осуществляли надзор за проведением в жизнь законов о рабочих, о еретиках и даже устанавливали размеры заработной платы. В судебную компетенцию мировых судей входило разбирательство уголовных дел, кроме убийств и особо тяжких преступлений. Разбирательства проводились на сессиях, созывавшихся четыре раза в год.

В XIII–XIV вв. выросло количество королевских судов различных рангов, усилилась их специализация. Вместе с тем судебные и административные функции многих учреждений еще не были разделены. Высшими судами «общего права» в Англии в этот период стали Суд королевской скамьи, Суд общих тяжб и Суд казначейства.

Суд казначейства в основном специализировался на рассмотрении финансовых споров, прежде всего касающихся долгов казны и короны. Суд общих тяжб, или «общая скамья», рассматривал большинство частных гражданских исков и был основным судом общего права. Он также осуществлял надзор за местными судами. Из личного Суда короля постепенно сформировался Суд королевской скамьи, заседавший до конца XIV в. только в присутствии короля и его ближайших советников. Он был высшей апелляционной и надзорной инстанцией для всех других судов, но со временем стал лишь апелляционной инстанцией по уголовным делам.

При абсолютизме окончательно оформилась структура и юрисдикция центральных Вестминстерских судов, в том числе Суда справедливости и Высшего суда адмиралтейства. Помимо них были созданы и чрезвычайные суды.

Расширилась практика разъездных судей и присяжных обвинителей. Деятельность разъездных судей, выезжавших на места для рассмотрения дел и контроля над местной администрацией, содействовала становлению единой судебной системы, создавала возможности для более объективного решения дел по сравнению с судами феодалов, где продолжали применяться ордалии и судебные поединки.

При рассмотрении дел на местах разъездные судьи руководствовались не только законодательными актами королей, но и местными обычаями, практикой местных судов. В процессе обобщения судебной практики они вырабатывали единообразные общие нормы права. Так постепенно из практики королевских судов сложились нормы «общего права».

Судебный процесс носил открытый характер. Судебные дела по традиции рассматривались на местах. Существовала как коллективная, так и персональная ответственность. Помимо ордалий обвиняемый мог очиститься от подозрений при помощи клятвы в сочетании с клятвами родственников и соседей, которые удостоверяли искренность показаний обвиняемого. Здесь учитывался социальный статус свидетелей. Так, показания одного слуги господина приравнивались к силе показаний шести простолюдинов.

В судопроизводстве принимали участие священники. В этот период греховное стало отождествляться с преступным. Поэтому в процессе произнесения клятвы перед судом в подтверждение правдивости своих показаний обвинитель и обвиняемый возлагали руку на Евангелие, клялись именем Бога.

В XII–XIV вв. в Англии укрепляется суд присяжных при рассмотрении как уголовных, так и гражданских дел. Процедурным вариантом древнего суда присяжных считался опрос под присягой местных жителей во время составления земельного кадастра. Позднее этот же обряд соблюдался при решении споров о земельном владении между вассалами короля.

Большая (Кларендонская) ассиза 1166 г. устанавливала процедуру судебного расследования, осуществлявшуюся при помощи посредников из местных жителей, обязанных давать показания под клятвой.

Начиная с XIV в. в Англии начало формироваться так называемое право справедливости. В случае, если кто-либо не находил защиты своих нарушенных прав в судах «общего права», он обращался к королю за «милостью» разрешить его дело «по совести». С возрастанием таких дел был учрежден суд канцлера («суд справедливости»).

Судопроизводство осуществлялось канцлером единолично и в письменной форме. Формально он руководствовался не нормами права, а лишь внутренним убеждением. Однако фактически при вынесении решений использовались принципы канонического и римского права. «Право справедливости» дополняло общее право, восполняло его пробелы.

Так же как и на континенте, находящемся под влиянием римского права, в Англии было положено начало самым обычным способам доказательства. Вынесенный судом приговор не считался окончательным, если в нем не аргументировалось, на какой из сторон лежит бремя доказывания и какой способ доказательства нужно

использовать. Задачей судьи был контроль за соблюдением внешней формы аргументации. Защитой применялся выбранный судьей способ доказательства. Можно было также обязать стороны бороться друг с другом самим или через доверенных лиц, и сторона, которая выходила победительницей, считалась выигравшей процесс.

Впоследствии в методы доказывания были внесены изменения. Вместо того чтобы, как раньше, доказывать свою правоту на показательном поединке, ответчик получал разрешение привести несколько соседей. Они вызывались в суд шерифом и должны были под присягой высказать свое мнение, на основе которого судья выносил приговор.

В конце XII в. ведение судебного процесса осуществлялось двумя судами. Сначала так называемый большой суд принимал решения по вопросу обвинения, и если он устанавливал, что ответчик действительно виновен, дело передавалось в малый суд, который во время слушаний должен был вынести решение о защите. Поскольку нормы общего права и права справедливости нередко противоречили друг другу или пересекались, один и тот же конфликт можно было решать в суде по обеим системам.

В XIV в. было учреждено обвинительное жюри судей, которое постепенно стало дополняться жюри приговора. В состав жюри обычно входили представители зажиточных слоев населения. С XVI в. в судебном разбирательстве произошло разграничение функций свидетелей и присяжных: первые, как и полагалось, сообщали известные им факты, вторые постановляли судебный вердикт о виновности или невиновности обвиняемого в суде. Процесс носил открытый характер.



Контрольные вопросы по лекции 19

1. Назовите основные правовые системы феодальной Англии.
2. Каковы характерные черты английского феодального права?
3. Какое место занимает Великая хартия вольностей в правовой истории Англии?
4. Что такое право справедливости?
5. Охарактеризуйте средневековую судебную систему Англии.

Лекция 20

СРЕДНЕВЕКОВОЕ ГОСУДАРСТВО В ГЕРМАНИИ

- 1. Становление и развитие раннефеодального государства в Германии. Священная римская империя германской нации*
- 2. Сословная структура общества*
- 3. Государственный строй*
- 4. Период феодальной раздробленности в Германии*

20.1 Становление и развитие раннефеодального государства в Германии. Священная римская империя германской нации

Германия как единое государство возникла не сразу. После распада империи Карла Великого появилось Тевтонское государство, состоящее из нескольких раннефеодальных образований, герцогств. Положение изменилось к концу X в. Герцогства начали сплачиваться, королевская власть укрепилась и усилилась. Первоначально Германия включала четыре племенных герцогства (Саксонию, Франконию, Швабию, Аллеманию) и Баварию; позднее к ней были присоединены Лотарингия и некоторые французские, итальянские и славянские земли.

Король Оттон I (936–973 гг.), захватив Италию в 962 г., короновался императором и положил начало существованию Священной Римской империи. Священной империя была названа потому, что во главе ее кроме императора стоял папа римский, первосвященник «святого апостольского престола». При этом было сложно выяснить, кто из них обладал реальной властью. Называя империю Римской, создатели как бы подчеркивали ее преемственность от Западной Римской империи, претендуя, таким образом, на положение властителей Европы.

Захватнические притязания папы и императора не соответствовали их реальным возможностям, хотя временами международное влияние империи было весьма значительным. Титул императора должен был оградить его от папских притязаний на верховный суверенитет: если империя признана священной, то ее глава правит по божественному велению.

Впоследствии к названию Священной Римской империи добавились слова «германской нации», что преследовало цель объединения Германии и Италии при господстве Германии¹.

Время становления германского феодального государства можно разделить на два периода: период относительно единого раннефеодального государства (X–XII вв.) и период феодальной раздробленности (XIII — начало XIV в.)².



.....
 В X–XII вв. Германия представляла собой относительно единое государство. Слабое развитие феодализма, внешняя угроза и активная политика централизации первых германских королей способствовали утверждению раннефеодальной монархии, временному усилению королевской власти.

20.2 Сословная структура общества

В период раннефеодального государства в Германии произошел рост крупного феодального землевладения, масса крестьян была вовлечена в личную и поземельную зависимость от феодалов-собственников. Однако по сравнению с другими странами Европы этот процесс протекал сравнительно медленно и неравномерно.

Феодализм в Германии имел ряд особенностей. Община — марка — здесь оказалась более устойчивой, чем у франков, процесс закрепощения крестьян затянулся. Товарно-денежные отношения не сразу разрушили натуральный характер производства: сказалось неравномерное экономическое развитие германских земель.

Слабые экономические связи между отдельными территориями, отсутствие этнической общности делали единство государства относительным.

Население Германии состояло из трех основных групп: феодалов, горожан (бюргеров) и крестьян. В первую входили светские и церковные князья — держатели имперских ленов, герцоги, маркграфы — непосредственные вассалы императора, имевшие земли в его домене, а также «свободные господа», бароны. Их вассалами были рыцари. К господствующему сословию принадлежало и духовенство.

¹ История государства и права зарубежных стран / под ред. С. А. Чибиряева. М., 2002. С. 152.

² Поскольку основной тенденцией развития Германии оставалась тенденция к децентрализации, периодизация ее развития представляет известную сложность. Смена форм феодального государства прослеживается здесь не столько в масштабе всей империи, сколько по отдельным германским княжествам, землям. После образования самостоятельных княжеств (XIII–XIV вв.) Германия вплоть до XIX в. не представляла собой единого государства и сохраняла форму сеньориальной монархии с отдельными элементами сословно-представительной монархии. Различные стадии развития феодального государства могли быть выявлены только в пределах локальных территорий, государств-княжеств. В XIV–XVI вв. в княжествах Германии установились сословно-представительные, а в XVII–XVIII вв. — абсолютные монархии.

Феодалное дворянство и духовенство было разделено по иерархическому принципу на своеобразные ранги, так называемые щиты. Упоминается семь щитов: король, духовные князья (епископы, аббаты), светские князья, их вассалы и т. д. В ранги были включены и «неблагородные» свободные, получившие название «шеффенское сословие»¹. Позднее они превратились в низшую категорию «благородных».

Вторую группу составляли горожане имперских, княжеских и вольных городов. Наибольшую по тому времени автономию имели имперские города.

Третьей группой было крестьянство, которое к XIII в. разделилось на две категории — свободное и несвободное. Часть лично свободных земледельцев за держание участков земли платила подати. Крестьяне делились на тех, кто обрабатывал землю феодалов, и холопов, служивших при дворе господ. Феодалы зачастую заставляли крестьян выкупать себя на волю. Большая же часть крестьян находилась в зависимом положении.



Выводы

Медленные темпы развития феодальных отношений задержали формирование капиталистического уклада, появление единого общегерманского рынка. По этим же причинам преодоление раздробленности германских княжеств затянулось на столетие.

20.3 Государственный строй

Германских королей больше занимали проблемы не внутренней, а внешней политики. Они стремились расширить территорию государства путем агрессии против соседних стран. Все это сказалось на государственном устройстве.

Центральный аппарат в Германии в X–XII вв. сохранял в себе черты дворцово-вотчинной системы управления. Император постоянно разъезжал со своим двором по империи, поддерживая свою власть в различных ее частях. Высшие должностные лица (канцлер, маршал и т. п.) исполняли государственные функции. Их должности постепенно становились наследственными.

При императоре был создан королевский совет, рассматривавший важнейшие государственные дела. Решения по ним часто принимались и на общих съездах феодалов при решающем голосе князей.

С XII в. начался постепенный процесс разложения системы королевской администрации на местах. Прежние королевские чиновники — графы создавали собственные аппараты управления своими владениями, защищенные от вмешательства центральной власти привилегиями и иммунитетами. Таким образом, деятельность центрального и местных аппаратов управления Германии все меньше зави-

¹Шеффены — представители свободного населения, из которых набирались судьи в общинных судах.

села от воли и желания императора и все больше определялась политическими интересами и привилегиями князей.

Отсутствие единства сказывалось и на вооруженных силах. Они подразделялись на имперские и княжеские. Королевское войско состояло из воинов, поставляемых вассалами императора. Их число устанавливалось вассалами, однако условия участия в военных походах определялись обычаем и решениями феодальных съездов.

Германские императоры в своей борьбе с герцогами пытались опереться на церковное землевладение и церковные учреждения. Они ограничивали права герцогов в отношении церкви, частично передавали их функции епископам. Духовные феодалы были подчинены исключительно императорской власти. Верховенство императора в церковных делах обеспечивалось практикой королевской инвеституры (представление духовного сана светской властью). Императору принадлежало право на осуществление высшего суда. Однако императоры зависели от папства, считались с ним и видели в нем угрозу своей власти.

Без учета мнения знати из высших и духовных магнатов император не мог решать сколько-нибудь важные вопросы. Князья, высшее духовенство, используя благоприятные моменты, стремились добиться у пап и императоров новых привилегий. Долгое время при вступлении в должность епископу от главы империи вручались кольцо и посох — символы власти. Однако в соответствии с Вормским конкордатом 1122 г. был восстановлен канонический порядок замещения церковных должностей, предусматривалось строгое разграничение актов духовной и светской инвеституры. Этот акт лишил императора возможности оказывать давление при замещении церковных должностей, фактически аннулировал зависимость духовенства от королевской власти.

Конкордат стал вехой на пути от относительного единства империи к ее территориальной раздробленности. Германия встала на путь политического упадка, начала отставать в своем развитии от соседних государств. Князья подчинили население своей юрисдикции, создали замкнутые территориальные владения. Не встречая сопротивления императора, они сосредоточили в своих руках высшую судебную, административную власть. Малейшая нелояльность императора к князьям могла закончиться его низложением. Императоры были обязаны проходить обряд папской коронации.

20.4 Период феодальной раздробленности в Германии

XIII — начало XIV в. стали периодом феодальной раздробленности. Именно в это время слабость центральной власти проявилась особенно ярко. Даже в собственных владениях германские императоры должны были учитывать позицию папы, их положение зависело от высшей знати. Порой они вынуждены были заискивать даже перед своими вассалами.

Германия окончательно распалась на множество княжеств, герцогств, графств, бароний, рыцарских владений. Особую роль играли города. Крупнейшим союзом вольных городов был Ганзейский, существовавший с XII по XVII в. В период

своего расцвета этот союз включал 160 городов. В Рейнский и Швабский союзы входило около 50 городов.

Управление строилось на принципах дворцово-вотчинной системы. Власть на местах осуществляли герцоги и графы. Со временем они присвоили себе наследственные права. Усиление власти герцогов, графов и епископов влекло децентрализацию Германии.

Одновременно завершалось оформление системы сословий и сословного представительства. Важными особенностями сословной структуры, сформировавшейся в Германии непосредственно из вассально-ленной иерархии, были дробность и отсутствие единства в масштабе всей страны. Существовали имперские князья, имперские рыцари, представители имперских городов, дворяне и духовенство княжеств, горожане княжеских городов.

Высшая власть в Германии наряду с королем (императором) признавалась за коллегией курфюрстов (крупных князей), которые на своих съездах избирали монарха и решали важнейшие общественные дела. Действовали также коллегии графов, представителей имперских городов.

Для решения общеимперских вопросов изредка созывался рейхстаг (съезд). В нем заседали курфюрсты, графы, представители имперских городов, гроссмейстеры рыцарских орденов. Курфюрсты посылали в рейхстаг своих уполномоченных, которые по любому вопросу обязаны были сноситься со своими хозяевами.

Рейхстаг не являлся высшим органом власти. Его компетенция не была точно определена. Император испрашивал его согласие по военным, международным и финансовым вопросам. Рейхстаг обладал правом законодательной инициативы; указы, изданные императором совместно с членами императорского совета, представлялись на утверждение рейхстага. Акты рейхстага, как правило, не обладали обязательной силой и носили скорее характер имперских рекомендаций.

После длительной борьбы германским императорам удалось несколько оттеснить папу от вмешательства в дела империи. В соответствии с Золотой буллой (1356 г.) папы были отстранены от участия в избрании императора. Ватикан от этого потерял немного, так как в избирательную коллегию, помимо четырех курфюрстов-избирателей, входили три высших епископа. Для избрания и низложения императора требовалось простое большинство голосов. Сутью документа было признание полной государственной самостоятельности курфюрстов. В своих владениях они стали обладать суверенной властью, получив право верховного суда, монетную и соляную регалии, право вести частные войны. Городам запрещалось создавать союзы против курфюрстов. Все это закрепило феодальную раздробленность.

Во второй половине XIV–XVII в. рейхстаг предпринял ряд неудачных попыток ввести хотя бы некоторые элементы централизации в политический строй империи, но результата они не имели.

В некоторых княжествах существовали свои двух- или трехпалатные ландтаги, в которые кроме дворянства, духовенства и горожан иногда допускались представители свободного крестьянства.

Князья получили право чеканить свою монету, взимать таможенные пошлины, собирать налоги, иметь свой суд, решения которого обжалованию не подлежали.

Они могли строить крепости и даже издавать свои законы. Императоры не раз подтверждали государственно-правовую самостоятельность князей.

Взимались поборы с городов, в узкокорыстных интересах регламентировалась работа рынков, цеховых организаций, стеснялась деятельность купцов, городам запрещалось иметь свои самоуправляющиеся коммуны, образовывать союзы городов. Все это явилось причиной того, что рост ремесленного производства, городов и торговли не привел к возникновению общегерманских рыночных связей.

Крупные светские и духовные землевладельцы стали превращать свои владения в самостоятельные княжества. Мелкие феодалы становились от них зависимыми.

Слабость центрального аппарата нашла отражение и в принципах создания армии империи. Империя не имела постоянного войска. С XV в. основой имперской и княжеских армий стали отряды наемников. Наемные армии утвердились во всех немецких землях, олицетворяя полную политическую раздробленность.



.....

От классической феодальной раздробленности процесс распада Германии на территориальные княжества отличался следующими особенностями. Это было дробление государства не на вотчины, сеньории с их вассально-иерархической зависимостью и иммунитетами, а на обособленные территориальные образования с полной государственной властью князей.

.....

Именно отдельные «княжеские» государства развивались в Германии по образцу централизованных западноевропейских монархий. В них были созданы профессиональные государственные и судебные учреждения. Княжеские территории нередко делились на графства, которыми управляли лица, назначавшиеся князем (герцогом). Многими городами также управляли назначенные князем должностные лица. В крупных княжествах были учреждены канцелярии, которые разрабатывали проекты нормативных актов. Позднее крупные территории были разделены на несколько десятков административных единиц, которые управлялись одним административным и одним судебным чиновником.

В XVII в. в германских землях установился абсолютизм, который характеризовался тем, что сложился не в рамках империи, а носил «княжеский» характер и отличался при этом господством феодалов над буржуазией.



Выводы

.....

Его установление не привело к централизации. Не существовало единого экономического пространства. На германских землях не возникло ядра, вокруг которого могло бы сложиться прочное, целостное государственное образование. Императорская власть не смогла создать систему центральных имперских учреждений и «вырастить» королевскую бюрократию, сколько-нибудь сравнимую с государственным аппаратом западноевропейских стран. Империя фактически не имела столицы, профессиональной канцелярии, профессионального центрального суда.

.....



.....
Контрольные вопросы по лекции 20
.....

1. Каковы причины медленного становления германской государственности?
2. Охарактеризуйте основные группы населения средневековой Германии.
3. Как избирался правитель Священной Римской империи германской нации?
4. Какую роль в истории государственности Германии сыграли Wormский конкордат 1122 г. и Золотая булла 1356 г.?
5. Дайте характеристику государственного аппарата средневековой Германии.
6. Охарактеризуйте суть «княжеского абсолютизма» в Германии.

Лекция 21

ПРАВО СРЕДНЕВЕКОВОЙ ГЕРМАНИИ

1. *Общая характеристика германского права*
2. *Правовое регулирование имущественных отношений*
3. *Обязательственное право*
4. *Брачно-семейное право и наследование*
5. *Уголовное право*
6. *Судебный процесс*

21.1 Общая характеристика германского права

В Германии не существовало «общегерманского права», а было право территориальных образований и городов.



.....
Германская правовая система отличалась отчетливым обособлением комплекса правовых норм, касающихся высшего феодального сословия. Если в Западной Европе нормы права, регулирующие вассальные отношения, действовали в тесной взаимосвязи с другими нормами феодальной правовой системы, то в Германии традиционным стало деление права на ленное (регулировало отношения между сеньором и вассалом) и земское (право земли, территории).
.....

Действовало также городское и каноническое право. Все эти виды права регулировали одни и те же отношения (земельные, имущественные, семейные) по-разному, в зависимости от сословной принадлежности человека и территории. Установилось так называемое кулачное право, санкционировавшее право на самозащиту потерпевшего, если этого не мог сделать суд.

Особенно активно развивалось земское право — общие для всего свободного населения нормы. Его источниками было в основном правотворчество княжеских «государственных» органов (местные постановления о земском мире), а также решения графских судов. Именно в земском праве получили развитие нормы гражданского, семейного и других «непубличных» отраслей права.

Правовые системы городов возникали как решения, принимавшиеся городским советом в отношении того или иного частного случая. На них основывались частные и официальные нормы — записи традиционного городского права. Постепенно они превратились в официально изданные городские законы.

Особенностью правовой системы Германии была преобладающая роль римского права, которое в 1495 г. было признано основным источником права империи и рецептировано в значительном объеме. Одним из результатов этой рецепции стало создание кодексов уголовного и гражданского права. В судопроизводстве господствовала римская правовая школа. Римское право действовало в качестве «общего права» Германии вплоть до принятия Германского гражданского уложения 1896 г.

В XIII в. были предприняты попытки записей правовых обычаев. Наиболее известной из этих записей стало «Саксонское зеркало». Оно состояло из двух частей. Первая включала в себя нормы земского права, регулирующие гражданские, уголовные, процессуальные и государственно-правовые отношения. По нему свои права в судах отстаивало все свободное население. Правовой статус человека определялся его сословной принадлежностью.

Вторая часть «Саксонского зеркала» содержала нормы ленного права, регулировавшего узкий круг вассально-ленных отношений между «благородными» свободными. Монарх не мог свободно распоряжаться землями-ленами. Право на владение защищалось особыми исками. Отношение вассалитета регулировал обычай. В Зерцале практически не содержалось ссылок на римское, городское или торговое право, имелись лишь редкие упоминания норм канонического права и права других земель.

Данный сборник послужил образцом для другого известного судебника — «Немецкого зеркала», который в свою очередь послужил примером для последующих кодификаций.

«Саксонское зеркало» и другие судебники в определенной степени компенсировали отсутствие государственного законодательства.

21.2 Правовое регулирование имущественных отношений

К основным объектам имущественных отношений, регулировавшихся нормами земского права «Саксонского зеркала», относились сохранявшийся аллод и все виды движимого имущества. Правом собственности на землю обладали не только князья и графы, но и часть свободного крестьянства.

Поземельные отношения в период Средневековья строились в Германии на тех же принципах феодального держания, что и в других западных странах. Однако ленное право характеризовалось определенными особенностями, к которым мож-

но отнести закрепление самостоятельного права «ожидания» лена. Один человек получал право владеть леном, а другой мог получить право претендовать на этот лен в случае смерти законного владельца при отсутствии у него законного наследника. Продолжало действовать правило, запрещавшее вассалу отчуждать полученный лен. Продажа лена, передача его в залог допускались только с согласия господина.

Существовал принцип «обязательного пожалования» императорами наиболее почетных имперских ленов князьям. Это лишало императора права присваивать высвободившиеся лены и присоединять их к своему домену.

Формы зависимого крестьянского держания в Германии были более разнообразны. Лично свободные крестьяне держали землю феодалов на условиях оплаты в денежной или натуральной форме. Это владение могло быть либо пожизненным, либо наследственным.

Одновременно появился такой институт собственности, как собственность с обременением: владелец земли получил возможность свободно отчуждать землю, но всякий новый собственник был обязан уплачивать часть дохода с земли первоначальному собственнику, стоящему в начале цепочки.

21.3 Обязательственное право

Договорные обязательства при отсутствии развитого товарообмена были урегулированы довольно слабо. Однако в «Саксонском зеркале» упоминаются сделки займа, купли-продажи, ссуды, личного найма, хранения. Сделки, связанные с передачей имущества, обычно заключались в суде, чтобы суд удостоверил сам факт их совершения. Все заключительные договоры должны были носить письменную форму. Более подробно регламентировались обязательства из причинения вреда, призванные охранять в основном земельную собственность от потрав, порчи посевов. На обязательственное право Германии оказало влияние римское право.

21.4 Брачно-семейное право и наследование

Заключение брака и взаимоотношения между супругами регулировались каноническим правом. Покупка невесты, согласно древнегерманскому обычаю, была заменена уплатой ее отцу определенной суммы, которая передавалась невесте после заключения брака.

Имущество семьи находилось под управлением мужа. Муж должен был выдать жене и так называемый утренний дар, уже после брачной церемонии. Впоследствии это имущество составляло «вдовью долю».

Германское право следовало традиции, устанавливающей приниженное положение женщины в семье и при наследовании имущества. «Саксонское зеркало» подтверждает принцип полного распоряжения мужем имуществом. Жена без разрешения мужа как своего законного опекуна не могла управлять никаким имуществом. Вместе с тем в семейном имуществе выделялись определенные части, которые учитывались и наследовались отдельно.

В случае развода (разлучения) жена могла пожизненно пользоваться предоставленной ей мужем собственностью и приданым. Дети приобретали права на имущество только с согласия отца или после выделения из семьи.

Принципы наследования были подчинены задаче сохранения земли в руках мужчины и также носили сословный характер. Если по ленному праву лен переходил только к одному сыну, то по земскому праву наследство получали в равных долях все сыновья или другие родственники. Во многих землях дочери имели право только на проживание в родительском доме и получение приданого. К наследованию призывались кровные родственники до седьмой степени родства, причем братьям отдавалось предпочтение перед сестрами.

Земское право предусматривало только наследование по закону. Однако усиление влияния на брачно-семейные отношения канонического права привело к установлению замаскированной формы завещания в виде дарения.

21.5 Уголовное право

В 1532 г. было издано уголовное и уголовно-процессуальное уложение Карла V («Каролина»). Изданная как общеимперский закон, «Каролина» провозглашала верховенство имперского права над правом отдельных земель. Вместе с тем она допускала сохранение для курфюрстов, князей и сословий их преимуществ. Уложение было признано в качестве источника права во всех землях. На основе «Каролины» образовалось общее немецкое уголовное право.

«Каролина» предусматривает довольно многочисленный круг преступлений: государственные (измена, мятеж, нарушение земского мира и др.); против религии (богохульство, колдовство и др.); против личности (убийство, отравление, двоебрачие, нарушение супружеской верности и др.); против собственности (кража, грабеж, поджог и т. д.); преступления против порядка отправления правосудия (лже-свидетельство, лжеприсяга); преступления против порядка торговли (обмер и обвес)¹. «Каролина» выделяет также покушение на преступление, соучастие, неосторожность, необходимую оборону и т. д.

Первоначально систематизированного перечня преступных деяний германское право не предусматривало, а все наказания можно было подразделить на тяжкие (смертная казнь в различных формах), членовредительские и телесные, а также позорящие.

В основу системы наказаний в «Каролине» был положен принцип устрашения. Предусматривались смертная казнь, членовредительские и телесные наказания, позорящие наказания, изгнание из страны, штраф как основное и дополнительное наказание, наказания, сопутствующие тюремным заключениям (терзание раскаленными щипцами, выставление у позорного столба, волочение к месту казни и пр.).

Выделялись смягчающие и отягчающие вину обстоятельства. К исключаяющим вину относились отсутствие умысла, малолетний возраст (до 14 лет), исполнение служебного долга. К отягчающим относились характер причиненного вреда, пре-

¹ Батыр К. И. История государства и права зарубежных стран. М., 2004. С. 197.

ступления против особ высшего положения, повторное совершение преступления (рецидив).

«Каролина», однако, не стала «общегерманским» источником права. За каждым территориальным образованием было сохранено его особое уголовное право. «Каролина» предназначалась для восполнения пробелов местного законодательства.

21.6 Судебный процесс

Судебная система Германии была унаследована от франков. По мере складывания княжеского управления судебная власть императора постепенно ограничивалась в пользу светских и духовных князей, а судебная система приобретала все более сложный и многоступенчатый характер.

Она включала в себя несколько видов судов: сеньориальные, феодальные суды, создававшиеся в поместьях землевладельцев (первоначально землевладельцы имели право судить лишь своих крепостных, затем их юрисдикция распространилась на все население, жившее в их сеньориях); церковные суды, юрисдикция которых распространялась, с одной стороны, на определенные категории людей (духовенство, некоторые категории светских лиц), с другой — на определенный круг дел (дела о завещаниях, браках); городские суды, устройство которых было различным (в отдельных городах суд производился либо городским советом, либо судьей с заседателями). С укреплением княжеской власти образовывались высшие суды в княжествах. Действовал Имперский верховный суд.

Общая формула судопроизводства сводилась к следующему: «правосудие необходимо осуществлять в наибольшем соответствии с правом и справедливостью». Процесс был обвинительным и сочетался с инквизиционным (следственно-розыскным). Судопроизводство было тайным и письменным и включало три последовательные стадии — дознание, общее расследование и специальное рассмотрение.

Дознание состояло в сборе информации о преступлении и преступнике. Общее расследование представляло собой краткий допрос арестованного об обстоятельствах дела. На этой стадии действовал принцип презумпции невиновности. Специальное рассмотрение являлось определяющей стадией процесса и заключалось в подробном допросе обвиняемого и свидетелей и общем сборе доказательств для окончательного изобличения преступников и их сообщников.

Потерпевший или другой истец мог предъявить иск, а обвиняемый — оспорить его и доказать его несостоятельность. Сторонам давалось право представлять документы и свидетельские показания, пользоваться услугами юристов. Если обвинение не подтверждалось, истец должен был «возместить ущерб, бесчестье и оплатить судебные издержки».

Обвинение могло быть выдвинуто и судьей от лица государства. В таких случаях следствие велось по инициативе суда и не было ограничено сроками. Для получения признания применялась пытка. Она проводилась в присутствии судьи, двух заседателей и писца. Свидетельские показания считались полными, если были даны не менее чем двумя свидетелями.

Вину пойманного на месте преступления или невиновность объявившего себя таковым требовалось тем не менее доказать с помощью соответствующих единогласных показаний шести свидетелей.

Во многих случаях требовались и другие доказательства совершения преступления. Если такие доказательства имелись, они не могли быть опровергнуты присягой. Если же их не было, право считало необходимым оправдать обвиняемого, даже несмотря на показания свидетелей. Запрещался самосуд, вводились более мягкие правила доказывания в отношении женщин (она могла освободиться от ответственности, принеся присягу о своей невинности).

Окончательное осуждение производилось только на основании общего признания обвиняемого. Завершалось судебное заседание оглашением приговора и приведением его в исполнение.



Контрольные вопросы по лекции 21

1. Какова роль «Саксонского зеркала» в становлении судебной системы Германии?
2. Какова роль Уложения Карла V («Каролина») в становлении немецкого уголовного права?
3. В чем своеобразие рецепции римского права в средневековой Германии?
4. Что такое городское право и как оно возникло?
5. Охарактеризуйте систему судостроительства средневековой Германии.
6. Как осуществлялось судопроизводство в феодальных судах Германии?

Лекция 22

АРАБСКИЙ ХАЛИФАТ

- 1. Возникновение централизованной теократической монархии*
- 2. Государственный строй Арабского халифата*

22.1 Возникновение централизованной теократической монархии

Арабские племена кочевников и земледельцев населяли территорию Аравийского полуострова с глубокой древности. Кочевники-бедуины делились на множество племен и родов. Племя сообща владело пастбищами, но сами стада принадлежали отдельным семьям. Кочевники, торговцы, земледельцы объединялись по семейно в большие кланы, кланы — в племена. Главами племен считались старейшины — сеиды (шейхи). Они были и верховными судьями, и военными вождями, и общими руководителями собраний кланов. Они руководили воинами во время набегов, выбирали места для кочевья, судили родичей. Существовали и собрания старейшин — меджлисы.

Большая часть Аравийского полуострова представляла собой пустыню. Отдельные очаги земледелия и животноводства могли существовать лишь возле немногочисленных оазисов. Из-за лучших пастбищ часто происходили столкновения между племенами. Борьба шла за контроль над источниками воды. Целью войн был также захват женщин, рабов и скота.

Ожесточенные схватки вызывал и обычай кровной мести: за убийство или оскорбление родича мстил весь род. Каждое племя поклонялось своим божествам, что еще более усиливало рознь среди арабов.

Знатные бедуины владели большими стадами скота. На вождей и их близких родственников работали рабы из пленников: рыли в оазисах колодцы и каналы для

орошения полей, в степях пасли стада. В каждом племени было много бедняков, вынужденных работать на своих богатых родичей.

К началу VII в. родовой строй у арабов пришел в упадок. Происходил процесс объединения племен, ускорившийся перед лицом противостояния внешней угрозе. В конце VI в. Иран захватил южную часть Аравии, а позднее север полуострова подпал под влияние Византии. Знать стремилась объединить арабские племена, чтобы укрепить свою власть над бедняками и начать завоевания соседних стран.



.....
 Объединению арабов способствовала новая религия — ислам (в переводе с арабского — «предание себя Богу»). Ее основателем стал житель Мекки Мухаммед (в Европе его называли Магомет)¹, считавшийся посланником Бога, его пророком.

Он призывал арабов прекратить вражду и объединиться, приняв одну веру. Все, кто принимал новую религию, называли себя мусульманами, т. е. покорными Богу.

Ислам предписывал верующим без рассуждения подчиняться властям, которые будто бы поставлены на землю Богом («Повинуйтесь Аллаху и повинуйтесь посланнику и обладателям власти среди вас»). Тем самым ислам сдерживал социальный протест против правящих режимов, являлся его опорой.

Мухаммед утверждал, что исламское учение не противоречит двум уже распространенным ранее религиям — иудаизму и христианству, но только подтверждает и уточняет их.

В 622 г. Мухаммед со своими сторонниками переместился в Медину. Этот момент стал считаться началом создания исламского государства и отправной точкой мусульманского календаря.

Около 630 г. большинство арабских племен приняло ислам и признало власть Мухаммеда. Сопротивление непокорных было подавлено посланными против них отрядами. Мекка, родной город Мухаммеда, превратилась в центр мусульманской религии, «священный город» мусульман. Ко времени своей смерти в 632 г. Мухаммед был общепризнанным среди арабов пророком, которому подчинялась значительная часть Аравии.

Смерть Мухаммеда поставила вопрос о его преемниках на посту верховного главы мусульман. К этому времени его ближайшие родственники и сподвижники консолидировались в привилегированную группу. Из ее среды и стали выбирать новых вождей мусульман — халифов («заместителей» пророка), а государство стало называться Арабским халифатом.

При первых халифах отряды арабов вышли за пределы Аравийского полуострова. В короткий срок арабы захватили богатейшие византийские провинции — Сирию и Египет — и завоевали огромное Иранское царство. Арабское войско несколько раз осаждало Константинополь, но взять его не смогло.

¹Пророк Мухаммед (570–632 гг.) по преданию рано остался сиротой, сопровождал в путешествиях торговые караваны, позднее стал купцом. Около 610 г. Мухаммеду стали являться видения, а позже он стал слышать речения Аллаха, которые впоследствии были записаны и составили Коран — священную книгу.

В начале VIII в. арабы покорили Северную Африку. В 711 г. они переправились через Гибралтарский пролив на Пиренейский полуостров, где находилось ослабевшее государство вестготов. За несколько лет арабы завоевали почти всю Испанию. Затем арабская конница перешла через Пиренеи и напала на Королевство франков. Но в жестоком бою у города Пуатье в 732 г. франки нанесли арабам поражение и отбросили их на юг.

На востоке арабы встретили упорное сопротивление народов Закавказья и Средней Азии. Походы в эти страны долго не приносили успеха завоевателям. Но затем многие местные феодалы перешли на сторону арабов и помогли им в борьбе против своих народов. Продвигаясь дальше на восток, арабы проникли в Северо-Западную Индию.

За столетие после смерти Мухаммеда его последователи создали самую обширную из всех известных империй, простиравшуюся от Атлантики на Западе до границ Индии и Китая на Востоке.



.....

В Арабском халифате не сложился особый сословный строй с присущей ему иерархией неравноправных сословно-корпоративных групп. По мусульманскому праву юридическое положение лица определялось его вероисповеданием. Полноправным личным статусом по шариату обладали только мусульмане. Лица, исповедовавшие христианство или иудаизм (так называемые зиммии), находились в приниженном положении. Нормы шариата применялись к ним лишь в тех случаях, когда они заключали сделки с мусульманами или совершали преступления.

.....

Не все жители захваченных государств приняли ислам. Однако насильно в свою веру завоеватели не обращали. Иноверцы получили не только защиту, но и свободу вероисповедания. Тем не менее как «неверным» им запрещалось иметь оружие, они не могли вступать в браки с мусульманами, должны были носить отличающую их одежду, уплачивать поземельный налог и подушную подать.

Рабы не признавались субъектами права, но могли с согласия своих хозяев вести торговые операции и приобретать имущество. Вместе с тем отпуск рабов-мусульман на волю рассматривался как богоугодное дело. Характерной чертой правового статуса личности по шариату также являлось неравенство мужчины и женщины.

Сами арабы обычно держались обособленно от покоренных народов, предпочитая жить в военных лагерях. Слой феодалов — рыцарей, схожего с западноевропейским, в исламских странах не сложилось.

Только после 750 г. большая часть покоренных народов стала переходить в ислам. Постепенно он распространялся и за пределы империи.

22.2 Государственный строй Арабского халифата



Арабский халифат можно было назвать достаточно централизованным государством. Этому во многом способствовала концентрация в руках главы государства значительной части земельного фонда страны. Высшая власть — духовная (имапат) и светская (эмират) — находилась в руках халифа. Арабское государство приобрело формы централизованной теократической монархии. Власть халифа в принципе признавалась неограниченной. В действительности же он должен был считаться с крупнейшими феодалами страны, которые нередко организовывали дворцовые перевороты, свергали неугодных им правителей.

Высшие чиновники назначались халифом и были непосредственно перед ним ответственны. Среди них первое место принадлежало визирю (или визирю). Опираясь на поддержку знати, визири постепенно сосредоточили в своих руках управление страной.

Визири могли быть двух типов: с широкой властью или с ограниченными полномочиями, т. е. только исполняющие приказания халифа. В раннем халифате обычно практиковалось назначение визиря с ограниченной властью. К числу важных чиновников при дворе относились также начальник личной охраны халифа, заведующий полицией и особый чиновник, осуществлявший надзор за другими должностными лицами.

Центральными органами государственного управления являлись следующие ведомства (диваны): диван-ал-джунд, ведавший оснащением и вооружением войска; диван-ал-харадж, контролировавший деятельность центральных финансовых органов, занятых учетом налоговых и иных поступлений в казну; диван-ал-барид, управлявший дорогами и почтой, руководивший также строительством дорог, колледцев и т. д. Это ведомство осуществляло и тайное наблюдение за деятельностью и политическим настроением местных властей и населения.

Важную роль играла арабская армия. Вначале она представляла собой племенное ополчение. Однако необходимость ее укрепления и централизации вызвала ряд военных реформ конца VII — середины VIII в. Арабская армия стала состоять из двух основных частей: постоянного войска и добровольцев. Наемничество в это время почти не практиковалось. В постоянном войске особое место занимали привилегированные воины-мусульмане. Основным родом войск была легкая конница. Арабская армия в основном пополнялась за счет ополченцев.

Территория халифата делилась на провинции, обычно создававшиеся в границах покоренных государств или областей. Управляли ими, как правило, военные наместники — эмиры, ответственные только перед халифом. Эмиры осуществляли административно-финансовое управление, возглавляли местные административные аппараты, в их ведении находились вооруженные силы. Полицейскую службу несли специальные отряды наемников.

Система местных органов власти на протяжении VII–VIII вв. претерпевала значительные изменения. Вначале система местного чиновничьего аппарата в покоренных странах сохранялась, так же как и старые методы управления. По мере упрочения власти правителей халифата произошло упорядочение местной администрации. Мелкие административные подразделения (города, селения) управлялись должностными лицами различных рангов. Нередко эти функции возлагались на руководителей местных мусульманских религиозных общин — шейхов.

Огромный Арабский халифат был непрочным государством. Состоящая из разнородных частей, средневековая империя, несмотря на объединяющую ее религию и авторитарно-теократические формы осуществления власти, не смогла долгое время существовать как единое централизованное государство. Начиная с IX в. в государственном строе халифата произошли значительные изменения.

Во-первых, произошло фактическое ограничение светской власти халифа. К началу IX в. страной фактически стали управлять визири. Не отчитываясь перед халифом, визирь мог самостоятельно назначать высших государственных чиновников.

Во-вторых, в государственном механизме халифата возросла роль армии и ее влияние на политическую жизнь. Военачальники расправлялись с неугодными халифами и возводили на престол своих ставленников.

В-третьих, усилились сепаратистские тенденции в провинциях. Власть эмиров, а также местных племенных вождей становилась все более независимой от центра, фактически наследственной. Стали возникать целые династии эмиров. Укреплению их власти способствовало и то, что сами халифы предоставляли эмирам огромные права для подавления восстаний покоренных народов.

Раскол халифата на отдельные независимые государства (эмираты и султанаты) стал вопросом времени. Во второй половине VIII в. от него отделился Кордовский эмират в Испании. Затем наступила очередь Туниса и Марокко. В середине IX в. отделился Египет. Халиф сохранил власть над частью Месопотамии и Аравии. Впоследствии эти земли были захвачены татаро-монголами и турками.



Контрольные вопросы по лекции 22

1. Охарактеризуйте природные условия Аравийского полуострова. Как его климат повлиял на процесс образования единой государственности?
2. Какие факторы сыграли основную роль в создании единого арабского государства?
3. Какое влияние оказал ислам на исторический путь арабских племен?
4. Охарактеризуйте общественный строй Арабского халифата.
5. Какова была форма правления и территориального устройства Арабского халифата?
6. Назовите основные органы государственного управления Арабского халифата.
7. Какие факторы обеспечили относительное единство Арабского халифата? Почему тем не менее халифат довольно быстро распался?
8. Расскажите о возникновении ислама. Какую роль он сыграл в складывании арабского государства?

Лекция 23

МУСУЛЬМАНСКОЕ ПРАВО

1. *Общая характеристика мусульманского права. Источники права*
2. *Правовое регулирование имущественных отношений*
3. *Обязательственное право*
4. *Брачно-семейное право и наследование*
5. *Уголовное право*
6. *Судебный процесс*

23.1 Общая характеристика мусульманского права. Источники права

Мусульманское право — цивилизационный феномен. В нем соединены два начала: религиозное (ислам), иррациональное, и светское, рациональное. Эта правовая система, которая со временем приобрела мировое значение, возникла и оформилась в рамках Арабского халифата. Процесс ее развития был тесно связан с эволюцией арабской государственности.



.....
Источники мусульманского права (шариата) были весьма разнообразны. Важнейшим из них считается Коран. Он состоит из 114 глав (сур), расчлененных на 6219 стихов (аятов). Большая часть этих стихов имеет мифологический характер. Предписания, относящиеся к правилам поведения мусульман, содержат лишь 500 стихов, при этом не более чем 80 из них можно рассматривать как собственно правовые, остальные касаются религиозного поведения и обязанностей.
.....

Большая часть положений Корана носит казуальный характер и представляет собой конкретные толкования. Но многие установления имеют неопределенный смысл и могут приобретать разный вид в зависимости от того, какое содержание в них вкладывается.

Нормы Корана — это писаное право, которое регулирует отношения между человеком и Богом, между людьми, между людьми и государством. Предписания носят характер религиозно-моральных направляющих установок.

Еще одним ведущим источником мусульманского права является Сунна («священное предание»), включавшая в себя предания (хадисы) о поступках и изречениях Мухаммеда, изложенные его сподвижниками. В хадисах также представлены различные правовые воззрения, отражающие развитие социально-политических отношений в арабском государстве. Значительная часть сунны содержит предписания, касающиеся брачно-семейного, наследственного и судебного права.



.....

Следующим источником мусульманского права является Иджма — решения, вынесенные авторитетными мусульманскими правоведомии по вопросам, не затронутым в Коране и Сунне, и впоследствии получившие признание выдающихся правоведов-теологов. Это общее мнение теологов, которое включает в себя акты первых четырех праведных халифов, принятых после консультации с теологами.

К источникам мусульманского права относятся также фикх (правовая наука, доктрина), кияс (умозаключение по аналогии, правовой прецедент), фетва (письменные заключения высших религиозных авторитетов по решениям светских властей относительно отдельных вопросов общественной жизни, принимаемые авторитетными теологами и являющиеся для остальных мусульман обязательными) и адат (мусульманский обычай).

.....

В дальнейшем по мере распространения ислама появились другие источники права — указы и распоряжения халифов, местные обычаи, не противоречащие исламу.

Исключительно важную роль в становлении мусульманского права сыграла деятельность Мухаммеда и первых четырех так называемых праведных халифов¹, при которых путем толкования заповедей, высказываний и поступков пророка были составлены священные книги мусульман — Коран и Сунна.

Мусульманское право изначально исходило из того, что деятельность людей в конечном счете определяется «божественным откровением», но это не исключает возможности человека самому выбирать и находить должную направленность своих поступков. Соответственно, отказ от надлежащего поведения рассматривается не только как юридическое нарушение, но и как религиозный грех, влекущий высшее возмездие.

¹ Особую известность и авторитет в мусульманском мире приобрели Абу Ханифа ибн Сабит, получивший титул «великого учителя» (умер в 767 г.), Малик ибн Анас (умер в 795 г.), Мухаммед ибн Идрис Шафии (умер в 820 г.), Ахмед ибн Ханбаль (умер в 855 г.).

Особенностью мусульманского права является то, что оно ориентировано на человека. В нем в своеобразной форме реализуется идея равенства: все люди — рабы Аллаха, и никого более. Рожденные мусульманами и сохранившие веру на протяжении всей жизни, умирают также мусульманами. При этом все взрослые мужчины мусульмане равны перед Аллахом и законом.

Ислам жестко регламентировал основы повседневной жизни. Каждый шаг правоверного мусульманина должен был соответствовать требованиям Корана. Их нарушение рассматривалось не только как грех перед Богом, но и как наказуемое преступление. Действия каждого лица определялись как строго обязательные, желательные, разрешаемые, нежелательные, но ненаказуемые, запрещенные и строго наказуемые.

Для шариата, особенно на первых этапах его развития, было характерно внимание не к правам мусульманина, а к его обязанностям по отношению к Аллаху. Нормы, содержавшие такие обязанности, определяли всю жизнь правоверного мусульманина. Лишь в той мере, в какой мусульманин соблюдал свой религиозный долг, следуя велениям ислама, он получал право на предусмотренные шариатом притязания и на юридические возможности. Поэтому мусульманские правоведы разрабатывали не столько вопросы о правоспособности, сколько о дееспособности лица. Гражданская дееспособность рассматривалась в качестве необходимого условия для приобретения имущественных прав. В полном объеме дееспособностью наделялись лица, достигшие совершеннолетия и находившиеся в здравом рассудке. Было известно также понятие ограниченной дееспособности для малолетних, слабоумных и т. д.



Выводы

В системе мусульманского права правовые и этические нормы не отделялись друг от друга, составляя единое целое. При этом шариат требует скорее уважения буквы, чем духа закона, внешние обстоятельства имеют большее значение, нежели мотивы действия. Отсюда проистекают два различных следствия — правовой формализм и широкая свобода усмотрения.

23.2 Правовое регулирование имущественных отношений

Важное место в мусульманской правовой доктрине занимали нормы, регламентирующие имущественные отношения. Прежде всего, было закреплено представление об имуществе как объекте вещных прав. Особую категорию составляли вещи, которые не могли или не должны были находиться в собственности мусульманина: воздух, море, пустыня, мечети и т. п. Не признавалась собственность мусульман и на так называемые нечистые вещи: вино, свинину, книги, противоречащие положениям ислама, и т. д. Нередко в ходе арабских завоевательных походов эти вещи подвергались уничтожению. Мусульманскому праву было известно

также деление вещей на движимые и недвижимые, заменимые и незаменимые, характеризующиеся индивидуальными признаками и не имеющие таковых и т. д.

Большое внимание мусульманские правоведы уделяли классификации земельной собственности. В особые группы выделялись земли, принадлежащие частным лицам, брошенные земли, земли, непригодные для обработки, и т. п.

Землевладельцу разрешалось при этом сдавать землю непосредственному производителю — крестьянину. Со второй половины VIII в. появилось условное землевладение, схожее с западноевропейским бенефицием. Было положено начало формированию основных правовых земельных статусов — хиджаза (земель, где по преданию жил Мухаммед и для которых был установлен особый правовой режим), вакуфа (земель, переданных мечетям, мусульманским школам и другим организациям на религиозные и благотворительные цели, освобождавшихся от налогов и считавшихся неотчуждаемыми), мулька (земель, которые по характеру правомочий их держателей могут быть отождествлены с частнособственническими), икты (временных пожалований земли вместе с проживавшим на ней населением за службу).

Отношения собственности тщательно регламентировались нормами шариата. Праву частной собственности приписывалось божественное происхождение, оно рассматривалось как постоянное и неограниченное, а собственник имел абсолютную свободу распоряжения своим имуществом.

23.3 Обязательственное право

Система обязательств мусульманского права отличалась большой разработанностью. Обязательства из договоров распадались на две группы. К первой группе договоров, связанной с передачей вещи, относились договоры мены, займа, найма имущества, купли-продажи, ко второй группе — договоры товарищества, поклажи, поручения.

Детальную разработку получил договор купли-продажи. Его заключение допускалось в основном в отношении реально существующих вещей. В случае обнаружения скрытых недостатков купленных вещей покупатель мог расторгнуть договор. Своеобразие мусульманского права выражалось в норме, согласно которой риск случайной гибели вещи лежал на продавце, а также в сравнительно облегченном порядке расторжения договора.

Большое внимание в мусульманском праве уделялось отношениям имущественного найма, прежде всего аренды земли. Было известно несколько видов найма, причем первостепенное внимание уделялось вопросам взимания арендной платы в пользу собственника.

Распространение в арабском обществе получили договоры товарищества. Эта правовая форма использовалась для совместного орошения земли, снаряжения торговых караванов.

Положения формировавшегося договорного права определяли ряд важных принципов: запрещение обращать должников в рабство, осуждение ростовщичества.

Обязательства делились на возмездные и безвозмездные, двусторонние и односторонние, срочные и бессрочные.

Условия договора могли быть выражены в любом виде: в документе или устно. Договоры считались незыблемыми. Обязанность их соблюдать рассматривалась в Коране как священная. Недействительными считались договоры, заключенные с безнравственными целями с использованием «нечистых» или изъятых из оборота вещей.

23.4 Брачно-семейное право и наследование

Особое внимание мусульманская религия и шариат уделяли регулированию брачно-семейных отношений. Безбрачие рассматривалось как нежелательное состояние, а брак считался религиозной обязанностью мусульманина. Формально для брака требовалось согласие сторон. Но поскольку считалось, что волю невесты вправе выразить ее родители, брачный договор часто превращался в замаскированную форму продажи девушки. Фактически вопрос о замужестве дочери решал отец. Так как, согласно преданию, Мухаммед женился на Айше, когда ей исполнилось девять лет, этот возраст был признан достаточным для вступления в брак женщин¹. Допускался временный брак, заключенный на определенный срок. Мусульманину разрешалось жениться на женщинах, исповедующих другую религию. Женщине-мусульманке было запрещено выходить замуж за иноверца.

Брачный документ составлялся кадием (судьей) и удостоверялся не менее чем двумя свидетелями мужского пола. Препятствием к браку считалось кровное родство или свойство брачующихся, идолопоклонство.

За мусульманином признавалось право иметь до четырех жен, а также наложниц из числа рабынь. Жена имела право на содержание, на отдельное помещение, на выделяемое мужем имущество. Она не участвовала в расходах по дому, которые лежали на муже, и должна была заниматься домашним хозяйством и воспитанием детей.

Муж считался главой семьи. Для него существовала свобода развода, он мог подвергать жену телесным наказаниям. Жена могла требовать развод только через суд и только в случае, если муж не исполнял своих обязанностей (не давал жене содержания, имел физические недостатки, не состоял с ней в супружеских отношениях) или если он жестоко обращался с ней. Развод мог иметь место в случаях взаимного проклятия (лиана). Оно произносилось мужем перед судьей, когда он считал, что родившийся у жены ребенок являлся результатом нарушения ею супружеской верности, но был не в состоянии этого доказать. Жена, со своей стороны, могла клятвой отрицать данное заявление. Брак по причине лиана расторгался окончательно (при разводе по другим основаниям брак мог быть заключен вторично).

Шариат знал несколько видов разводов, различавшихся как по процедуре, так и по их юридическим последствиям. Так, был возможен временный развод, предусматривавший своеобразный испытательный срок. Хотя поводы для развода были точно определены (например, отступничество от ислама и т. д.), муж мог развестись с женой и без объяснения причин, в упрощенной форме (талак), произнеся фразу: «Ты отлучена». При разводе муж должен был выдать жене часть имущества.

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 1. С. 618.

Существовала возможность развода по инициативе жены, когда она по договоренности с мужем предоставляла ему определенное вознаграждение (ивад).

Шариат знал наследование по закону и завещанию. Завещание не могло затрагивать более 1/3 имущества завещателя, его составление требовало присутствия двух свидетелей. Правами наследников по закону пользовались многие родственники умершего (дети, внуки, отец, мать, родные братья и сестры, дедушки и бабушки, супруги и др.). Шариат устанавливал очередность наследования. Из круга наследников исключались рабы, лица, хотя бы и неумышленно, причинившие смерть наследодателю, вероотступники, разведенные супруги. Наследственная доля женщин была вдвое меньше доли мужчин.

Из имущества умершего прежде всего покрывались расходы, связанные с его погребением, затем выплачивались все его долги. Наследованию подлежали только имущественные права умершего, а не обязанности, которые не могли переходить наследникам.

23.5 Уголовное право

Вопросы уголовного права в шариате были разработаны слабо. Отсутствовало общее понятие преступления, слабо были разработаны такие институты, как покушение, соучастие, смягчающие и отягчающие вину обстоятельства и т. п. Все преступления подразделялись на три группы.

В первую были включены преступления, направленные против основ религии и государства, за которые следовали точно определенные наказания — хадд. К ним относились прежде всего вероотступничество и богохульство, наказывавшиеся смертной казнью. Смертной казнью наказывались также все выступления против государственной власти. К этой же группе преступлений, объявлявшихся тяжким грехом, относились кражи, употребление спиртных напитков, прелюбодеяние, а также ложное обвинение в прелюбодеянии.

Вторая группа объединяла преступления против отдельных лиц. Наиболее детально были разработаны нормы, посвященные умышленному убийству, за которое предусматривались альтернативные наказания. Родственникам убитого предлагалось выбрать одно из трех: смертную казнь, прощение убийцы, принятие выкупа за кровь (дийа). Размеры выкупа обычно приравнивались к стоимости 100 верблюдов. Учитывалась субъективная сторона преступления. Лицо, совершившее неумышленное убийство, выплачивало выкуп и несло религиозное искупление.

За другие преступления данной группы, в частности за телесные повреждения, возникала ответственность, основанная на принципе талиона, закрепленном в Коране.

В третью группу входили правонарушения, включая и преступления, наказания за которые не были строго установлены и могли быть выбраны судом (тазир).

Наказывались в судебном порядке такие действия, как неуплата закята (обязательный ежегодный налог в пользу бедных), несоблюдение поста, нанесение легких телесных повреждений, оскорбления, хулиганство, обвешивание и мошенничество, взяточничество, растрата государственных средств, азартные игры.

Предусматривались типичные для Средневековья жестокие и устрашающие наказания. Так, смертная казнь, назначавшаяся за совершение целого ряда пре-

ступлений, обычно совершалась публично (путем повешения или четвертования), тело казненного выставлялось на всеобщее поругание. Применялись утопление и закапывание заживо. Широко использовались также членовредительские и телесные наказания — отсечение пальцев, рук и ног, бичевание, битье камнями и т. п. Как мера наказания использовалось и тюремное заключение. Могло назначаться пожизненное заточение. Лишение свободы выражалось и в домашнем заключении или в помещении в мечеть. Право знало имущественные санкции (конфискации, штрафы и т. п.), позорящие наказания (бритье бороды, лишение права носить чалму и т. д.), ссылку.

23.6 Судебный процесс

Судебные функции в халифате были отделены от административных. Верховным судьей считался глава государства — халиф. Управители отдельных областей лично рассматривали судебные дела.

Впоследствии право вершить суд делегировалось знатокам шариата, составившим вскоре влиятельную группу профессиональных судей — кадиев.

Правомочия кадиев были обширны. Они рассматривали на местах судебные дела всех категорий, наблюдали за исполнением судебных решений, осуществляли надзор за местами заключения, удостоверяли завещания, распределяли наследство, проверяли законность землепользования.

Мусульманские (шариатские) суды рассматривали все дела (гражданские и уголовные), но только в том случае, где обеими сторонами являлись мусульмане. Они были вправе назначать все виды наказаний. Роль высшего судьи принадлежала имаму (религиозному наследнику пророка Мухаммеда).

Кроме духовного суда кадиев в халифате существовали и светские суды. В них чаще всего рассматривались уголовные дела. Назначал светских судей визирь. В светском суде можно было обжаловать решение суда кадиев. Высшей инстанцией светской юстиции считался придворный суд. Нередко суд творили визири, управляющие дворца. Светский суд был менее связан рамками Корана и традиций. В основном он руководствовался нормами местного права.

Основными чертами судопроизводства были непрерывность судебного процесса, единоличное решение судебных споров. Дела рассматривались публично (обычно в мечетях). Процесс проводился в устной форме, как правило, он носил обвинительный характер. Дела возбуждались не от имени государственных органов, а заинтересованными лицами (за исключением преступлений, направленных против государственной власти). Процессуальных различий между рассмотрением уголовных и гражданских дел практически не было.

Мусульманское право не содержало каких-либо общих процессуальных правил. В разбирательстве гражданских споров могли принимать участие представители сторон. Стороны должны были сами вести дело, не прибегая к помощи адвокатов. Было возможно заключение мировых сделок.

Дело должно было решаться на одном заседании и не могло откладываться на следующий день. Судебный процесс превращался в своеобразное состязание сторон, где, естественно, богатые и бедные были в неравном положении. Судья

обладал большой свободой усмотрения, что давало ему возможность руководствоваться личными симпатиями и предпочтениями.

Особенностью процессуального права шариата было то, что судебное решение не считалось окончательным и бесповоротным. Исключение составляли случаи, когда сам халиф или его уполномоченные изменяли судебские решения. При обнаружении новых фактов допускался пересмотр вынесенного решения. Судья мог пересматривать собственное решение. При оценке доказательств в суде господствовал формализм. Так, достаточным доказательством по делу считались показания двух достойных доверия свидетелей-мусульман. Показания женщин рассматривались как «половинные» доказательства.

При отсутствии достоверных или убедительных доказательств применялась клятва, которую обычно должен был произносить ответчик или обвиняемый. Клятва со ссылкой на Аллаха принималась в судебном процессе как веское доказательство. Она освобождала обвиняемого от ответственности или смягчала наказание. Признание обвиняемого рассматривалось в качестве доказательства, достаточного для вынесения решения суда.



Контрольные вопросы по лекции 23

1. Перечислите основные источники мусульманского права в порядке их возникновения и официального признания.
2. Охарактеризуйте право собственности и обязательственное право по мусульманскому праву.
3. В чем своеобразие брачно-семейных отношений по мусульманскому праву?
4. Назовите основные виды правонарушений и юридической ответственности в мусульманском праве.
5. Охарактеризуйте основные черты мусульманского судопроизводства.

Лекция 24

СРЕДНЕВЕКОВОЕ ГОСУДАРСТВО КИТАЯ

1. *Китай в эпоху правления династии Цзинь*
2. *Династия Суй*
3. *Танская империя*
4. *Династия Сун*
5. *Завоевание Китая монголами. Династия Юань*
6. *Династия Мин*

24.1 Китай в эпоху правления династии Цзинь

Стойкая многоукладность экономики, незавершенность процессов образования классов, сохранение пережитков патриархально-родовых и рабовладельческих отношений, неравномерность хозяйственного и социального развития различных районов обширной территории затрудняют точное выделение того временного рубежа, которым можно датировать начало средневековой истории Китая.



.....
При периодизации истории государственности средневекового Китая необходимо учитывать смены царствующих династий и становление крупных империй.
.....

Государство испытывало на себе влияние частых в то время народных восстаний, которые приводили к тем или иным изменениям в государственных и правовых институтах¹.

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 1. С. 515.

В средневековом Китае получили дальнейшее развитие черты восточной деспотии, которые ярко проявились еще в Древнем Китае.

По преобладающему среди историков мнению, начало средневековой эпохи в Китае было связано с гибелью империи Хань и наступлением периода Троецарствия. Распад Ханьской империи в III в. в результате концентрации земли в руках частных собственников и мощных народных движений II–III вв. привел к столетней внутренней смуте. Восстановить государственное единство Китая удалось самому сильному из трех царств — Вэйскому. В 265 г. установилось правление династии Цзинь. Так началась эпоха Цзиньской империи (с 265 г.).

В эти годы в Китае окончательно утвердились и стали господствующими феодальные отношения. Укрепила свое положение крупная феодальная собственность на землю, получила развитие система надельного землевладения на государственных землях. Еще в Древнем Китае складывалось крупное частное землевладение, основанное на различных формах эксплуатации не потерявших свободы малоземельных и безземельных крестьян. Широкое развитие приобрела и эксплуатация податного крестьянства государством путем взимания ренты-налога.

Традиционные основы системы высших и местных органов управления укрепились и совершенствовались в это время главным образом за счет определенного разделения функций отдельных органов управления: общеадминистративных, контрольно-надзорных, судебных и военно-командных. Те или иные звенья этой системы подвергались перестройке, менялись их полномочия и названия в связи с изменением задач, стоящих перед государством.

Местные правители вели междоусобную борьбу, которая крайне ослабила силы империи. Это дало возможность кочевникам, жившим на северо-восточных и северо-западных границах Китая, усилить натиск. Наиболее сильными из племен кочевников были гунны: они образовали в Северном Китае свое государство.

Большая часть цзиньской знати бежала на юг, за реку Янцзы, бывшую непреодолимым рубежом для конницы кочевников. В этом регионе династия Цзинь сохраняла власть до 420 г. На отдельных территориях Китая попеременно устанавливалось господство тех или иных династий.

24.2 Династия Суй

Первая попытка объединения Китая была связана с династией Суй, которая подчинила себе Северный и Южный Китай. Объединение разрозненных мелких непрочных царств в единую империю было вызвано необходимостью прекратить внутренние войны, а также содержать крупную ирригационную сеть, которая требовала наличия единой централизованной власти.

В период правления династии Суй стала восстанавливаться разрушенная экономика государства, расширилась площадь посевов, выросла численность населения; отстраивались города, оживилась торговля. Был прорыт канал, соединивший реки Хуанхэ и Янцзы, велись работы по ремонту Великой китайской стены и строительству дорог. Крупные затраты, необходимость противостояния кочевникам, народные восстания требовали от империи больших усилий и истощали ее силы.

24.3 Танская империя

В начале VII в. в Китае установилось правление новой династии Тан, правление которой длилось около 300 лет. В этот период было создано сильное централизованное государство.

Танские императоры пытались расширить фонд государственных земель и увеличить число крестьян — подданных государства. Все города Китая строились на государственной земле; в них жили влиятельные сановники и феодалы, чиновники, купцы, монахи и ремесленники. Порядок в городах обеспечивали специальные конные отряды.

В китайском обществе сложилась строгая иерархия¹, особенностью которой было то, что все считались вассалами императора. Представители знати и чиновники делились на многочисленные группы и ранги. Каждому рангу назначалась определенная оплата в виде земельного владения или жалованья. Каждая социальная группа вела присущий только ей образ жизни, имела свое материальное обеспечение, правила поведения, особую одежду, украшения и жилища.

Высшую группу господствующего класса феодалов составляла наследственная аристократия, среди которой тоже не было равенства, так как знать делилась на девять рангов (титулов). Каждый титул обеспечивался соответствующим размером пожалованной земли.

Значительную часть господствующего класса составляли чиновники, также принадлежавшие к девяти рангам, которые в свою очередь подразделялись на более мелкие группы. Они не могли передавать по наследству ни свои должности, ни ранги, ни права на пожалованное землевладение. Продвижение по служебной лестнице было возможно при условии сдачи экзаменов (существовала целая система соответствующих экзаменов).

Зависимые слои населения не были едиными. Большая часть крестьян относилась к так называемому доброму народу (лянминь), обязанностью которого были обработка земли и выполнение предусмотренных повинностей. При этом некоторые разбогатевшие семьи использовали труд «пришлых» и рабов. Подавляющую массу «добраго народа» составляли бедняки. Жизнь крестьян была подчинена различным регламентам; нарушение традиций и правил влекло за собой суровые кары. К «доброму народу» причисляли и ремесленников, и купцов, облагаемых податями и повинностями так же, как и крестьян.

В самом низу социальной лестницы находился «дешевый народ» (цзяньминь) — держатели земли у частных лиц, лично зависимые слуги и рабы.



.....
По форме правления танский Китай являлся монархией, в которой
верховная власть принадлежала императору.
.....

¹Китай не знал европейской концепции субъективных прав личности, гражданина, индивида, берущей свое начало еще в античном мире. В китайских кодексах и официальных документах правовое положение личности определялось принадлежностью индивида к той или иной социальной группе, члены которой обладали теми или иными правами и строго фиксированными обязанностями. Сословные различия свято охранялись законом и традицией.

Обладая номинально неограниченными правами и считаясь сыном Неба, он должен был править страной на основе традиций и законов, сохраняя преемственность от великих предков. При императоре существовал Государственный совет, на должности в котором назначались члены императорского дома и влиятельные сановники. Были введены должности двух канцлеров — левого (старшего) и правого (младшего), зачастую самостоятельно решавших государственные дела. Канцлерам подчинялись шесть ведомств, делившихся на две группы. К первой относились ведомство финансов, ведомство обрядов (наблюдавшее за соблюдением нравственности, обрядов, этикета), ведомство, занимавшееся приемом и увольнением чиновников. Ко второй группе — военное ведомство, ведомство наказаний (курировавшее суды и тюрьмы), ведомство общественных работ. Важное место занимала палата инспекторов, наблюдавшая за деятельностью центрального и местного аппаратов власти.

Империя была разделена на провинции, округа и уезды. В каждом образовании управление осуществляли назначаемые из центра чиновники. В провинции действовали три управленческие службы, во главе которых стояли уполномоченные чиновники высоких рангов: административная, в обязанности которой входили учет людей и земель, сбор налогов, наблюдение за строительными работами; военная, ведавшая вооружением и организацией военного дела; надзорно-контрольная, контролирующая весь местный управленческий аппарат. Аналогичные вопросы решались на уровне округа и уезда.

Ниже уездных центров стояли деревенские организации, которыми руководили старосты из числа деревенских жителей. Обязанности старост на всех уровнях деревенских организаций (низшей единицей считались объединения пяти дворов) были весьма обширны: учет населения, контроль за земледелием и шелководством, за уплатой налогов, трудовой повинностью, порядком в деревне, за отправлением религиозных церемоний.

Значительную роль играла армия. В рассматриваемый период мужчины до достижения 60 лет считались военнообязанными и привлекались как на службу в армию, так и для выполнения других обязанностей. Дезертирство, уклонение от военного похода к месту сражения карались смертной казнью.

Главной армейской реформой стало введение рекрутской системы набора войска (вместо найма воинов), с помощью которой создавалась регулярная армия, находившаяся на содержании государства. Рекрутский набор существовал и в более поздние времена. Императоры прибегали и к услугам наемных отрядов.



Выводы

На первую половину VIII в. пришелся наивысший расцвет империи, затем сменившийся кризисом. Реальная власть стала переходить к владельцам феодальных поместий. Все прежние повинности были заменены единым налогом с земли, который зависел от размеров земельных участков. В Китае наступил период феодальной раздробленности, и в начале X в. был низложен последний император династии Тан.

24.4 Династия Сун

В конце X в. произошло новое объединение Китая под властью династии Сун. Сунская империя была слабее Танской; объединение Китая не стало полным. Так, например, тюркские, монгольские и другие западные кочевые племена не подчинились империи.



Социальные отношения в Сунской империи в XI в. отличались глубоким антагонизмом. Это было связано с тем, что государство получало налоги меньше чем с половины земель, так как большая их часть была захвачена высшими чиновниками-феодалами. Положение крестьян, на которых лежало бремя поборов и налогов, становилось катастрофическим: голод, эпидемии, вымирание целых деревень и волостей стали постоянным явлением.

Попытка вывести Китай из кризиса была предпринята министром Ван Аньши (1068–1073 гг.). В соответствии с его реформами была проведена новая земельная перепись и обложены налогами земли служилой знати. Крестьяне были освобождены от государственной трудовой повинности; налоги за землю они должны были уплачивать частично продуктами, частично деньгами. Были созданы государственные хлебные амбары, из которых населению в голодные годы выдавался паек. Был также учрежден государственный банк, где крестьяне могли получать ссуды.

Чиновники и феодалы выступили против реформ, а потому многие из них так и не были претворены в жизнь.

24.5 Завоевание Китая монголами. Династия Юань

Империя Сун в границах Южного Китая просуществовала чуть более 300 лет, а в 1279 г. была разгромлена внуком Чингисхана Хубилаем, который основал новую монгольскую династию, называвшуюся по-китайски «Юань».

Монгольское завоевание имело для Китая такие же тяжелые последствия, как и для других стран Азии и Европы. Монголы опустошали китайские поля, превращали многие из них в пастбища для своих стад; города и села были разграблены и разорены. На китайский народ были наложены тяжелые поборы.

Покорение Китая монголами повлекло и расширение рабовладения. Лишь небольшая часть крестьян осталась держателями государственных земель; большинство из них стали лично-зависимыми или рабами, которые обязаны были строить плотины, дороги, вносить налог за тех, кто служил в армии, кормить и обеспечивать постоем воинов.

Положение горожан оказалось особенно тяжелым. Монгольские феодалы захватывали ремесленников, переселяли их и превращали в своих рабов. Цеховые ремесленники облагались тяжелыми поборами; кроме того, их заставляли бесплатно работать на солдат гарнизона.

Китайские купцы и их организации были также обложены тяжелой податью. Они платили специальные пошлины, не имели права свободно передвигаться по стране.

24.6 Династия Мин

В начале XIV в. обстановка в стране была исключительно напряженной. Почти во всех провинциях вспыхивали восстания. В 1351 г. вспыхнуло мощное восстание «красных повязок», в котором участвовали крестьянские отряды («красные войска»), жители городов, представители мелких феодалов. Это движение сразу же приняло антимонгольскую направленность: его главной целью было свержение власти династии Юань.

Основной силой национального движения стало крестьянство. Один из руководителей крестьянской армии Чжу Юаньчэн (буддийский монах) в 1368 г. был провозглашен императором и основал новую династию Мин.

Новая династия, основанная представителем крестьянства, на первых порах проводила политику, несколько облегчающую положение народа. Так, в целях более равномерного распределения налогов были пересмотрены податные списки. В результате конфискации земель монгольской знати значительно увеличилось число государственных крестьян; издавались указы о списании недоимок. Горожане также получили некоторые льготы: ремесленникам дали возможность работать и продавать свои товары, а купцам — свободно ездить по стране и торговать. Налоговый гнет был несколько ослаблен и в отношении городских ремесленников. Однако феодальный строй сохранялся неизменно. Крупные землевладельцы и привилегированное чиновничество сохранили свое господствующее положение.

По форме правления Минская империя была феодальной деспотией с характерным для нее сложным бюрократическим аппаратом. Вся полнота власти находилась в руках императора. В провинциях гражданские, военные и судебные функции выполняли разные лица. Были созданы особые органы контроля и надзора по отношению ко всем звеньям государственного аппарата. Господствующей идеологией и религией в этот период стало реформированное конфуцианство. Император постоянно пользовался советами ученых конфуцианцев, но это не привело к преследованию других религий (буддийской, мусульманской).

В Минской империи сохранилась старая система «войск округов» и пограничных гарнизонов, основной состав которых формировался из военнопоселенцев, имевших надел и несших службу до глубокой старости, а иногда и до самой смерти.

Во все времена регулярные войска опирались на поддержку местных военных отрядов, общинных формирований, призванных охранять порядок. Минские императоры широко прибегали к вспомогательным военным формированиям союзных государств, которые они или нанимали, или принуждали к несению службы во фронтовых районах.

К концу правления династии Мин армия насчитывала 4 млн человек. Региональные военные соединения располагались в провинциях и стратегически важных военных областях. Из базовых военных соединений периодически отбирались и специально готовились особые войска, несшие службу в столице. Среди них вы-

делялись отряды личной императорской гвардии, призванной охранять императорский дворец.

В целях упрощения управления все воинские соединения были распределены между пятью военными округами, руководимыми находившимися в столице главными военными комиссариатами. Начальники главных военных комиссариатов, осуществлявшие контроль над военно-территориальными округами, входили в правительство.

Постоянного главнокомандующего в армии не было. В случае начала военных действий один из высших военных чинов или сановников назначался военачальником или даже генералиссимусом. Постепенно, однако, развивалась система постоянного тактического командования, при этом личный состав концентрировался вдоль границ, портов и других стратегических пунктов.

В начале XV в. в стране наблюдался экономический и культурный подъем, расширялись внешние связи государства. Именно тогда было составлено всеобъемлющее собрание трудов по различным отраслям знаний. Одновременно все более укреплялись феодальные порядки, в результате чего к концу XV в. непомерно возросли богатство и политическое влияние крупных феодалов, усилилось угнетение простого населения. Чрезмерно расширился бюрократический аппарат, возросли расходы на содержание пышного императорского двора, увеличились налоги. В конце XVI в. империя Мин пришла в упадок.

В начале XVII в. произошло объединение маньчжурских племен, создавших мощную державу, которая стала совершать набеги на северные провинции Китая.

Многие провинции были охвачены крестьянскими восстаниями. Главной целью борьбы было лишение власти императора, уничтожение крупных феодалов, сановников, наиболее жестоких угнетателей народа. Восставшие заняли Пекин, последний император династии Мин покончил жизнь самоубийством.

Свергнутая знать начала собирать силы для борьбы против повстанцев, при этом она пошла на прямую измену, обратившись к маньчжурским князьям с просьбой о помощи. Повстанцы были разгромлены. В июне 1644 г. маньчжуры вступили в Пекин. С этого времени в китайской столице утвердилась новая династия Цин.



Контрольные вопросы по лекции 24

1. В чем своеобразие периодизации истории средневекового Китая?
2. Охарактеризуйте общественный строй средневекового Китая.
3. Как происходило образование китайского феодального государства?
4. Сравните государственный строй основных китайских династий императоров.
5. Как управлялись средневековые государства Китая?

Лекция 25

ПРАВО СРЕДНЕВЕКОВОГО КИТАЯ

1. *Источники права средневекового Китая*
2. *Правовое регулирование имущественных отношений*
3. *Обязательственное право*
4. *Брачно-семейное право и наследование*
5. *Уголовное право*
6. *Судебный процесс*

25.1 Источники права средневекового Китая



.....
Развитие китайского средневекового права проходило главным образом по линии разработки норм уголовного права, регулирования сословно-ранговых различий, налоговых повинностей населения, обязанностей различных категорий держателей государственных земель, а также лиц, ответственных за сохранение государственной собственности, за пополнение государственной казны. Все эти тесно связанные между собой нормы и составляли содержание многочисленных правовых памятников, династийных сводов законов, получивших название кодексов.
.....

Китайское феодальное законодательство отличалось сложностью и специфическим построением уложений.

Воцарение на китайском престоле династии Цзинь ознаменовалось появлением в 268 г. нового свода законов, состоявшего из 60 глав и 2926 статей. Обширные уложения создавались и во времена правления последующих династий.

В 654 г. было закончено составление свода законов империи Тан. В нем содержались пояснения к каждой статье, и, кроме того, в вопросах и ответах предлагались решения конкретных случаев, которые, хотя прямо и не были предусмотрены теми или иными статьями, должны были приниматься на их основании. Были установлены четыре разряда законов: люй (уголовные законы), лин (административные законы), ко (дополнения и изменения к уголовным и административным законам), ши (положения о применении законов). Своды законов и уложения были необычайно велики по объему, насчитывали десятки томов.

Большая работа по систематизации правового материала была проведена династией Суй (589–617 гг.). Суйское уложение было положено в основу всей дальнейшей кодификации.

В конце XIV в. был составлен свод законов династии Мин, который был положен в основу работы комиссии по составлению уложения уже при династии Цин.

25.2 Правовое регулирование имущественных отношений

Основными формами собственности, предусмотренными правом Китая, были государственная и частная. Общинное землевладение перестало существовать в Китае еще в древности. Верховным собственником всей земли считался император. Преобладающей в раннефеодальный период была государственная феодальная собственность на землю. Государство передавало земельные наделы в пользование крестьян. В случае смерти крестьянина — держателя государственного надела или достижения им преклонного возраста надел возвращался в казну.

Одновременно с государственной существовала и развивалась и другая форма феодальной собственности на землю — условная собственность. Так, военным чиновникам государственные земли жаловались в качестве наследственного владения при условии обязательного несения ими военной службы. Практиковалась и передача земли во временное владение чиновникам с тем, чтобы доход с земельного надела шел в счет их ежегодного жалования. Существовала собственность чиновников в форме наделов, пожалованных за службу. Их размер зависел от ранга владельца или занимаемой им должности.

Развивалась и крепла частная земельная собственность. К числу частных землевладельцев относились различные группы населения: феодальная знать, богатые купцы, лица, занимавшиеся различными промыслами. Частными полями владело и крестьянство. Крестьяне — собственники земли были немногочисленны и владели, как правило, крошечными участками.

25.3 Обязательственное право

Получило развитие и договорное право. Среди различных договоров, известных феодальному Китаю, особое место занимал договор купли-продажи. Его объектом могло выступать самое различное имущество. Могла продаваться и земля (навечно или на срок). Иногда продавалось право аренды. Главным условием

действительности договора купли-продажи являлось соглашение сторон. Купля-продажа обычной вещи, так же как рабов и скота, требовала составления купчей. Ее отсутствие наказывалось битьем палками.

Праву Китая были хорошо известны договоры дарения, мены, хранения. Широкое распространение получил договор займа. Его объектом могли быть деньги, зерно. Проценты по займам были велики. В качестве обеспечения договора займа практиковались поручительство и залог. В залог принимались дома, дворы, сады, мельницы, рабы, одежда и т. д. В случае невозвращения долга в срок заложенное имущество переходило к кредитору. При закладе земли залогодатель длительное время не терял права собственности на заложенную землю, сохраняя право выкупа земли после истечения срока уплаты долга. Часто использовали передачу в пользование конкретно определенной вещи, невозвращение которой влекло за собой уголовную ответственность.

Особое значение приобрел в Китае договор земельной аренды. В аренду сдавались государственные и частновладельческие земли. Действовала пожизненная и даже наследственная аренда на основе принципа «одно поле — два хозяина». Это означало, что феодал не имел права отобрать участок у своего постоянного арендатора. Вначале арендная плата взималась продуктами и составляла, как правило, не менее половины урожая.

С развитием товарно-денежных отношений все большее значение получал договор личного найма. Частично труд наемных работников использовался в казенном ремесле, но основной сферой его применения были частные мастерские и мануфактуры.

25.4 Брачно-семейное право и наследование

В области регулирования брачно-семейных отношений в феодальном Китае по сравнению с предыдущим периодом особых изменений не произошло. Сохранились большая патриархальная семья, власть родителей над детьми, почитание старших, культ предков. Семейное право базировалось на принципах конфуцианской морали. Брак рассматривался как долг, выполнение которого должно было служить интересам семьи, соответствовать требованиям культа предков. Возраст брачного совершеннолетия не закреплялся, но обычно он составлял 15–16 лет для мужчин и 14–15 лет для женщин. Браку предшествовало соглашение семей жениха и невесты. Согласия молодых не требовалось. Запрещалось заключение браков между родственниками (до четвертой степени родства), однофамильцами, между маньчжурами и китайцами.

Власть главы семьи была велика. Он мог наказывать и даже продать в рабство своих детей. В его распоряжении находились дом и хозяйство. Дети, внуки не имели отдельного имущества, их попытки выделиться и вести самостоятельное хозяйство при жизни родителей квалифицировались как преступление.

Только одна жена в китайской семье признавалась законной, кроме нее муж мог иметь наложниц. Муж главенствовал в семье, имел право наказывать жену, однако запрещалось низводить ее до положения наложницы. Развод в Китае совершался по обоюдному согласию супругов. Муж мог требовать развода в случаях бесплодия жены, ее измены, проявления непочтения к мужу и его родителям, болтливости

и др. Жена могла требовать развода, если муж покидал ее на срок более трех месяцев, принуждал к аморальному поведению. Мужчина имел возможность жениться вторично. Если же вдова намеревалась вновь выйти замуж, то старейшины рода ее мужа могли отобрать у нее не только имущество умершего супруга, но и ее приданое.

В случае побега мужа местные власти по истечении трех лет давали женщине позволение на вторичное замужество. Но жена, сбежавшая от мужа, подлежала телесному наказанию, и муж имел право продать ее. Если же, сбежав, она выходила замуж, то подвергалась смертной казни.

После смерти родителей наследство получали сыновья. Дом, земля и другое имущество делились между ними поровну, незаконнорожденные дети получали только половину доли. Если наследодатель умирал, не оставив сыновей, то одного из его родственников признавали усыновленным. Если же после смерти наследодателя не оставалось ни сыновей, ни родственников, пригодных к усыновлению, имущество переходило к дочери, а при отсутствии дочерей — казне. Замужние дочери не имели права на наследство, незамужние получали половину доли братьев.

Наследование носило характер общего правопреимства, так как сопровождалось ответственностью наследников за долги умершего. Наследовались как имущество умершего, так и его должность, которая могла быть унаследована только старшим сыном.

25.5 Уголовное право

Средневековое уголовное право Китая, его династийные кодексы создавались в условиях сложившихся в древности стереотипов массового правосознания китайцев.

Китайцы верили в исключительную эффективность взаимодействующих друг с другом моральных норм (ли) и жестких правовых норм (фа). В танском кодексе содержится более 60 прямых ссылок на моральные нормы ли, на конфуцианские произведения. Вместе с тем кодекс исходил из легистских требований о коллективной ответственности, о поощрении доносов.

С действием этого стереотипа была связана и другая черта массового сознания, восходившая к легизму. «Главной целью закона считалась репрессия, санкция, дополняющая традиционные принципы повиновения старшим, воле правителя, а не регулирование сферы свободы личности. Более того, в массовом сознании с правом как таковым ассоциировалось лишь уголовное право. Доминирующие нормы китайского уголовного права применялись не только в случае совершения преступления, но и при простом нарушении норм морали». Примером может служить одно из показательных положений танского кодекса, предусматривавшее наказание в виде битья палками за абстрактное нарушение моральной нормы, «за то, что не следует делать»¹.

Преступник как субъект преступления мог быть и свободным, и рабом. Но это обстоятельство не исключало сугубо сословного принципа применения наказания за многие виды преступлений.

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 1. С. 515.

Китайское право в ряде случаев учитывало формы вины: умысел и неосторожность, хотя и не всегда последовательно. В III–IV вв. главным показателем преднамеренности преступления стали считать составление плана его совершения. При вынесении наказаний использовались такие категории, как неведение, неумышленность, небрежность, забывчивость, ошибка. Эти понятия применялись в качестве оснований для помилования.

Законодательство не знало института необходимой обороны, но освобождало от ответственности ближайших родственников (сына, внука), защищавших от нападения отца, мать, деда, бабуку.

Классификация преступлений в зависимости от их общественной опасности в свете конфуцианской морали основывалась на традиционном праве. Китайское феодальное право давало довольно своеобразную классификацию преступлений. Начиная с VI в. она в зависимости от общественной опасности основывалась на концепции «десяти зол». К ним относились: преступные посягательства против императора, измена, преступление против близких родственников, поведение, противоречащее естественному порядку вещей (колдовские действия, приготовление, хранение и передача другому лицу ядов и пр.), преступления, совершенные с особой жестокостью, связанные с нарушением особо значительных запретов (кража предметов культа, злословие в адрес императора и др.).

В то же время анализ правовых сборников дает возможность определить следующие группы преступлений: государственные преступления (бунт, попытки захватить государственную власть, злословие против особы императора, измена и т. п.), преступления, совершаемые государственными чиновниками (самовольная отлучка, уклонение от порученного дела, беспричинная неявка на службу, взяточничество, пользование казенными деньгами или хлебом, порча или утрата именного указа, раскрытие служебной тайны и др.), преступления против личности (умышленное убийство, убийство по неосторожности, убийство в драке, убийство, совершенное при помощи особых хитростей, посредством отравления, нанесение телесных повреждений, побои, клевета, брань, бесчестие и т. д.), преступления против собственности (разбой, грабеж, кража, уничтожение чужого имущества, мошенничество, приравнивавшееся к краже, особо опасное преступление — поджог).

Особую группу составляли преступления против семьи (взятие в дом второй главной жены при жизни первой, низведение законной жены до положения наложницы, заключение брака в период траура, прелюбодеяние). Суровые наказания налагались за убийство, оскорбление или избивание родителей или старших родственников, убийство мужа женой. За избивание жены муж наказанию не подлежал.

Разнообразны были воинские преступления: неявка в назначенный срок на смотр, злоупотребления при наборах армии, побег из армии во время похода, продажа казенного платья или оружия, сообщение неприятелю военной тайны.

Кроме рассмотренных выше, китайскому феодальному праву было известно большое количество и других самых разнообразных преступлений: подделка монеты, нарушение установленных для различных сословий образцов жилища, одежды, посуды, употребление неправильных мер и весов, составление подложных документов и многие другие нарушения и проступки.

Существовало множество разновидностей наказаний. Основной их целью являлось устрашение. Так, смертной казни подлежали начальник города, сдавший его врагу, командиры и солдаты, первыми бежавшие с поля боя. Широко применя-

лись различные виды смертной казни, известные еще рабовладельческому Китаю: разрезание пополам, разрывание на части, отрубание головы с выставлением ее на показ и оставлением трупа на месте казни в течение трех дней, удушение. Встречались и другие наказания: кастрация, обривание головы, клеймение лица, ссылка, обращение в рабство, наказание плетью или бамбуковой палкой, конфискация имущества и т. д. При династиях Суй и Тан было установлено пять основных видов наказания, которые широко применялись и в дальнейшем: малая и большая бамбуковые палки, ссылка на определенный срок, соединенная с работами, пожизненная ссылка и смертная казнь. Этот перечень не был исчерпывающим и не исключал применения других наказаний. И все же пять основных видов наказания стали характерной чертой китайского феодального права.

Китайское право учитывало социальное положение потерпевшего и преступника. Отдельные категории населения при назначении наказания имели привилегии. Право на смягчение наказания было закреплено за чиновничеством. Так, один сановник получил специальную металлическую пластинку, на которой были перечислены его заслуги и сказано, что «его потомство освобождается от наказания смертью». В своде законов династии Мин содержалось правило, согласно которому заслуженные сановники при первом нарушении закона полностью освобождались от наказания. Если же они совершали преступление вторично, то наказывались вычетом половины жалованья, при совершении третьего преступления выдача жалованья прекращалась совсем, и лишь «в четвертый раз они наказывались по закону». В ряде случаев преступнику предоставлялась возможность откупиться от наказания деньгами, тканями или зерном. Внесение выкупа освобождало от телесных наказаний и ссылки, а отдельные категории населения имели возможность откупиться от всех пяти основных видов наказания.

По танскому кодексу, как правило, смягчались наказания за преступления, совершенные тремя категориями лиц: «старыми и малыми», а также инвалидами. При этом зачастую детям преступника грозила продажа в рабство. Женщины могли быть казнены, но не могли быть сосланы, а казнь беременной женщины отсрочивалась на 100 дней после рождения ребенка.

25.6 Судебный процесс

Суд и судопроизводство в основном осуществлялись как судебными, так и административными органами, выполнявшими судебные функции. Верховной судебной властью обладал император. Суд не был четко отделен от администрации, хотя существовали и чисто судебные должности и учреждения. В центральном аппарате имелся специальный чиновник, занимавшийся розыском преступников, другой чиновник решал судебные дела. Чиновники, ответственные за поиски преступника, должны были разыскать его в определенный срок. Если преступник не был найден, чиновник наказывался палочными ударами.

Судебное разбирательство было довольно простым, стороны защищали свои интересы лично, без участия адвокатов. Судья выносил приговор и решение единолично и не был связан определенным порядком судопроизводства. При рассмотрении дела судья должен был обращать внимание на поведение сторон и во внешнем виде человека (выражение лица, глаз, состояние дыхания) читать отражение

его чувств. Никаких процессуальных гарантий для обвиняемого не предусматривалось. Судьи при разрешении дел руководствовались уложением, решениями своих предшественников и апелляционных инстанций. Обоснования приговора фактами не требовалось. Судьи исходили из презумпции виновности обвиняемого и ставили своей главной целью добиться признания последнего в совершении преступления. Проводились допросы, очные ставки, назначались пытки.



Контрольные вопросы по лекции 25

1. Назовите дошедшие до нашего времени династийные своды законов средневекового Китая.
2. Каковы особенности феодального права Китая?
3. Какая отрасль права имела преобладающее значение для средневекового государства Китая?
4. Охарактеризуйте судебную систему и судопроизводство в Китае.

Лекция 26

СРЕДНЕВЕКОВОЕ ЯПОНСКОЕ ГОСУДАРСТВО

- 1. Образование феодального общества и государства в Японии*
- 2. Сословная структура японского общества*
- 3. Государственный строй средневековой Японии*
- 4. Сёгунат как специфическая форма управления государством*

26.1 Образование феодального общества и государства в Японии

Процесс образования самостоятельного государства в Японии был продолжительным. Еще в III в. началось разложение первобытного строя, осуществлялся переход к классовому обществу и созданию государства. Внутри родов развивалось имущественное и социальное неравенство, выделялась родовая аристократия, складывались различные формы эксплуатации привилегированной родовой верхушкой своих сородичей и иноплеменников, захваченных в ходе войн. Это способствовало укреплению социально-экономических и политических позиций родовой знати. Вместе с тем крепостного права юридически не существовало, и в предшествующий период рабовладение не стало самостоятельным укладом.

Географические условия Японии, примитивные способы хозяйствования не позволяли создать крупные латифундии, поскольку поливное рисоводство требовало интенсивного труда на небольших участках земли. Это отражалось на своеобразии пути развития японского общества. С IV в. в Японии формировались племенные союзы, а в V в. большая часть территории страны была объединена.

26.2 Сословная структура японского общества

В Японии, как и в Китае, в связи с выделением родовой аристократии, появлением рабов и других категорий зависимого населения складывается деление общества на два слоя: «добрых» и «подлых» людей, каждый из которых состоял из нескольких социальных групп. Границы между ними были в достаточной мере подвижны.

Среди «добрых» выделялся привилегированный слой приближенных к императору, членов царского двора, родовой аристократии, крупного чиновничества. Особое положение занимали чиновники высшей категории, представители сильнейших кланов, непосредственно связанные с императорским двором. Так, принц высшей категории получал за службу большой участок земли и приписанные к нему крестьянские дворы для ее обработки. Клан крупного землевладельца, приближенного ко двору, выступал в Японии не только в качестве семейно-хозяйственной, но и своеобразной политической единицы.

Крайне разнообразным был разряд «подлых» людей, в который входили работники, обслуживающие погребения, члены «казенных дворов», рабы и др. По свидетельству источников, рабы обладали некоторыми правами. Их можно было продавать и наследовать, но они могли вступать в брак и иметь собственность. Источниками рабства были отдача в рабство преступников, самопродажа или продажа по воле родителей, долговое рабство и военный плен. Государственный «подлый люд» по достижении 60 лет освобождался от личной зависимости¹.

Сословно-классовая структура в последующие века приобретала все более четкое выражение, формируясь не только под воздействием развивающихся феодальных, вассально-ленных отношений, но и кардинальных политических изменений в стране. Этническая принадлежность и вероисповедание не имели решающего значения.

Господствующее сословие — дворянство представляли около 300 семейств владетельных князей (даймё), располагавших огромной земельной собственностью. Также к нему относились служилые дворяне (самураи), входившие в военные отряды даймё. За свою службу они получали возможность собирать подати с определенного числа крестьян или рисовый паек от своего господина.

Только самураям принадлежало право занимать государственные посты, гражданские и военные должности. Самурайство оказало значительное влияние на политическую жизнь страны: от его поддержки зависело положение, а иногда и жизнь правителей.

Зависимое население, в основном крестьянство, было неоднородным в социальном и экономическом отношении, находилось в тяжелых условиях. Так, основная масса крестьян владела небольшими участками земли, существовали мелкие арендаторы и дворовые холопы. Подати, как правило, составляли половину урожая, а то и превышали ее. Крестьяне и другое зависимое население несли многочисленные повинности по ремонту дорог, ирригационных сооружений. Японские крестьяне фактически попали в кабальную зависимость. Они не имели права прекращать обработку земли, выбирать себе иной род занятий, переезжать на другое

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 1. С. 573.

место жительства. Правда, их нельзя было продавать или покупать. Городское зависимое население составляли ремесленники и торговцы, жизнь и деятельность которых строго регламентировалась.

26.3 Государственный строй средневековой Японии

На формирование государственного аппарата в Японии повлияла длительная борьба отдельных кланов за верховенство в племенном союзе и победа одного из них, возглавляемого Сётоку-тайси. В его правление была создана декларация — конституция Сётоку (604 г.), определившая принципы государственного управления: стремление к согласию, гармонии, служение общему благу. При этом прямо закреплялось социальное неравенство: правитель, вельможи и простой народ стояли на разных ступенях. Правитель рассматривался как единый суверен, вельможи — как его чиновники, а народ — как подчиняющаяся им масса людей. Основой порядка провозглашался «всеобщий закон». Государь являлся его выразителем, имевшим право требовать от своих чиновников беспрекословного подчинения.

Значительное влияние на формирование японской средневековой государственности оказал Китай. Первые японские правители признавали сюзеренитет китайских императоров. В знак зависимости японцы посылали богдыханам подарки, платили дань. У китайцев японцы переняли традицию обожествления верховного правителя. Так же, как и в Древнем Китае, даже высокий сановник под страхом смертной казни должен был вползать в резиденцию правителя и выползать из нее так, чтобы быть все время обращенным к нему лицом.

Власть японских правителей из-за борьбы отдельных родов за верховенство была неустойчивой. Только в середине VII в. ситуация стабилизировалась, так как клан Тайка подавил всех конкурентов. Новая династия перестала признавать зависимость от Китая и проводила жесткую централизованную политику. Был создан Государственный совет, куда на правах подданных вошли главы кланов.

Были проведены крупные реформы, получившие название «Манифест Тайка 646 г.». Почти все общественные земли стали государственной собственностью, а все живущие на этой земле — подданными императора, его вассалами. Государство в качестве собственника земли предусмотрело тройные повинности крестьян: ренту, оплату изделиями ремесла, трудовую повинность. В городах развивались цехи и гильдии, и так же, как, например, в Германии, они регламентировали не только производство, но и частную жизнь своих членов.



.....
 Реформы Тайка знаменовали утверждение раннефеодального государства во главе с наследственным монархом. Они были подготовлены буддийским и конфуцианским учениями о едином государстве, во главе которого стоит «монарх-мудрец», обладающий неограниченной властью. В результате реформ было создано единое японское государство во главе с императором.

Японские правители еще в VI в. заимствовали из Китая название титула «тэнно» — «сын Неба». Но если в Китае источник власти правителя заключался в «во-

ле Неба», а смена императорских династий объяснялась изменениями «приказа Неба», то смысл «тэнно» в Японии был более приземленным, он не содержал указания на Небо как высшее божественное начало, которому поклонялись китайцы. Представления о природе у японцев были более конкретными. Они поклонялись не только Небу, но и Солнцу, горам, рекам.

Японские методы государственного управления в большей мере были основаны на национальных традициях и обычаях, на формирование которых оказали влияние три конфессии: синтоизм, буддизм и конфуцианство¹. Буддизм обосновал иерархичность общественного строя. Конфуцианство сформировало социальную этику. С синтоизмом было связано укрепление принципа культа императорской династии и целостного единства нации. Религия японцев синто отводила правителю роль первосвященника, божественного потомка Солнца, принявшего человеческий облик. Эти три религиозных течения сформировали японское мировоззрение в духе гармонии народа и власти. Молодежь воспитывалась в духе осознания своего долга и обязанностей перед императором и государством, с одной стороны, перед родителями и предками — с другой.

Структура государственных учреждений (центральных и местных) была тщательно разработана. Высшая государственная власть принадлежала императору и Государственному совету. Последний разрабатывал общие направления государственной политики, рассылал указы императора по всей стране. Он возглавлялся «старшим министром», являвшимся наставником императора в делах управления, призванным в качестве этического эталона обеспечивать стране «мир, покой и гармонию».

Непосредственные управленческие функции в Государственном совете осуществляли два высших министра: левый (старший) и правый (младший), опиравшиеся в свою очередь на «старших советников», дававших рекомендации «по большим делам», и младших советников, дававших рекомендации по «малым делам». Именно они следили за ходом текущих дел. Государственный совет имел под своим началом восемь министерств (военных, финансовых, юстиции и др.), которые были тесно связаны с императорским двором, и палату цензоров, глава которой следил за чистотой обычаев и нравов, назначал расследования по случаям нарушения норм морали, докладывая о них императору.

Существовало особое министерство центральных дел, ведавшее текущими делами, ритуалом, редактированием императорских указов, следившее за составлением списков принцев крови, буддийского духовенства, генерального реестра населения.

О широте функций этого министерства свидетельствовал крайне обширный штат его 10 управлений, к которым относились в том числе специальное управление двора императрицы, главное архивное управление, главное управление двор-

¹ Поведение людей во многом определялось религией. Вера помогала им выстоять при великих землетрясениях, разрушительных тайфунах. Древней религией японцев был синтоизм (вероучение местных племен), позднее в страну проник буддизм. Говоря о воздействии Китая, следует отметить, что влияние конфуцианства было поверхностным. Оно не пустило глубоких корней в Японию, так как ко времени его проникновения в государство не сформировалось достаточно образованного слоя религиозных идеологов, способных внедрить его философские догматы в массы. Существование разных религий имело положительное значение, являлось разновидностью духовного плюрализма.

цовых кладовых, астрологическое управление, управление живописи, придворного этикета¹. Деятельность последнего управления была тесно связана с деятельностью министерства церемоний, в ведении которого находился контроль за соблюдением этикета, аттестация кандидатов на чиновничьи должности, назначение и перемещение чиновников.

Получивший пост входил в ту или иную чиновничью категорию и получал тот или иной ранг. В отличие от Китая, где ранг определял пост, в Японии пост определял ранг. В зависимости от поста и ранга находились и размеры оплаты труда чиновника или его земельного надела.

Возросло политическое влияние буддийских иерархов. В Японии к концу XI — началу XII в. начали складываться три фактических политических центра: императорский двор, правящий клан и буддийские монастыри.

26.4 Сёгунат как специфическая форма управления государством

В 1185 г. клан Минамото с помощью самураев совершил военный переворот. Глава клана был провозглашен сёгуном (великим полководцем) и стал реальным главой государства, контролировавшим самого императора. Резиденция сёгунов (Эдо) стала фактически столицей государства.

Под руководством сёгуна действовали различные управленческие палаты и коллегии. Неизменным звеном государственного механизма сёгуната были органы, осуществлявшие жесткий контроль над деятельностью императорского двора. Непосредственную связь между сёгуном и императором осуществлял уполномоченный сёгуна — тиндай. Он имел право издавать от имени сёгуна указы, выполнение которых обеспечивалось особой военной силой — самурайским войском, находившимся в его распоряжении. Впоследствии сёгун присвоил право утверждать нового императора, определять порядок престолонаследия, назначать регентов и других высших придворных советников.

Одним из средств укрепления власти сёгуна в это время стала система заложничества, по которой все вельможи должны были попеременно проживать в доме сёгуна, а возвращаясь в свои владения, оставлять в Эдо (столице сёгуната) свои семьи. Система заложничества распространялась и на сыновей императора.

Характерной чертой сёгуната было сохранение императора как номинального главы государства, обладающего некоторыми представительными функциями. Императору отводились все причитающиеся ему по рангу почести, но ни он, ни его двор не играли сколько-нибудь существенной роли в политической жизни страны. Уделом императора стало изучение истории, стихосложение, исполнение древних обрядов. Со временем императорский двор превратился в центр феодальной оппозиции, что и становилось одной из многих причин новых вспышек междоусобной борьбы.

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 1. С. 579.

Ослабление императорской власти было связано со многими процессами, в том числе с ростом независимости феодальных собственников, сокращением государственных земель в пользу частного феодального земельного владения.

Сёгунат был своеобразной формой военно-феодальной диктатуры, осуществляемой в интересах подавления крестьянского сопротивления, ограничения феодального сепаратизма. Так, все чиновники делились на девять классов. Переход из класса в класс осуществлялся через аттестацию. Чиновник проверялся на честность и знание законов. Отвечавший на вопросы «без колебания и задержки» считался профессионально пригодным. Не прошедший аттестацию не только понижался в классе, но и мог быть лишен жалованья, у него могли конфисковать часть имущества, его могли наказать физически.

В Японии была введена обязательная воинская повинность. Армейские части были территориальными, но формировались и содержались в провинциях и уездах. Из одного двора брали одного новобранца. Сыновья и внуки обладателей чиновничьих рангов пользовались льготами, освобождались от службы в армии. Бойцы территориальных крестьянских ополчений составляли своеобразный резерв, они не отрывались от повседневного крестьянского труда.

Невыполнение боевого приказа или отсутствие вооружения в боевой обстановке могло наказываться смертной казнью по решению командующего. От срочной дворцовой и пограничной службы новобранцы освобождались, если был болен их отец или старший двора.

Территориальное устройство. Страна была разделена на провинции, уезды и деревни. Низшей административной единицей было село во главе с сельским старостой, назначаемым из местных жителей. Каждое село должно было состоять из 50 дворов. Таких крупных сел в то время в Японии не было, в одно село объединялось несколько соседних деревень. Существовала система так называемых пятидворок. Административными единицами являлись пять дворов, 25 дворов, 125 дворов. Низшее звено подчинялось высшему. Во главе каждой единицы стоял старшина. Он распределял надель, собирал налоги, следил за поведением своих подчиненных.

С утверждением сёгуната во все провинции императором стали назначаться правители областей. В их обязанность входили контроль за выполнением повинностей в пользу центрального правительства, подавление мятежей, преследование политических противников сёгуна, охрана провинций. Передвижение в стране было регламентировано строгой системой пропусков.

В городах, помимо назначавшихся градоначальников, которым принадлежала широкая административная и судебная власть, существовали советы крупных торговцев, но система городского самоуправления не получила сколько-нибудь заметного развития в Японии.



Выводы

Во второй половине XVI в. Япония находилась на грани политического распада. Страну сотрясали антифеодальные восстания. Разгорелась борьба феодальных клик, один за другим свергались сёгуны. Победил клан Токугава, которому удалось

сохранить политическое единство и установить контроль центральной власти над провинциями, городами, сословиями.

.....



.....

Контрольные вопросы по лекции 26

.....

1. Каковы особенности возникновения государства Японии?
2. Дайте определение понятия «сёгунат» как формы правления феодальной Японии.
3. Какие сословия доминировали в феодальной Японии?

Лекция 27

ПРАВО СРЕДНЕВЕКОВОЙ ЯПОНИИ

1. *Источники права средневековой Японии*
2. *Правовое регулирование имущественных отношений*
3. *Обязательственное право*
4. *Брачно-семейное право и наследование*
5. *Уголовное право*
6. *Судебный процесс*

27.1 Источники права средневековой Японии

С раннего Средневековья для Японии было характерно повсеместное распространение норм обычного права, действующих в тех или иных общинах или в той или иной складывающейся сословной группе.

Право в это время еще не выделилось из религиозных и этических норм, если не считать отдельных понятий о преступлениях, которые были связаны с представлением о грехе, каре, божьем суде. В древнейших японских источниках они выступали в виде «семи небесных грехов» (более тяжких) и «восьми небесных грехов» (менее тяжких), за которые полагались или кара, или очищение.



.....
Японское феодальное право развивалось под сильным влиянием китайского и так же, как последнее, было проникнуто конфуцианскими моральными догмами. Однако японские правовые институты не потеряли своей специфики.
.....

Первые записи правовых норм носили характер наставлений, моральных заветов правителей своим чиновникам: «почтительно воспринимать указы», «обязательно соблюдать их», «справедливо оценивать заслуги и провинности» и т. д.¹

Строгое деление общества на ранги привело к появлению законодательных документов, регулировавших поземельные отношения, обязанности и привилегии различных групп и представителей титулованного и ранжированного чиновничества.

Богатейший материал о раннефеодальном государстве Японии и нормах японского права представлен в кодексе «Тайхо Ёро рё». В Своде нет деления права на частное и публичное. Вещные, брачно-семейные, наследственные отношения приобретали в нем публично-правовой характер.

Закон I «Тайхо Ёро рё» (всего их 30) носил название «О постах и рангах». Он содержал табель о рангах «от министров до писцов», деля их на «благородных» и «неблагородных», а посты — на «высокие» и «низкие». Закон II этого кодекса («Об учреждениях и штатах») устанавливал структуру всех государственных учреждений, центральных и местных, а также их штаты. Пространный (из 27 статей) Закон VII «О буддийских монахах и монахинях», свидетельствующий о высшем государственном надзоре над буддийскими религиозными организациями, храмами и духовенством, треть своего содержания отводил преступлениям и проступкам духовного клира, за которые назначались как светские, так и церковные наказания. Закон VIII, особенно ярко отразивший социально-экономические отношения того времени, говорил о «дворе» (в основном крестьянском) как о хозяйственной, организационной, военно-учетной и, главное, податной единице. Он затрагивал и важные правовые вопросы: о наследовании, о браке и разводе. Закон XIII «О преемственности и наследовании» содержал нормы о наследовании звания глав знатных домов от чиновника до императора (правила престолонаследия), а также об условиях законности заключаемых ими браков. Большой круг уголовно-правовых норм, касающихся чиновников, был включен в Закон XIV «О проверке и аттестации», посвященный организации и деятельности чиновничьего корпуса, в частности говорящий о преступлениях и проступках чиновников, а также об особой системе наказаний за них. Закон XVII «О воинах и пограничниках» содержал правила об организации вооруженных сил, в том числе и о воинских преступлениях. Особое значение для рассмотрения правовой системы Японии этого времени имел Закон XXIX «О тюрьмах», касавшийся широкого круга норм уголовно-процессуального права².

Этот Свод был призван стать законодательной опорой правящего режима, укрепить его основы с помощью детально разработанной, единой для Японии правовой системы. С этой целью и были проведены многосторонний пересмотр, унификация, систематизация обычно-правовых и ранее созданных законодательных норм³.

Основным источником права стал кодекс под объединенным названием «Тайхо-рицурё» (Уголовный и Административный кодекс эпохи Тайхо), вступивший в действие в 702 г. Ему сопутствовал новый кодекс «Тайхо Ёро рицу» (Уголов-

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 1. С. 641.

²Там же. С. 643.

³Японское государство этого периода (VIII–X вв.) отличалось особым вниманием к праву, в отличие от последующей эпохи, когда под влиянием ряда исторических факторов произошло резкое падение общего значения роли закона, права как такового.

ный кодекс эпохи Тайхо Ёро). Последний состоял из 12 разделов: уголовного закона о наказаниях, о разбое, о грабеже, о ранениях в драке и др. Начинался кодекс перечнем наказаний и тяжких преступлений. В соответствии с конфуцианскими представлениями о наиболее тяжких нарушениях морали (ли) в Японии выделялись «восемь зол» (в Китае — «10 зол»), в число которых входили прежде всего преступления против императорской власти: мятеж (разрушение государственных жилищ и усыпальниц и пр.), государственная измена (убийство ближайших родственников императора, а также покушение на их убийство, избиение и пр.), жестокое убийство (убийство трех членов одной семьи, своих ближайших родственников, убийство женой или наложницей родственников мужа и пр.), великая непочтительность (разрушение храмов, священных ритуальных предметов и пр.), злословие и непочтительность по отношению к государю, непочтение к отцу или ближайшим родственникам (выделение из семьи при живых родителях, самовольное вступление в брак и пр.), нарушение долга (убийство хозяина, начальника, наставника и пр.).

Пятичленная система наказаний включала в себя смертную казнь через повешение или обезглавливание, ссылку с каторжными работами и без таковых, каторгу, битье палками (от 60 до 100 ударов), сечение розгами (от 10 до 50 ударов)¹.

Ссылка в зависимости от расстояния до места назначения могла быть ближней, средней и дальней. Жены и наложницы осужденных отправлялись в ссылку вместе с ними в обязательном порядке. Каторга выражалась в принудительных работах, проводившихся, как правило, по месту жительства.

Закон «Тайхо-рицурё» действовал свыше пяти столетий. Многие его статьи имели аналогии с китайским законодательством.

В феодальной Японии не существовало ни юристов, ни юридической науки. Данный кодекс является ярким свидетельством специфической цивилизационной черты Японии: умения японцев заимствовать достижения других культур, в том числе правовой культуры, не слепо, а трансформируя их, приспособливая к историко-правовым, культурным, национальным особенностям своей страны.



.....
 Резкие изменения в правовой сфере Японии произошли после установления сёгуната, развала единого правового пространства.

Государственные императорские предписания теряли свой общеяпонский нормативный характер, так как на первый план выходили морально-правовые обыкновения (гири), исходившие из соображений приличия, которые регулировали поведение индивида в семье и вне ее, его отношения с другими людьми.

Это было связано с децентрализацией и общим ослаблением государственной власти, падением ее легитимности, когда перестали существовать общепризнанные административно-судебные органы. Действовали прямые приказы, предписания высших низшим, в лучшем случае — нормы обычного права.

В это время окончательно сформировался особый кодекс норм «приличия», «кодекс чести», регулировавший правила поведения для самурайского сословия.

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 1. С. 649.

Он был основан на требованиях абсолютной личной преданности вассала своему сюзерену, исключал саму идею прав и обязанностей юридического характера. Отношения вассала-воина и его сюзерена строились не на договорной основе, а на псевдородственных семейных началах, как отношения отца и сына. Вассал при этом не имел никаких гарантий против произвола своего господина. Сама мысль об этом считалась оскорбительной. Любое бесчестие самурая влекло его самоубийство.

В законах феодальной Японии были подробно расписаны права и обязанности вассалов и сюзеренов, особенно самураев. Самурай, приносящий клятву своему сюзерену, должен был сделать надрез на пальце и своей кровью смочить подпись. Моральный кодекс обязывал самурая быть верным своему господину, скромным, мужественным, идти на самопожертвование. Настоящий самурай, отправляясь в военный поход, давал три обета: забыть навеки свой дом, забыть о жене и детях, забыть о собственной жизни.

В 1236, 1596 и 1742 гг. были приняты кодексы, содержавшие нормы административного, уголовного, уголовно-процессуального и брачно-семейного права. Пользоваться сводом законов могли только особые чиновники. Считалось, что законы, особенно уголовные, должны сохраняться в тайне, поскольку старинное китайское правило нравственности гласило, что преступник скорее отважится на злодеяние, если будет знать, что ему не грозит смертная казнь.

27.2 Правовое регулирование имущественных отношений

С VII в. на протяжении столетий в Японии существовало три формы собственности на землю: казенная, государственная, общественная и семейная.

В целях регулирования вассально-ленных отношений сёгуна и его вассалов, а также других феодалов сёгунат прибегал к изданию указов, направленных главным образом на укрепление феодального землевладения казны, правительства бакуфу. Особую заботу при этом сёгунат проявлял в отношении своих непосредственных вассалов.

Государственный фонд надельных земель делился на наделы, которые получали не только свободные, но и зависимые.

Семейная собственность всемерно охранялась государством. Запрещались беспричинный раздел двора, самовольный выдел из семьи и пр.

В общественной собственности находились леса, горы, пустоши, пастбища, которыми мог пользоваться каждый.

Вместе с ликвидацией надельной системы и развитием вассально-ленных отношений все большее распространение стали приобретать такие формы феодальной земельной собственности, как наследственный фонд и бенефиций самурая-воина.

27.3 Обязательственное право

В средневековом праве Японии не сложилось четкого представления об обязательстве как о правовом понятии. Европейскому термину «обязательство» в япон-

ском языке соответствовало слово «гиму», означавшее то, что должен делать каждый человек или что ему запрещено делать исходя из его статуса. Все обязательственные отношения изначально возникали, таким образом, в строго допустимых границах.

Существовали договоры купли-продажи, найма, займа, залога, которые жестко регламентировались государством и нарушение которых влекло за собой, как правило, уголовное наказание.

Были распространены договоры займа зерна, денег, в том числе и процентного. Заем обеспечивался залогом и поручительством. Кредитор не мог взыскивать проценты, превышающие сумму долга. Нельзя было безоговорочно взыскивать долг с поручителя, своевольно распоряжаться залогом. Должник мог отрабатывать долг, но долговое рабство было категорически запрещено. Не разрешалось самовольное заключение сделок (в том числе и договора займа) рядовыми членами семьи, поскольку правом распоряжения семейным имуществом обладал только глава семьи. Договор найма рабочей силы не получил широкого распространения, так как существовали трудовая повинность и широкий спектр различных отработок.

27.4 Брачно-семейное право и наследование

Законы детально регулировали брачно-семейные отношения. Японское брачно-семейное право, как наиболее традиционное, связанное с религией, не претерпело сколько-нибудь заметного изменения на всех этапах средневековой истории страны.

Брачный возраст наступал для мужчин с 15 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 мужчины убить жену или прогнать ее в случаях, если она оказалась грязной, бездетной, развратной, вороватой, болтливой, больной, драчливой. Главной обязанностью жены было угождать мужу во всем.

Запрещались браки не только между свободными и рабами, «добрыми» и «подлыми», но и между отдельными категориями «подлых»: действовал своеобразный кастовый принцип.

Развод разрешался, а в определенных случаях прямо предписывался даже при отсутствии соответствующего желания супругов (например, в случае попытки убийства). Брак, как и развод, был делом не только супругов, но и их семей. При разводе требовалось согласие родителей с обеих сторон. Перечень обстоятельств, которые давали мужу законные основания для развода, был значительно шире, чем у жены. Она имела право на развод лишь в случае длительного (в течение пяти лет) безвестного отсутствия мужа или тяжкого оскорбления им ее родителей.

В японском праве проявилась относительная терпимость к незаконнорожденным детям. Они передавались на воспитание в семью одного из родителей, занимающую более высокий социальный статус.

Бездетным семьям с целью продолжения рода предоставлялось право усыновления ребенка из числа близких родственников. Он приобретал все права законнорожденного.

В японских кодексах был относительно подробно разработан институт наследования по закону. В наследственную массу входили зависимые люди, поля, строения, другое имущество. В нее же входило приданое жены умершего главы семьи.

Если речь шла о полях и имуществе, жалованных за заслуги, наследственные доли сыновей и дочерей были равными. В остальных случаях доля первой жены, а также старшего сына была в два раза больше, чем у прочих сыновей.

Вопрос о завещании в праве Японии не получил достаточной разработки, поскольку преобладала большесемейная собственность.

27.5 Уголовное право

Уголовное право Японии не знало четко сформулированных общих принципов и норм о формах вины (умысле и неосторожности), о покушении, о соучастии в различных формах и пр., которые, однако, фигурировали при рассмотрении конкретных преступлений. К числу смягчающих вину обстоятельств относились: добровольное возмещение нанесенного ущерба, устранение причиненного вреда, явка с повинной, активная помощь в раскрытии преступления. Наказание также смягчалось в случае совершения преступления под угрозой или принуждением. Как отягчающие вину обстоятельства рассматривались рецидив и состояние опьянения.

Все «законные» границы применения наказания были размыты после установления сёгуната, когда беспрепятственное распространение получили формы внеправовой расправы.

Уголовное право было сориентировано на борьбу с такими тяжкими преступлениями, как мятеж, разрушение могил, дворцов, храмов, переход к врагу, убийство представителей высшей власти, убийство главы клана, рода, семьи родственником, нарушение религиозных заповедей.

Учитывалась сословная принадлежность как преступника, так и потерпевшего. Самурай, например, мог безнаказанно убить простолюдина за оскорбление, имел право казнить человека на месте без суда и следствия даже за неэтичное поведение.

Право не знало также требования обязательного наказания за убийство. Так, была широко распространена практика безнаказанного детоубийства, особенно в крестьянских семьях (для избавления от «лишнего рта»).

Кроме того, наказания всемерно ужесточались, часто приобретая изуверские формы. Японские источники сообщают, например, о следующем распространенном наказании. Живого преступника закапывали по шею на проезжей дороге, рядом клали деревянную пилу, которой мог воспользоваться каждый проезжающий, чтобы отделить его голову от туловища.

Преступников вешали, обезглавливали, били палками или плетьюми, ссылали на каторгу¹.

¹Прудников М. Н. Указ. соч. С. 399.

27.6 Судебный процесс

Суд и судопроизводство на высшем и местном уровнях осуществляли учреждения власти. Существовало несколько административно-судебных инстанций. Низшей считалось уездное управление; следующей инстанцией было провинциальное управление; далее — министерство юстиции и, наконец, высшей инстанцией являлись Государственный совет и император. Существовали и специальные юридические ведомства, например судебная палата.

Все судебные дела первоначально должны были передаваться в низшие органы власти. Допускалась подача жалобы и в ближайшее административное управление. Дело можно было передать на обжалование в вышестоящие инстанции. Конечным пунктом судопроизводства могло стать рассмотрение дела высшими органами власти, в том числе императором.

Важнейшим специализированным органом судопроизводства было министерство юстиции. Оно состояло из трех ведомств: центрального управления, управления штрафов и управления тюрем. Министерству подчинялись судебные чиновники в составе городских управлений и провинциальных администраций. Здесь в равной степени разбирались жалобы по гражданским и уголовным делам.

Административные ведомства и расследовали дела, и выносили решения. Вместе с тем следствие и суд все же разделялись. Более тяжелые преступления полагалось рассматривать вторично и в более высоких инстанциях. В случаях вынесения смертных приговоров требовалось их троекратное утверждение. Многократная перепроверка материалов дела составляла сущность предварительного расследования.

Судебные чиновники подчинялись и органу юстиции при сёгуне. Судья проводил расследование, во время которого применялись пытки, которые могли повторяться трижды с интервалом в 20 дней, допускалась смерть подследственного.

Донос считался доказательством вины, так как этика японцев не допускала сокрытия факта преступления. Знавший о нем и не сообщивший наказывался наравне с преступником. Здесь, по всей видимости, в общей форме стимулировалось моральное осуждение нарушителя законов и правил. За недоносительство подвергались наказанию даже родственники. Рабы и слуги, а также «младшие родственники» освобождались от обязанности доносить. При совершении государственных преступлений доносить вменялось в обязанность всем, включая рабов.

Судебный процесс носил смешанный обвинительно-инквизиционный характер. В ранних источниках феодального права Японии закреплялись элементы розыскного процесса. Подсудность определялась как по месту совершения преступления, так и по его важности. Дела возбуждались по инициативе государства и по заявлениям частных лиц. Большое значение имели тайные не анонимные доносы. При этом доносчик нес ответственность за клевету.

Осуществлялось следствие, в ходе которого судья-чиновник был обязан удостовериться в полноценности улики. Первейшим действием следователя был арест и обвиняемого, и обвинителя, и доносчика. Во внимание должны были приниматься манера говорить, слушать, цвет лица, дыхание, выражение глаз подследственного.

Следователь подлежал замене, если он находился с обвиняемым в родственных отношениях вплоть до пятой степени родства (по линии жены — вплоть до третьей степени), а также если он в прошлом был наставником обвиняемого.

Во время следствия обвиняемый и его сообщники должны были находиться в тюрьме. Но это не распространялось на высших ранговых сановников, которые не содержались под стражей и продолжали занимать свои посты.

Заклученных полагалось снабжать одеждой, питанием, циновками, лекарствами. При завершении следствия, если не все соучастники были задержаны, разрешалось выносить приговор в отношении арестованных.

В феодальном праве Японии действовал принцип «поглощения» менее тяжкого преступления более тяжким, по которому, собственно, и велось следствие.

Приговор приводился в исполнение в день его оглашения. Смертная казнь, как правило, совершалась публично на городском рынке. Однако женщин и чиновников высокого ранга публично не подвергали смертной казни. Некоторым категориям сановников, приговоренных к смерти, разрешалось покончить жизнь самоубийством.

Для привилегированных преступников (родственников императора, его друзей, высших сановников) допускалось обжалование приговора в порядке апелляции.

Высшие административно-судебные органы осуществляли надзор за состоянием дел, относящихся к правосудию: за своевременностью и правильностью принятых на местах решений, за приведением в исполнение смертного приговора, за порядком и соблюдением режима в тюрьмах, за соблюдением режима на каторге, за ходом следствия и др.



Контрольные вопросы по лекции 27

1. Каковы особенности феодального права Японии?
2. Какие черты своеобразия и сходства с европейским опытом обнаруживает средневековое законодательство Японии?
3. Охарактеризуйте судебную систему и систему судопроизводства средневекового государства Японии.

Лекция 28

ГОСУДАРСТВО И ПРАВО АНГЛИИ В НОВОЕ ВРЕМЯ

- 1. Английская революция XVII в. и возникновение новой государственности*
- 2. Утверждение конституционной монархии в Англии*
- 3. Британская колониальная империя*
- 4. Эволюция английского права*

28.1 Английская революция XVII в. и возникновение новой государственности

В начале XVII в. Англия столкнулась с кризисом прежнего государственного уклада, который был разрешен в ходе буржуазной революции, начавшейся в 1649 г. Ее идеологическую оболочку составили требования реформировать господствующую церковь и восстановить «старинные обычаи и вольности».

Вместе с тем в английской революции впервые отчетливо проявились основные закономерности развития революций Нового времени. Она стала первой революцией «европейского масштаба». Ее особенностью было то, что буржуазия в союзе с новым дворянством¹ боролась против монархии и господствующей церкви. У джентри, ставших на путь капитализма, было больше общих интересов с буржуазией, чем с феодалами. Этот союз придал английской революции незавершенный характер, обусловил ограниченность социально-экономических и политических завоеваний.

¹ Английское дворянство не было единым классом и довольно четко разделялось на новое дворянство (джентри) и феодалов.

В преддверии и в ходе революции определились два лагеря, представлявших противоположные политические и религиозные концепции, а также разные социальные интересы. Представители «старого», феодального дворянства и англиканского духовенства были опорой абсолютизма и отстаивали сохранение прежних феодальных порядков. Монархию поддерживали в основном экономически отсталые северные и западные графства. Ее противниками стали представители наиболее развитых юго-восточных, а также отдельных промышленных и торговых районов центра и севера Англии.

Противники абсолютизма выступали за преобразования под знаменем «очищения» англиканской церкви и создания новой церкви, независимой от королевской власти. Религиозная оболочка требований буржуазии, многие из которых имели чисто светский характер, объяснялась особой ролью англиканской церкви в защите основ абсолютизма и подавлении оппозиции церковно-бюрократическим аппаратом.



.....
 Английская революция прошла четыре этапа: конституционный («мирный») этап (ноябрь 1640 — август 1642 г.); первую гражданскую войну (1642–1646 гг.); период государственных реформ (1646–1649 гг.); индипендентскую республику (1649–1653 гг.).

В ходе революции возникло три основных идеологических течения. Одно из них получило название пресвитерианства. Оно объединяло крупную буржуазию и земельную аристократию, проповедовало идею конституционной монархии, хотело ограничить королевский произвол, очистить церковь.

Другое течение — индипендентов — нашло сторонников в рядах средней и мелкой буржуазии. Как и пресвитериане, индипенденты добивались установления ограниченной конституционной монархии. Но в то же время они требовали признания за человеком таких прав, как свобода совести, слова. Индипенденты выдвигали идею упразднения централизованной церкви. Это течение было самым пестрым и неоднородным по составу.

В ходе революции из индипендентского течения выделились левеллеры. Их поддерживали ремесленники и крестьяне. Левеллеры выдвигали идею народного суверенитета, всеобщего равенства, требовали провозглашения республики, реформы сложной и громоздкой системы «общего права». Идеи левеллеров заняли важное место в дальнейшей идейно-политической борьбе с феодальным строем. Вместе с тем, выступая за неприкосновенность частной собственности, левеллеры обходили основные требования крестьянства.

Из течения левеллеров выдвинулось движение диггеров, представлявших интересы беднейшего крестьянства и пролетарских элементов города. Они требовали уничтожения частной собственности на землю и предметы потребления.

Английская революция развивалась как традиционное противостояние короля и парламента. Существенная часть государственно-правовой программы революции была подготовлена парламентской оппозицией еще в 20-х гг. XVII в. по мере обострения экономического и политического кризиса абсолютизма. В 1628 г. была принята Петиция о праве, был сформулирован ряд требований, облеченных в старую феодальную форму, но уже имевших новое, буржуазное содержание. Перечис-

лив злоупотребления королевской администрации и ссылаясь на Великую хартию вольностей, парламент просил короля, чтобы никто впредь не принуждался платить налоги и сборы в королевскую казну «без общего согласия, данного актом парламента»; ни один человек не заключался в тюрьму за отказ платить незаконные налоги; армия не размещалась на постоя в дома жителей; чтобы никакие лица не наделялись особыми полномочиями, которые могли бы служить предлогом для предания подданных смерти «противно законам и вольностям страны».

Требования парламентской оппозиции привели к роспуску парламента и длительному беспарламентскому правлению Карла I (1600–1649 г.). В этот период король для пополнения казны единолично вводил все новые поборы и штрафы, пресекая недовольство в стране с помощью чрезвычайных судов.

Первый этап революции — конституционный — начался с деятельности Долгого парламента, заседавшего с 1640 по 1653 г. 1 декабря 1641 г. он принял Великую ремонстрацию¹, в которой была изложена программа дальнейших действий. Ремонстрация начиналась с указания на опасность, нависшую над королевством, источником которой была «злонамеренная партия» в своем стремлении изменить религию и государственный строй Англии. Действиями этой партии объяснялся конституционный конфликт между королем и парламентом. В Ремонстрации выдвигались требования удалить епископов из палаты лордов и уменьшить их власть над подданными. Предлагалось произвести полную реформацию церкви. Ряд статей был посвящен вопросам неприкосновенности собственности. Указывалось на необходимость предотвращения произвола во взимании налогов.

Таким образом, в документе был отражен главный политический вопрос революции — о правах короля в отношении жизни и имущества подданных. Кроме того, был поднят и важнейший социальный вопрос — о неприкосновенности частной собственности. Охрана собственности, как говорилось в Петиции, «есть истинная цель закона и правосудия».

Король Карл I, одобрив Ремонстрацию, не собирался выполнять ее требования. Вскоре конфликт между королем и парламентом перерос в вооруженный конфликт. В стране произошло резкое размежевание классовых сил.

Начался второй этап революции — первая гражданская война — между роялистами («кавалерами») и сторонниками парламента («круглоголовыми»). Были созданы регулярные армии. Во время войны в стране установились две враждующие и независимые власти, которые контролировали различные территории английского королевства и пользовались в них всей полнотой законодательных и административных полномочий.

В период первой гражданской войны был проведен и ряд других важных преобразований: был упразднен епископат. Земли епископов и роялистов были конфискованы в собственность государства и пущены в распродажу. В результате предпринятых мер значительная часть земельной собственности перешла в руки буржуазии и джентри. Была отменена система феодальных рыцарских держаний, которые были превращены в свободные держания, т. е. фактически в частную собственность владельцев. Таким образом, было осуществлено одностороннее решение аграрного вопроса, выгодное только буржуазии и новому дворянству.

¹От англ. *remonstrance* — протест, возражение.

Парламентская армия терпела поражения. Успех был на стороне королевских войск. Одной из причин этого явились противоречия между индепендентами и пресвитерианами. Вскоре руководство армией перешло в руки индепендентов во главе с Оливером Кромвелем¹. Их активно поддержали левеллеры.

Была создана новая парламентская армия. Ее рядовой состав комплектовался из свободных крестьян и ремесленников. Офицерские должности замещались по способности вне зависимости от происхождения. К концу 1646 г. гражданская война завершилась победой парламента.

Третий этап наступил после окончания войны и пленения короля. Он сопровождался обострением борьбы в парламенте между пресвитерианами и основной массой индепендентов. Индепенденты и левеллеры стремились к более радикальным реформам. Борьба между индепендентами и пресвитерианами привела в 1648 г. ко второй гражданской войне, развязанной пресвитерианским парламентом. Верх одержала индепендентская армия.

В декабре 1648 г., учитывая «левеллерские» настроения основной части армии, индепендентское руководство провело чистку парламента от активных пресвитериан. Политическая власть перешла в руки индепендентов. 4 января 1649 г. палата общин объявила себя носителем верховной власти в Англии, постановления которой имеют силу закона без согласия короля и палаты лордов. Парламент провел радикальные реформы. В конце марта 1649 г. король был казнен. Королевское звание и верхняя палата парламента были упразднены. Англия была объявлена республикой. Ее высшим исполнительным органом стал государственный совет, в задачи которого входило противодействие восстановлению монархии, управление вооруженными силами страны, установление налогов, управление торговлей и внешней политикой страны.

Обязанная своим установлением народным массам, республика тем не менее ничего для них не сделала. В этом была главная причина ее слабости, и это предопределило ее гибель.

Четвертый этап — время индепендентской республики. К власти пришел Кромвель, фактически установив режим личной диктатуры. Не добившись поддержки парламента, в 1653 г. Кромвель разогнал его. Была введена конституция, получившая название «Орудие управления» и закрепившая диктатуру Кромвеля. Согласно новой конституции высшая законодательная власть была сосредоточена в руках лорда-протектора и парламента. Парламент был однопалатным. Участие в выборах ограничивалось довольно высоким имущественным цензом. Высшая исполнительная власть вручалась лорду-протектору и государственному совету. Назначение членов совета зависело от лорда-протектора. Он же командовал вооруженными силами, осуществлял дипломатические сношения с другими государствами, назначал высших должностных лиц.

Кромвель разделил страну на военные округа, власть в которых перешла к ответственным перед ним генералам. Последние годы правления лорда-протектора представляли собой открытую военную диктатуру.

¹ Оливер Кромвель (1599–1658 гг.) — вождь Английской революции, военачальник и государственный деятель, в 1643–1650 гг. — генерал-лейтенант парламентской армии, в 1650–1653 гг. — лорд-генерал, в 1653–1658 гг. — лорд-протектор Англии, Шотландии и Ирландии.

Перед смертью в сентябре 1658 г. Кромвель назначил преемником своего сына Ричарда, получившего прозвище «Неудачливый Дик». Вскоре тот был свергнут. В армии и в обществе начался раскол. Поскольку главным противником буржуазии и джентри стала теперь не королевская власть, а движение низов, смерть Кромвеля ускорила соглашение этих слоев с феодальной аристократией в целях возвращения к «законной власти». Парламент решил восстановить королевскую власть в стране и призвать на престол Карла II, сына казненного Карла I.

По замыслу правившей группировки джентри и буржуазии монархия должна была стать конституционной и гарантировать незыблемость главных завоеваний революции. Действительно, в так называемой Бредской декларации 1660 г. новый король Карл II обещал, что вопросы о содержании армии, о землях роялистов, о прощении участников революции и о вероисповедании будут поставлены на разрешение парламента. Однако новая расстановка политических сил в стране способствовала усилению феодальной реакции. Участники революции преследовались, организации пресвитериан и индепендентов были ликвидированы. В то же время восстанавливались англиканская церковь, Тайный совет и другие дореволюционные государственные органы, а также старый порядок их формирования.

Сохранялось крупное землевладение английских лендлордов. Решение аграрного вопроса без наделения землей крестьянства стало основным показателем незавершенности английской революции в экономической сфере.

В политической области буржуазии пришлось разделить власть с новой земельной аристократией при определяющей роли последней.

Новый король пообещал сохранить за дворянами и буржуазией их революционные завоевания и не преследовать тех, кто в годы революции боролся против короля. Но данные обещания были нарушены. Трупы Кромвеля и его соратников были вынуты из гробов, облачены в саваны и повешены. После того как их сняли, у трупов были отсечены головы¹.

Последовавшие затем аграрная и промышленная революции обеспечили господствующее положение капиталистическим производственным отношениям и лидерство промышленной буржуазии в осуществлении политической власти.

28.2 Утверждение конституционной монархии в Англии

В 1685 г. на английский престол вступил Яков II. В его правление сложившиеся противоречия между парламентом и короной привели к государственному перевороту. Причиной переворота стало нежелание поддерживать абсолютистскую власть короля. Король предпочитал обходиться без парламента. Толчком к перевороту послужила церковная политика Якова II, сводившаяся к поддержке католиков.

В 1688 г. парламентской оппозицией была осуществлена «Славная революция», революция без пролития крови, в результате которой монарх был смещен и бежал из страны, а его место занял приглашенный на престол принц Вильгельм Оранский (1650–1702 гг.).

¹Традиционное наказание за измену в Англии.



.....

«Славная революция» явилась завершением преобразования абсолютной монархии в конституционную, при которой прерогативы короля стали ограничены парламентом. Различные слои общества пришли к компромиссу, который оказался жизнеспособным и обеспечил ровное политическое развитие страны на протяжении последних лет.

.....

В Англии возникли две политические партии. Партия тори объединила приверженцев короля, сторонников усиления его власти. Партия вигов представляла интересы буржуазии и среднего дворянства, оппозиционно настроенных по отношению к короне. Длительное время в парламенте господствовали представители тори, но со временем большинство в парламенте получили виги.

После «Славной революции» произошло закрепление нового режима правления двумя актами парламента, тесно взаимосвязанными между собой: Биллем о правах 1689 г. и Актом об устроении 1701 г.

Главным назначением Билля о правах было утверждение верховенства парламента в области законодательства. Билль определил положение парламента в системе органов власти, предоставил ему широкие полномочия в области законодательства, четко провел границу между исполнительной и законодательной ветвями власти. Провозглашалось незаконным приостановление действия законов или их исполнения, а также взимание налогов и сборов в пользу короны без согласия парламента. Билль устанавливал свободу слова и прений в парламенте, свободу выборов в парламент, право обращения подданных с петицией к королю.

Акт об устроении, или закон о престолонаследии, положил начало установлению новых принципов буржуазного государственного права. Он закреплял порядок престолонаследия и содержал дальнейшие уточнения прерогатив законодательной и исполнительной власти. Был введен принцип контрасигнатуры, согласно которому недействительным считался акт, изданный королем, если он не был скреплен подписью соответствующего министра. Утверждался принцип несменяемости судей. Отстранение их от должности могло происходить только по представлению обеих палат парламента.

Изменения в политической сфере сказались на эволюции государственного строя в сторону возрастания роли парламента. Укрепилась форма правления в виде парламентарской монархии.

В Великобритании не было единого законодательного акта, который бы определял основы государственного строя и закреплял принципы взаимоотношений между различными ветвями власти. Писаной конституции в обычном понимании не существовало. То, что могло быть названо английской конституцией, представляло собой совокупность законов (Билль о правах, Акт об устроении и др.), составивших писаную часть конституции, и устных (неписаных соглашений) — конституционных обычаев.

Парламент оставался двухпалатным. Верхняя палата лордов состояла из лиц, занимавших места либо по наследству, либо по должности, либо по назначению короля. Нижняя палата общин формировалась на основе избирательного права.

В начале XVIII в. королевская власть перестала пользоваться правом вето, тем самым передав парламенту всю полноту законодательной власти.

Собственно правительства как административного целого юридически не существовало (не было и закона, которым бы определялись взаимоотношения правительства с короной и парламентом). Текущей правительственной деятельностью занимался кабинет министров, деятельность которого была поставлена под контроль парламента. Тем самым король был оттеснен от управления делами кабинета.

Взаимоотношения кабинета с королем изменились вследствие признания принципа неответственности монарха, выразившегося в формуле: «Король может быть не прав». Ни одной из многочисленных прерогатив король не мог осуществить самостоятельно.

Вместе с тем существовали и так называемые спящие полномочия монарха, не используемые им в обычной жизни, но возможные для применения в кризисной ситуации. Они как будто «просыпаются» в необходимый момент. Классическим примером являлось право короля назначать премьер-министра, если места в парламенте после выборов разделились пополам и, таким образом, ни одну из партий нельзя было бы назвать победившей. Назначение в этой ситуации премьер-министра королем, однако, могло осуществиться лишь по совету Королевского тайного совета, фактически и определявшего кандидатуру будущего премьера.

В 1832 г. был принят Билль о парламентской реформе. Его суть сводилась к ограничению представительства в парламенте от «гнилых», «карманных» местечек. В то же время крупные промышленные города, не имевшие представительства в парламенте, получили такое право. Увеличилось количество лиц, обладающих активным избирательным правом. В 1867 г. была проведена новая избирательная реформа. Главным ее итогом стало увеличение числа избирателей почти в два раза, прежде всего за счет мелкой буржуазии и наиболее обеспеченной части рабочего класса. В последней четверти XIX в. был принят ряд законов, предусматривавших дальнейшую демократизацию избирательного права. Среди них особое место заняли законодательные акты 1884 и 1885 гг., оформившие третью избирательную реформу в Англии. Существенными нововведениями явились снижение и упорядочение имущественного избирательного ценза, введение избирательных округов с равным представительством от одинакового количества населения.

Сохранение имущественного и полового избирательных цензов, сложный порядок регистрации избирателей стали серьезными недостатками новой избирательной системы.

Вместе с расширением избирательных прав происходила демократизация политической жизни: добились легального существования профсоюзы, было отменено уголовное наказание за организацию забастовок, были признаны свобода слова и свобода печати.

Были проведены реформы местного самоуправления. По закону 1835 г. управление городами переходило к выборным городским советам. В выборах могли участвовать все налогоплательщики — домохозяева и наниматели квартир обоюго пола. Городской совет избирал мэра города на один год. Эта реформа местного управления изменила управление только в городах, не затронув графств. Этот недочет исправила реформа 1888 г., заложившая основы той системы местного управления, которая сохранялась в Англии в течение последующих лет. Были со-

зданы однотипные представительные органы — советы — для городов и графств. Вся прежняя система графств была пересмотрена, в самостоятельные графства выделялись наиболее крупные города. Созданная система органов самоуправления отличалась значительной самостоятельностью и отсутствием «административной опеки» со стороны центральной власти, что стало характерной чертой английской модели местного управления.

Наряду с эволюцией формы правления и политического режима произошли изменения в территориальном устройстве страны. После оформления так называемых уний с Шотландией (1707 г.) и Ирландией (1801 г.) английский парламент распространил свою власть на всю территорию Британских островов. Указанные регионы получили определенное количество мест для своих депутатов в британском парламенте. С 1801 г. новое государственное образование получило название Соединенного Королевства Великобритании и Ирландии.

28.3 Британская колониальная империя

В Новое время происходило становление Британской империи, ставшей со временем самой крупной и мощной. В середине XVII в. азиатские товары и американские табак и сахар помогли Англии стать могучей державой. На страже заморской торговли стояли ее вооруженные силы.

Однако империю постигали неудачи. Так, после провозглашения независимости североамериканских территорий Англия потеряла 13 колоний. Это стало для нее тяжелым ударом. Однако у британцев в этом регионе оставалась Канада, которую они отвоевали у французов.

Великобритания создала довольно гибкую систему управления, позволившую ей действовать по принципу «разделяй и властвуй» и во многих случаях поддерживать колониальный режим без громоздкого аппарата, опираясь на местную верхушку. Высшая законодательная власть в империи принадлежала парламенту, а также правительству, которое могло издавать нормативные акты для колоний. Со временем была упорядочена система центрального управления колониями. Была введена специальная должность государственного секретаря по делам колоний, впоследствии было создано министерство колоний. Высшей апелляционной инстанцией для судов колоний являлся Судебный комитет Тайного совета Великобритании.

Империя расширялась и на других континентах. В Индии, начав с торговых поселений Ост-Индской компании, британцы установили свое правление над Бенгалией. Затем последовали другие завоевания. В конце XVIII в. возникло первое поселение европейцев в Австралии, когда в Сидней доставили каторжников. Британцы завладели и мысом Доброй Надежды.

Сложилось общее деление всех колоний на «завоеванные» и «переселенческие», применительно к которым постепенно выработались два типа британского колониального управления. «Завоеванные» колонии не обладали политической автономией и управлялись от имени короны через органы метрополии британским правительством. Законодательные и исполнительные функции в таких колониях сосредоточивались непосредственно в руках высшего правительственного чиновника — губернатора. Создаваемые представительные органы в этих колониях ре-

ально представляли интересы лишь незначительной прослойки местных жителей, но и в этом случае они играли роль совещательного органа при губернаторах.

Другой тип управления сложился в колониях, где большинство или значительную часть населения составляли белые переселенцы из метрополии и других европейских стран. Долгое время эти территории по форме управления мало чем отличались от любых других колоний, однако постепенно приобрели политическую автономию¹.

Впоследствии в переселенческих колониях создавались представительные органы самоуправления, однако колониальные парламенты не имели реальной политической власти, поскольку высшая законодательная, исполнительная и судебная власть оставалась в руках британских генерал-губернаторов. Важнейшие уступки переселенческим колониям были сделаны во второй половине XIX — начале XX в., когда они одна за другой добились дальнейшего расширения самоуправления и получили в результате особый статус доминионов.

В 1867 г. британский парламент принял Акт о Британской Северной Америке — конституцию Канады, послужившую образцом для последующих конституций британских доминионов. В соответствии с ней исполнительная власть принадлежала представителю британской короны — генерал-губернатору, наделенному очень широкими правами, в том числе правом назначения и роспуска в любое время палаты общин, отмены любого закона, принятого парламентом отдельной провинции. Генерал-губернатор мог осуществлять свои полномочия лишь после консультаций со своим правительственным Советом. Внутри него выделился кабинет министров, возглавлявшийся и формировавшийся премьер-министром. Создавались провинциальные законодательные органы с весьма широкой компетенцией.

В 1901 г. был создан Австралийский Союз — федеративное государство, объединившее несколько самоуправляющихся колоний на территории Австралии. Двухпалатный федеральный парламент избирался населением каждого штата.



Выводы

На протяжении большей части XIX в. империя расширяла свои границы, не встречая значительного сопротивления со стороны других европейских стран. Великобритания завладела бассейном Индийского океана и установила свое господство над всем субконтинентом. Огромное число британцев переселялось на все новые территории, получая там все большую независимость. Британский флот под предлогом защиты национальных интересов не раз ввязывался в конфликты в регионах, не находившихся под властью короны. Британская империя достигла своего максимального могущества в начале XX в., когда около четверти населения земного шара жило под ее правлением.

¹Прудников М. Н. Указ. соч. С. 442.

28.4 Эволюция английского права

В Новое время английское право в основном развивалось эволюционным путем. Революционные бури XVII в. лишь слегка всколыхнули глубины правовой системы. В силу географической обособленности и особенностей истории Англии здесь в течение длительного времени самостоятельно создавалось право своей страны. Римское право мало отразилось на английском праве.



.....
 Характерной особенностью английского права являлся его архаизм, сохранившийся от старого феодального строя, но с развитием буржуазных отношений архаичная форма наполнилась новым содержанием.

Законодательство Англии оставалось не кодифицированным. Как известно, право разделялось на «общее право» и «право справедливости». Впоследствии были соединены в единую систему суды общего права и права справедливости. Соответственно, и нормы общего права перестали считаться особой системой, отличной от норм судов справедливости. Возникло единое прецедентное право.

Прецедентное право не имело и не имеет обязательной силы. Предоставляя судье возможность следования сложившемуся прецеденту, оно не ограничивает свободу его усмотрения. Законы так же оставались одним из источников права Англии. Они не были сведены в систему и действовали самостоятельно.

В качестве субъектов права выделялись граждане и юридические лица. Правоспособность некоторых лиц была ограничена.

Одним из основных разделов гражданского права стало вещное право. Вещное право в Англии понималось широко, поскольку к вещам относили часть абсолютных прав: права авторов, изобретателей и др. В английском праве вещи делились на реальные и персональные. К реальным относились земля, растения, здания, документы, связанные каким-либо образом с землей. Персональные вещи составляли другие предметы и права. Это деление было связано с исторически сложившимися в Англии формами защиты имущественных интересов — «реальными» и «личными» исками.

Вещные права в Англии рассматривались как разновидность права собственности. Среди вещных прав можно было выделить: вещное право аренды недвижимости, сервитуты, доверительную собственность и др. Институт доверительной собственности (траст) — форма собственности, при которой одно лицо (доверительный собственник) управляет, распоряжается имуществом, переданным ему другим лицом (учредителем) в пользу третьих лиц (бенефициантов). Этот институт применялся при охране имущественных интересов недееспособных и во многих других случаях и являлся специфическим для английского права.

В праве Англии не было понятия обязательства. Среди различных договоров необходимо выделить договор аренды земли, в котором право защищало интересы земельного собственника и в то же время не давало арендатору гарантий защиты. Так, если арендатор не освобождал участок по истечении срока, то арендная плата удваивалась. Выделялись деликтные обязательства, возникающие из причинения

вреда. Для английского договорного права характерным являлось точное определение прав и обязанностей сторон, требование от должника добросовестного выполнения обязательств.

В английском семейном праве долгое время сохранялась церковная форма брака, гражданский брак стал возможен с середины XIX в. Личные отношения супругов были основаны на главенстве мужа. До достижения 21 года сыновья и дочери находились под отцовской властью, мать осуществляла родительскую власть лишь при отсутствии отца. Признание внебрачных детей допускалось в исключительных случаях и только на основании парламентского акта. В имущественных отношениях длительное время сохранялись феодальные пережитки. Жена была ограничена в имущественных правах. Совместным имуществом распоряжался только муж. Лишь в XIX в. была установлена некоторая самостоятельность замужней женщины в распоряжении имуществом, было признано право развода.

Для английского наследственного права была характерна полная свобода завещания. Лицо, достигшее 21 года, имело право завещать свое имущество кому угодно, независимо от наличия ближайших родственников, которые не получали ничего при наличии завещания. Наследование по закону применялось по-разному в отношении земельной собственности и остального имущества.

В уголовном праве Англии длительное время проявлялся консерватизм, который был вызван компромиссным характером английской революции. Особенно это сказалось в вопросе о наказании. Даже в начале XIX в. оно применяло такие его виды, как четвертование, колесование и т. д. Во время восстания в Ирландии действовало наказание — «быть повешенным, колесованным и четвертованным», которое заключалось в том, что осужденного сначала вешали, но вынимали из петли до того, как он терял сознание; затем его привязывали к столбу, оскопляли, вспарывали живот, а внутренности поджаривали тут же на костре. А затем приговоренного четвертовали и отрубленную голову выставляли на всеобщее обозрение.

В английском законодательстве к началу XIX в. число преступлений, за которые назначалась смертная казнь, превысило 200¹.

В отличие от уголовного права континентальных стран уголовное право Англии того времени продолжало преследовать цели устрашения, что было связано с особенностями английского правопорядка.

Существенные изменения в этой отрасли произошли лишь в 1830–1880 гг. В это время были отменены смертная казнь за малозначительные преступления, большинство членовредительских и порочащих наказаний.

В британских владениях складывалось колониальное право. Оно вытекало из актов британского парламента, «общего права», «права справедливости», а также постановлений и распоряжений министерства колоний и нормативных актов, принятых в самой колонии. Широкое внедрение норм английского права в колониях началось со второй половины XIX в., когда колонии стали торговыми «партнерами» метрополии и потребовалось обеспечить устойчивость товарообмена, безопасность личности и собственности британских подданных.

Переплетаясь с институтами местного права завоеванных стран, колониальное право было сложным и противоречивым явлением. Оно отличалось эклектическим

¹История государства и права зарубежных стран: учебник: в 2 т. 3-е изд. / отв. ред. Н. А. Крашенинникова. М., 2008. Том 2 : Современная эпоха. С. 592.

смешением норм английского, традиционного, религиозного права и судебных толкований. В отношении английских поселенцев в любых частях света действовало английское право.

В Новое время обновилась модель правосудия, хотя она по-прежнему отличалась такой же запутанностью подсудности и длительным сохранением средневековой системы судов. В соответствии с законом о судоустройстве 1775 г. система королевских судов была объединена с судом лорда-канцлера, тем самым был создан единый Высокий суд. Он мог применять в своей практике как нормы «общего права», так и «права справедливости». Для разбора мелких дел были созданы суды графств. В ходе реформы возникли суды о наследстве, о семейных делах, разводах, выведенные из-под церковной юрисдикции.

Серией актов о Верховном суде и апелляционной юрисдикции была определена новая структура высших судов. Созданный вместо прежних центральных судов Верховный суд состоял из двух подразделений: Высокого суда, который в свою очередь подразделялся на отделения (канцелярское, королевской скамьи и др.), и Апелляционного суда по гражданским делам. Одновременно продолжали существовать суды ассизов, формировавшиеся из судей Высокого суда, а также низшие суды — мировые суды и суды графств. Особое место занимал Центральный уголовный суд в Лондоне.

Английское правосудие характеризовалось не только использованием судебных прецедентов в качестве источников права. Суд мог самостоятельно вырабатывать и процессуальные нормы. Процесс был состязательным (государство не выступало в качестве обвинителя, а любое дело рассматривалось как борьба сторон). Обычной была апелляционная форма пересмотра дел (обжалование).

Судья являлся нейтральным субъектом в процессе. Он выслушивал стороны и принимал решения, не вмешиваясь в прения, в борьбу сторон. Судья, будучи государственным служащим, тем не менее не помогал прокурору, не пытался добыть дополнительные доказательства в пользу государства. Он лишь оценивал доказательства, представленные в судебном процессе. Если прокурор не мог доказать обвинение, судья не возвращал дела на доследование, объявляя обвиняемого оправданным.

В 1679 г. был принят «Хабеас корпус акт», или Акт для лучшего обеспечения свободы подданных и для предупреждения заточений за морем. В соответствии с ним любой арестованный мог лично или через родственников или знакомых обратиться в суд с требованием выдать приказ Хабеас корпус. Согласно этому приказу лицо, у которого находился арестованный, под страхом уплаты крупного штрафа в пользу потерпевшего, а то и увольнения с должности, должно было в суточный срок доставить арестованного в суд с указанием причины ареста. Суд выносил решение либо выпустить арестованного до суда под залог, либо оставить его под арестом, либо отпустить. Здесь впервые устанавливалась ответственность лиц, виновных в неисполнении предусмотренных в Акте предписаний. Значение этого Акта заключалось в создании гарантии неприкосновенности для отдельных лиц.

Наряду с Великой хартией вольностей «Хабеас корпус акт» приобрел значение одного из основных конституционных документов Англии, содержащих ряд принципов справедливого и демократического правосудия: презумпции невиновности,

соблюдения законности при задержании, быстрого и оперативного суда, совершаемого с «надлежащей судебной процедурой» и по месту совершения проступка.

В то же время можно отметить и историческую ограниченность этого закона. Во-первых, для освобождения на поруки до суда требовалось внесение денежного залога, сумма которого могла быть очень значительной. Во-вторых, действие закона могло быть приостановлено парламентом, что впоследствии неоднократно происходило на практике.

Английское процессуальное право долгое время не знало института пересмотра дел по вновь открывшимся обстоятельствам. Судебная ошибка могла быть исправлена путем направления соответствующего уголовного дела для заключения в апелляционный суд по уголовным делам, передачей министру внутренних дел для его пересмотра в апелляционном порядке или на основе помилования осужденного короной (на основе Акта об устройении 1701 г.).



Выводы

Усиление государственного вмешательства в юридическую сферу и централизация высших органов юстиции стали основными мотивами преобразований в судебной-правовой области в Новое время. Эта тенденция в основном сохранилась и в последующем.



Контрольные вопросы по лекции 28

1. Назовите основные этапы разворачивания английской революции. Приведите примеры из истории каждого этапа.
2. Перечислите основные события и законодательные акты периода английской революции.
3. Какие политические перемены сопровождали английскую революцию в период правления индепендентов?
4. Какими законодательными актами была оформлена конституционная монархия в Англии?
5. Как проходила эволюция двухпартийной политической системы в Великобритании?
6. Какое значение в становлении английской государственности имела «Славная революция»?
7. Охарактеризуйте государственный аппарат Англии в период формирования конституционной монархии.

8. Что такое «делегированное законодательство» в Великобритании?
9. Раскройте содержание Билля о правах, Акта об устройении.
10. Расскажите об эволюции прецедентного права.
11. В чем своеобразие вещного, обязательственного и семейного права Англии рассматриваемого периода?
12. Каковы особенности судебно-правовой системы Англии в Новое время?
13. Раскройте роль «Хабеас корпус акта» в развитии английского судопроизводства.

Лекция 29

ГОСУДАРСТВО И ПРАВО ФРАНЦИИ В НОВОЕ ВРЕМЯ

- 1. Революция 1789–1794 гг. и становление конституционного строя*
- 2. Государственный строй: от Первой республики к Первой империи*
- 3. Эволюция государственного строя от режима реставрации до Второй империи*
- 4. Парижская коммуна*
- 5. Образование Третьей республики*
- 6. Развитие французского права в Новое время*

29.1 Революция 1789–1794 гг. и становление конституционного строя

Французские реформы государственно-правового развития в Новое время вызревали и протекали в крайне своеобразных условиях. Конфронтация народных масс, возглавляемых представителями буржуазии, с абсолютизмом, дворянством и господствовавшей католической церковью приобрела значительно более острые формы, чем это имело место полтора века назад в Англии. Осознавая свою растущую силу, французская буржуазия более болезненно реагировала на сословную приниженность и политическое бесправие, не желая мириться с феодально-абсолютистскими порядками, при которых она отстранялась от участия в государственных делах, не была защищена от незаконных конфискаций имущества и не имела правовой защиты в случаях произвола королевских чиновников.

Готовность французской буржуазии к политическим действиям имела под собой и определенные идеологические основания. Переменам во Франции предше-

ствовала революция в умах. Выдающиеся просветители (Вольтер, Монтескье, Руссо и др.) в своих произведениях подвергали пороки «старого режима» сокрушительной критике. С позиции школы «естественного права» они убедительно доказали его «неразумность».

Французские реформаторы могли опереться на опыт английской и американской революций. В их распоряжении имелась уже достаточно четкая программа организации конституционного порядка. Они взяли на вооружение политические лозунги, способные поднять широкие народные массы на бескомпромиссную борьбу с абсолютизмом: свободу, равенство, братство.



.....
 В процессе утверждения конституционного порядка и новых демократических принципов организации государственной власти во Франции особую роль сыграла революция 1789–1794 гг. Французская революция в отличие от всех предшествовавших революций до основания потрясла создававшееся веками здание феодализма.

Она сокрушила экономические и политические устои старого строя, в том числе и абсолютную монархию, являвшую собой символ и итог многовековой эволюции средневековой государственности. Она дала мощный импульс социальному прогрессу во всем мире.

Как и в Англии, перед революцией во Франции проявился острый социально-экономический и политический кризис. Неурожайные годы, государственное банкротство привели страну на грань экономической катастрофы: казна была пуста, с крестьян нечего было взять, росли цены, банковская система была неразвитой. Правящий режим не мог предотвратить надвигающуюся катастрофу.

Хозяйственное отставание Франции от Англии вследствие засилья феодальных порядков способствовало поражениям в войнах. Это вызывало ропот буржуазии, усиливало ее нападки на правившую династию.

Королевский двор в XVIII в. стал еще более пышным, но внешний блеск прикрывал глубокое разложение и кризис абсолютной монархии. Король Людовик XV проводил время на балах и охоте. Правители министры и королевские фавориты. Высшие должности, как правило, продавались и покупались либо раздавались на основе придворных связей, зачастую совершенно неспособным лицам, что снижало уровень управления страной. Людовику XV приписывают слова: «После нас — хоть потоп». Этим потоком и стала революция, уничтожившая абсолютную монархию и феодальные порядки¹.

После смерти Людовика XV на престол вступил бесхарактерный и невежественный Людовик XVI. Недалекий и ленивый король избегал государственных дел и не обращал внимания на их обсуждение в Королевском совете.

Ввиду безвыходного финансового положения король решил созвать Генеральные штаты, которые не собирались уже 175 лет (с 1614 г.). От парламента он надеялся получить согласие на новые займы и налоги. Король не учел всей глубины влияния на «третье сословие» идей просветителей, утверждавших, что со-

¹Прудников М. Н. Указ. соч. С. 450.

временное государство должно основываться на рациональных принципах, а не на господстве наследственной элиты.

В этих условиях очередная попытка короля увеличить налоги вызвала протест со стороны «третьего сословия», потребовавшего отмены старого порядка голосования в парламенте при принятии решений (одно сословие — один голос). Правительство не согласилось с этим. Тогда представители «третьего сословия» заявили об образовании Учредительного собрания. Народ Парижа поддержал собрание. 4 июля 1789 г. была взята штурмом королевская крепость-тюрьма — Бастилия.

Обострение борьбы вызвало размежевание политических сил в стране. Проявили себя три основные группировки: фейяны — представители крупной конституционно-монархической буржуазии и либерального дворянства; жирондисты¹, в основном представлявшие торгово-промышленную провинциальную среднюю буржуазию; якобинцы², выразители интересов мелкой и части средней буржуазии, ремесленников и крестьянства.

Потеря королевской властью способности контролировать политические события, развертывавшиеся по всей стране помимо ее воли, привела к превращению французского государства из абсолютной монархии в своего рода «революционную монархию».

Революция охватила всю страну: восставший народ смещал королевскую администрацию. На местах формировались новые органы местного самоуправления — муниципалитеты. Была создана Национальная гвардия — территориальное ополчение.

Власть стала переходить к политической группировке, представлявшей интересы крупной буржуазии и либеральных дворян (фейянам). Их представители в Учредительном собрании — Лафайет³, Мирабо⁴ и др. — выступали от имени французского народа и во имя революции. Объективно они отражали интересы крупной буржуазии и либерального дворянства, стремились сохранить монархию, подвести под пошатнувшееся здание старой государственности прочный фундамент конституционализма, имели своей главной целью достижение компромисса с королевской властью. Основным содержанием их деятельности стала борьба за конституцию, за сокращение традиционных королевских прерогатив.

Под воздействием все сильнее втягивавшихся в революционный процесс народных масс фейяны осуществили через Учредительное собрание ряд антифеодальных преобразований, разработали важные демократические документы.

¹Свое название (заменяемое иногда именем «Жиронда», *la Gironde*) партия получила от департамента Жиронда (с главным городом Бордо), избравшего в октябре 1791 г. в Законодательное собрание депутатами местных адвокатов Верньо, Гюаде, Жансонне, Гранжнева и молодого купца Дюко, кружок которых и был первоначальным ядром партии.

²Участники Якобинского клуба (*club des Jacobins*), французского политического клуба эпохи революции. Клуб образовался в июне 1789 г. на базе бретонской фракции депутатов Национального собрания и получил своё название от места проведения заседаний клуба в доминиканском монастыре святого Якова на улице Сен-Жак в Париже. Якобинцами считались члены самого клуба, а также члены провинциальных клубов, тесно связанных с основным.

³Мари Жозеф Поль Ив Рош Жильбер дю Мотье, маркиз де Ла Файет (фр. *Marie-Joseph Paul Yves Roch Gilbert du Motier, marquis de La Fayette*; 6 сентября 1757 — 20 мая 1834 гг.) — французский политический деятель. Участник трех революций: американской войны за независимость, Великой французской революции и июльской революции 1830 г.

⁴Граф Оноре Габриэль Рикетти де Мирабо (фр. *Honoré Gabriel Riquetti, comte de Mirabeau*, 9 марта 1749 — 2 апреля 1791 гг.) — деятель Великой Французской революции.

26 августа 1789 г. Учредительное собрание приняло важнейший документ — Декларацию прав человека и гражданина, состоявшую из 17 статей. Она была сформулирована в духе общенационального манифеста, торжественно провозглашавшего права свободных людей. В ст. 1 говорилось: «Люди рождаются и остаются свободными и равными в правах». Статья 2 указывала, что верховная власть принадлежит народу. Статья 3 провозглашала: «Все, что не воспрещено законом, то дозволено». Статья 4 закрепляла равенство граждан перед законом, равную возможность доступа к государственным должностям. Статьи 7 и 8 устанавливали важнейший принцип уголовного права, в соответствии с которым никто не мог быть привлечен к уголовной ответственности и подвергнут наказанию иначе, как в случаях, прямо предусмотренных законом. Статья 9 формулировала «презумпцию невиновности». Статья 16 провозглашала конституционным лишь тот строй, в котором проведено разделение ветвей власти. Статья 17 объявляла собственность священным и неприкосновенным правом¹.



.....
 В основу Декларации были положены идеи естественно-правовых теорий, разрабатывавших основные принципы демократического государственно-правового строя.

Декларация 1789 г. имела большое значение не только для Франции, но и для всего мира, поскольку закрепляла основы передового для своей эпохи общественного и государственного строя, определяла устои нового правопорядка. Сами ее создатели полагали, что составили документ «для всех народов и на все времена».



.....
 При всем своем ясно выраженном политико-юридическом содержании Декларация не имела нормативно-правовой силы. Она стала лишь исходным документом революционной власти, стремившейся установить конституционный строй. Поэтому многие ее положения носили программный характер и не могли быть немедленно реализованы на практике в условиях Франции конца XVIII в., только вступающей на путь создания гражданского общества, и утверждения политической демократии.

Учредительное собрание ввело имущественные и другие цензы. Все граждане делились на активных и пассивных. Активным предоставлялось право голоса, вторые этого права были лишены. Согласно закону активные граждане должны были удовлетворять следующим условиям:

- 1) быть французами;
- 2) достичь 25-летнего возраста;
- 3) проживать в определенном кантоне не менее одного года;

¹Прудников М. Н. Указ. соч. С. 452.

- 4) уплачивать прямой налог в размере не меньше трехдневной заработной платы для данной местности;
- 5) не быть слугой.

подавляющая часть французов не удовлетворяла этим квалификационным требованиям и попадала в разряд пассивных граждан. Из 26 млн французов активными стали лишь 4 млн.

Было упразднено подчинение французской католической церкви Ватикану. Священников выбирали прихожане. Из компетенции церкви изымалось право регистрации актов гражданского состояния. В аграрных отношениях сохранилась сеньориальная собственность на землю.

Сразу после принятия Декларации прав человека и гражданина была создана особая комиссия, которая отбирала и систематизировала конституционные акты, которые позже легли в основу проекта Конституции. 3 сентября 1791 г. законопроект был принят собранием и подписан королем, который принес присягу на верность Конституции.

Конституция устанавливала государственный строй, основанный на принципах разделения ветвей власти, утверждения национального суверенитета, представительного правления и ограничения власти монарха. По сравнению с Декларацией 1789 г. Конституция существенно расширила перечень личных и политических прав и свобод, в частности, она предусматривала свободу передвижения, свободу собраний, свободу обращения к государственным властям с индивидуальными петициями, свободу вероисповедания и право выбора служителей культа.

В Конституции предусматривались и некоторые социальные права. Так, декларируются введение общего и частично бесплатного народного образования, забота о воспитании покинутых детей, облегчение участи неимущих, убогих и безработных.

В Конституции получила дальнейшее развитие и концепция национального суверенитета, который провозглашался единым, неделимым, неотчуждаемым и неотъемлемым. Было введено новое правовое понятие нации как единой общности формально равноправных граждан. При этом подчеркивалось, что нация является единственным источником всех властей.

Конституция достаточно последовательно создавала возможность организационно разграничить участие в осуществлении государственной власти двух основных политических групп, выражавших интересы, с одной стороны, большинства французского общества и, с другой стороны, дворянства, но с фактически сложившимся в ходе революции преобладанием первой. Конституция на практике реализовывала передовую для той эпохи идею создания системы представительных органов власти.

Высшим законодательным органом государства становилось Национальное собрание, избираемое на два года. Его депутаты обладали правом неприкосновенности. К компетенции собрания прежде всего относилось принятие законов. Король утверждал принятый им закон, имел право отлагательного вето. Национальное собрание также решало вопросы объявления войны, установления налогов, учреждения и упразднения государственных должностей, ратификации договоров с иностранными государствами, ежегодно составляло и утверждало бюджет, контролировало расходование государственных средств и др.

Законодательная деятельность считалась воплощением некоей общей публичной воли, а избранный депутат представлялся выразителем интересов не только его избирателей, а всей нации. Юридически депутаты не несли ответственности перед избирателями и были независимы от них. Депутат не мог быть отозван. Единственным способом воздействия на него была угроза его возможного избрания на следующий срок.

Компромиссный характер Конституции, отразившей тенденцию к политическому союзу новых буржуазных и старых феодальных сил, выразился прежде всего в закреплении монархической формы правления.

Исполнительную власть осуществлял король. Он назначал министров, возглавлял вооруженные силы, осуществлял общее руководство внутренним управлением и внешними отношениями. Была введена контрасигнатура: распоряжения короля приобретали законную силу после подписания их соответствующим министром, который и отвечал за принятое решение.

Вместе с тем революция осталась незаконченной. Крестьяне и горожане были недовольны принятыми законами и мерами правительства и вели борьбу за свои права. В то же время усилило свою деятельность монархически настроенное дворянство. В этих условиях положения конституции не могли быть реализованы.

Сгруппировавшиеся вокруг короля силы феодальной реакции, заручившись поддержкой монархической Европы, готовили заговор против Конституции. Однако окончательный приговор королевской власти был вынесен народными массами. В ночь на 10 августа 1792 г. был взят штурмом королевский дворец и правление фейянов закончилось. Король Людовик XVI был арестован и заключен в тюрьму. Законодательное собрание объявило его отречение от престола. Режим конституционной монархии рухнул.

Самой влиятельной группировкой оказались жирондисты. Под давлением народа Законодательное собрание объявило о созыве нового органа государственной власти — Национального конвента. Было отменено деление граждан на активных и пассивных, принято решение о новых выборах в муниципалитеты и суды на основе нового избирательного права и учрежден Чрезвычайный уголовный трибунал. Законодательное собрание образовало Временный исполнительный совет. Большинство депутатов не принадлежали к определенным группировкам и принимали решения в зависимости от складывавшейся политической конъюнктуры. Однако жирондисты не решали ключевых проблем французского общества, довольствовались обсуждением своих партийных проблем.

Правительство жирондистов было свергнуто вооруженными гражданами 2 июня 1793 г. Власть в Конвенте перешла к якобинцам.

Французская революция вступила в завершающий этап. Участие различных слоев населения в политической борьбе достигло своей кульминации. Благодаря этому во Франции были проведены радикальные политические преобразования, отведена угроза интервенции войск коалиции европейских держав и реставрации монархии.

Революционно-демократический режим, сложившийся при якобинцах, обеспечил окончательную победу нового общественного и государственного строя во Франции¹.

¹Прудников М. Н. Указ. соч. С. 456.

Была разрешена продажа мелкими участками в рассрочку земель, конфискованных у дворянских эмигрантов. Крестьянским общинам возвращались захваченные дворянством земельные угодья, и предусматривалась возможность раздела общинных земель в том случае, если за это выскажется 1/3 их жителей. Поделенная земля становилась собственностью крестьян.

Признавалось, что все бывшие сеньориальные платежи и феодальные права, как постоянные, так и временные, «отменяются без всякого вознаграждения». Феодальные документы, подтверждавшие сеньориальные права на землю, подлежали сожжению.

Была введена смертная казнь за спекуляцию предметами первой необходимости, устанавливались твердые цены на продовольствие.

Предполагалось бесплатное распределение собственности, конфискованной у врагов революции, среди неимущих патриотов введение системы государственных пособий для нищих, инвалидов, сирот, стариков.

Было отменено рабство в колониях.

Основной задачей правительства (государства) стало обеспечение пользования человеком «его естественными и неотъемлемыми правами». К числу этих прав были отнесены равенство, свобода, безопасность, собственность.

Право собственности определялось в его традиционно широком и индивидуалистическом понимании как возможность «пользоваться и располагать по усмотрению своим имуществом, своими доходами, плодами своего труда и промысла».

Каждому французу гарантировались всеобщее образование, государственное обеспечение, неограниченная свобода печати, право петиций, право свободного отправления религиозных обрядов.

Было подтверждено упразднение деления граждан на активных и пассивных как несовместимое с идеей равенства, было узаконено всеобщее избирательное право для мужчин (с 21 года).

Были конкретизированы черты государственного устройства страны. Подтверждалось создание республики. Законодательной властью наделялся Законодательный корпус (Национальное собрание), состоявший из одной палаты и избиравшийся сроком на один год.

Была введена новая система, согласно которой часть проектов законов направлялась на утверждение первичных собраний граждан, имевших право голоса. Принятый Национальным собранием законопроект приобретал силу закона лишь в том случае, если 40 дней спустя после его рассылки в департаменты в большинстве из них 1/10 часть первичных собраний не отклоняла его. Такая процедура была попыткой воплотить в жизнь идею народного суверенитета, проявившегося в данном случае в том, что только «народ обсуждает и постановляет законы».

Осуществлялся переход к созданию массовой народной армии, основанной на обязательном наборе военнообязанных.

Провозглашались принцип законности и верховенство закона. Якобинцы уделяли особое внимание гарантиям от деспотизма и произвола со стороны государственных властей. Закон призван был охранять общественную и индивидуальную свободу против угнетения со стороны правящих. Всякое лицо, против которого совершался незаконный, т. е. произвольный и тиранический акт, имело право оказывать сопротивление.

Историческая особенность данного периода истории французской революции и государства состояла также и в том, что якобинцы не проявляли большой щепетильности в выборе средств борьбы со своими политическими противниками и не останавливались перед использованием насильственных методов расправы со сторонниками «старого режима», а заодно и со своими «врагами».

В июне 1793 г. Конвентом была принята новая конституция. В ней нашли свое воплощение государственно-правовые взгляды якобинцев Робеспьера, Сен-Жюста и др., сформировавшиеся под влиянием учения Руссо. Была принята Декларация прав человека и гражданина, воспроизводившая основные положения Декларации 1789 г., но отличавшаяся большим демократизмом, революционностью.

Высшим органом государственной власти являлся Конвент.

Для непосредственного управления страной были созданы комитеты и комиссии Конвента, среди которых выделялись Комитет общественного спасения и Комитет общественной безопасности. Комитет общественного спасения руководил обороной страны, осуществлял текущее управление. Ему подчинялись исполнительный совет, все министерства и ведомства. Обязанность борьбы с внутренней контрреволюцией была возложена на Комитет общественной безопасности. Он также наблюдал за тюрьмами. В системе органов якобинской диктатуры чрезвычайно активную роль играл также Революционный трибунал. Он был создан по требованию якобинцев еще жирондистским Конвентом, но превратился в постоянно действующее орудие революционного террора.

Чрезвычайными полномочиями наделялись комиссары Конвента, направлявшиеся в армию, ведомства, департаменты.

Но постепенно режим якобинцев стал превращаться в авторитарный, поскольку свои идеи они осуществляли вопреки настроениям и интересам большинства населения страны.



Выводы

Революционное насилие, освобожденное от рамок закона, превратилось в произвол. Социальная опора якобинцев была сужена, что послужило причиной их отстранения от власти. 27 июля 1794 г. якобинская республика пала.

29.2 Государственный строй: от Первой республики к Первой империи

После отстранения якобинцев к власти пришла крупная буржуазия. Наиболее видные революционеры были казнены, тысячи — арестованы. Чтобы упрочить свое положение, победители разработали новую конституцию, согласно которой основными принципами государственного строя провозглашались представительное правление и разделение ветвей власти. В конституции не было упоминания о свободе собраний, печати, но утверждалась обязанность каждого защищать государство и собственность. Избирательным правом наделялись только мужчины,

достигшие возраста 21 года и уплачивающие налоги. Для выборщиков устанавливались еще более высокий возрастной (с 25 лет) и имущественный цензы. По новой конституции законодательную власть осуществлял Законодательный корпус, состоявший из двух палат: верхней (совет старейшин) и нижней (совет пятисот). Нижняя палата разрабатывала законы, а совет старейшин утверждал или отклонял законопроекты. Исполнительную власть получила Директория в составе пяти членов.

Правящие круги видели свое политическое спасение в создании режима военной диктатуры, которая силой оружия могла защитить их интересы. В поле зрения власть имущих попал генерал Наполеон Бонапарт. Он получил наибольшую поддержку, поскольку был популярен в народе благодаря победам французской армии в Италии и Египте.

С помощью войск Бонапарт разогнал Законодательный корпус и упразднил Директорию. Страной стали управлять три консула, но реальная власть перешла в руки первого консула (Бонапарта). Фактически произошел государственный переворот, в результате которого Наполеон стал правителем Франции.

Придя к власти, Наполеон предложил нуворишам (своего рода «новым французам», нажившимся в революционной неразберихе) выбор: расследование их деятельности или «патриотический взнос» в пользу государства.

По методам осуществления власти и по своей социальной базе диктатура Наполеона существенно отличалась от правления Директории. Она стала формой политической консолидации французского общества. Бонапарт, стремившийся к установлению личной власти, отразил готовность консервативно настроенных кругов французского общества к уничтожению остатков революционных идей и достижений. Он стремился создать стабильную государственную систему, обеспечивающую простор для развития предпринимательской деятельности. Именно поэтому его политика получила поддержку не только буржуазных кругов, но и французских крестьян-собственников, опасавшихся в равной мере монархической реставрации и новых революционных потрясений.

В компетенцию первого консула Наполеона входило осуществление исполнительной власти, назначение и смещение министров, членов государственного совета, генералов, послов, высших чиновников, судей. Он имел право законодательной инициативы. Второй и третий консулы обладали совещательными полномочиями.

К органам законодательной власти относились Законодательный корпус, Сенат и Государственный совет. Местное самоуправление было упразднено. Правительство стало назначать мэров коммун и городов. Республиканский строй ушел в прошлое, минимум демократических свобод был уничтожен.

В 1802 г. Бонапарт был объявлен пожизненным консулом. Его власть принимала монархический характер. В 1804 г. он организовал свою коронацию в соборе Парижской Богоматери, кульминацией которой должно было стать возложение короны папой римским. Однако Наполеон сам взял лавровый венец и возложил себе на голову. Тем самым он был провозглашен императором французов.

Была принята новая конституция. В ней основное внимание уделялось уже не организации государственной власти, а с большой тщательностью разрабатывались вопросы престолонаследия, статуса императорской семьи, присяги императору, регентства и т. д.

Постепенное развитие личной власти Бонапарта с неизбежностью привело к качественным изменениям в форме государственного строя Франции, которая теперь не только фактически, но и юридически превратилась в своеобразную монархию (в виде империи). С установлением императорского титула первоначально термин «республика» продолжал использоваться, но постепенно выходил из употребления.

Персонификация государственной власти достигла своего апогея. Личность Наполеона ассоциировалась в глазах французов с правительством, с армией, с государством в целом. От его воли зависели политический курс и сама судьба французского государства. Установление монархического по своей сути строя сопровождалось созданием императорского двора. Родственники Наполеона и его ближайшие соратники специальными актами сената или императора получали титулы принцев, князей, графов и т. д.

В своих руках Бонапарт сосредоточил исполнительную и законодательную власть. При Наполеоне сложился централизованный государственный аппарат. Законодательную власть представляли Сенат, Государственный совет, Законодательный корпус. При императоре действовали Высокий и Тайный советы, правительство.



Выводы

Во время Первой империи процесс становления во Франции государства, построенного на рационалистических началах, освободившегося от теологического и сословного наследия, в основном завершился. Это государство создавалось Наполеоном на основе бюрократической централизации, гражданской службы и преданности чиновников императора¹. В условиях авторитарного режима оно все более отчуждалось от общества, превращалось в способный к саморазвитию все- сильный механизм, контролирующий многие стороны не только публичной, но и частной жизни французов.

С именем Наполеона, а также его племянника Луи Наполеона, правившего позже, связано происхождение термина «бонапартизм», употребляемого для обозначения режима личной власти, возникающего в обстановке общественного кризиса. С политико-организационной точки зрения бонапартизм есть режим личной власти в обществе с враждующими политическими группировками и классами, который опирается в своем утверждении на поддержку армии и личный авторитет правителя, претендующего на роль арбитра и посредника во взаимоотношениях между враждующими политическими силами.

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 2. С. 196.

29.3 Эволюция государственного строя от режима реставрации до Второй империи

После поражения империи была реставрирована монархия Бурбонов. Однако полное восстановление старого строя было уже невозможно. В 1814 г. была принята Хартия. Она провозглашала некоторые политические свободы.

В стране вводилась конституционная монархия. Король получал всю полноту исполнительной власти и имел право законодательной инициативы. Парламент страны был образован в составе двух палат: палаты пэров и палаты депутатов. Высокие возрастные и имущественные цензы отстраняли от выборов значительную часть населения. Была введена дополнительная цензура прессы; запрещены собрания и манифестации. Это вызвало всеобщее недовольство режимом, и в июле 1830 г. восставшие горожане заняли столицу. Крупная буржуазия сформировала Временное правительство, которое провозгласило королем Луи Филиппа Орлеанского.

Новый режим был юридически оформлен Хартией 1830 г. Роль парламента расширилась. Были уменьшены возрастной и имущественный цензы, в результате чего увеличилось число избирателей.

В феврале 1848 г. в Париже была расстреляна мирная демонстрация парижан, требовавших демократизации политического строя и улучшения экономического положения народа. Это послужило толчком к вооруженному восстанию. Восставшие овладели Парижем. Луи Филипп отрекся от престола. Была провозглашена республика. Весной 1848 г. состоялись выборы в Учредительное собрание, состав которого в этом же году принял новую Конституцию.

В соответствии с ней была установлена республиканская форма правления, провозглашалось разделение ветвей власти, представительное правление. Национальное собрание объявлялось высшим органом законодательной власти. В его компетенцию входило исключительное право принятия законов, решение вопросов войны и мира и др. Президент становился главой исполнительной власти. Было сохранено прежнее административно-территориальное деление на департаменты, дистрикты и коммуны. Вводилось всеобщее и прямое избирательное право. Голосование было тайным. Избирательные права получили все французы в возрасте от 21 года, а избранными могли быть лица, достигшие 25 лет.

Первым избранным президентом республики стал Луи Бонапарт, племянник Наполеона. Вскоре он совершил государственный переворот, разогнал Национальное собрание. Новая конституция 1852 г. законодательно закрепила его власть. Вся полнота власти переходила к президенту, которому были подчинены все основные звенья государственного аппарата, в том числе армия, полиция, жандармерия. Только президент обладал правом законодательной инициативы. Он избирался сроком на 10 лет, и лишь это отличало его от наследственного монарха.

Вскоре Луи Бонапарт был провозглашен императором французов под именем Наполеона III. Установилась военно-полицейская диктатура.

Официальное провозглашение Второй империи означало торжество откровенной реакции, окончательное утверждение новой разновидности бонапартистского режима. Бонапартизм Луи Бонапарта наряду с общими признаками, характерными и для правления Наполеона I, имел свои специфические черты. В новых исторических условиях, характеризовавшихся ростом политического сознания и активности

трудящихся масс, правительство Наполеона III было вынуждено постоянно лавировать, изображать из себя некую «надклассовую» и «надпартийную» силу.

Выход из трудных ситуаций в стране империя видела в победоносной войне, которую она начала летом 1870 г. против Пруссии. Однако Франция потерпела поражение, поставившее ее на грань национальной катастрофы. Пруссаки заняли большую часть ее территории. На защиту страны поднялись рабочие, передовая интеллигенция, мелкая буржуазия. Была сформирована национальная гвардия. Крупная буржуазия больше опасалась рабочих, чем пруссаков.

29.4 Парижская коммуна

В ночь на 18 марта 1871 г. правительственные войска пытались захватить пушки парижской Национальной гвардии и разоружить рабочих. Но солдаты отказались стрелять в народ и стали брататься с ним. Правительство бежало из города, и власть в столице перешла в руки Центрального комитета Национальной гвардии. Руководители министерств и ведомств покинули город, а оставшиеся в нем чиновники не желали работать. В этих условиях было принято решение об увольнении всех чиновников, не вышедших на работу.

Была сравнительно быстро организована нормальная жизнь столицы, обеспечен в ней порядок. Был проведен ряд неотложных мер: объявлена амнистия по политическим делам, введена отсрочка задолженности по коммерческим векселям, выданы пособия нуждающимся, возвращена бесплатно часть вещей из ломбарда и пр.

Центральный комитет как особая форма власти, созданной в восставшем городе, был приспособлен к тому, чтобы максимально полно реализовать поставленные революционные цели.

По решению Центрального комитета Национальной гвардии были проведены всеобщие прямые выборы в представительный орган власти — Совет Парижской коммуны. 26 марта 1871 г. состоялись выборы, в результате которых в Совет вошли рабочие и их представители. Члены Совета Коммуны не только принимали решения, но и участвовали во всей практической работе по их выполнению. Таким образом, устранялись институты парламентской демократии, принцип разделения властей.

Коммунары на основе идеи всеобщего равенства устанавливали максимальное содержание в 6 тыс. франков в год для всех служащих различных учреждений независимо от ранга. Вознаграждение членам Коммуны было определено в 15 франков в день. Оно было эквивалентно размеру заработной платы квалифицированного рабочего. Коммуна руководствовалась при этом принципом неукоснительной ликвидации всех привилегий и льгот.

Совет организовал в своем составе 10 специальных комиссий. Комиссия труда, промышленности и обмена должна была содействовать подъему промышленности и коммерции, заботиться об общественных работах и торговле. Комиссия общественных служб ведала почтой, телеграфом, путями сообщения. Комиссия внешних сношений должна была наладить связи Парижа с другими «коммунами Франции», подготовить условия для создания «федерации». Комиссия продовольствия была ответственна за снабжение Парижа продовольствием, за контроль и учет продуктовых запасов города. На Комиссию юстиции возлагалась обязанность поднять

существующее судопроизводство на высоту демократических учреждений, обеспечить текущее судопроизводство до принятия особого декрета. Она реализовывала демократические принципы организации суда и процесса: выборность, равенство всех перед законом, гласность суда. Комиссия просвещения должна была подготовить реформу школьного дела. Ей поручалась разработка декрета о введении «бесплатного, обязательного и исключительно светского обучения». Комиссии финансов было поручено составление бюджета. К ней переходили все полномочия бывшего министерства финансов, французского банка. На исполнительную комиссию возлагалось проведение в жизнь всех декретов Коммуны и постановлений других комиссий. Комиссия общественной безопасности отвечала за обеспечение порядка внутри страны. Военная комиссия должна была заниматься вопросами дисциплины, вооружения, обмундирования и снаряжения Национальной гвардии. Она обязана была вместе с комиссией общественной безопасности обеспечивать безопасность Коммуны.

Социальный состав Коммуны был неоднороден. В него входили представители рабочих и интеллигенции, мелкой буржуазии и бывших органов власти Парижа. Новая власть старалась улучшить жизнь простых граждан.

Еще до официального провозглашения Парижской коммуны в интересах беднейшего населения упразднили задолженность по квартирной плате, что спасло тысячи семей от выселения на улицу. 29 марта 1871 г. были изданы декреты: об отмене рекрутского набора и замене постоянной армии вооруженным народом, об упразднении полиции, об отмене всех указов прежнего правительства. Коммуна ввела принцип всеобщего обязательного и бесплатного образования. Она сделала первый шаг к ликвидации частной собственности на средства производства: конфисковала бездействовавшие предприятия, брошенные хозяевами, и передала их ассоциациям рабочих. Церковь была отделена от государства. Провозглашались неотъемлемые права граждан на труд, свободу личности, свободу совести и т. д.

Франция оставалась демократической республикой. Граждане имели право создавать автономные коммуны по образу Парижской. Все должностные лица находились под контролем общества.



Выводы

Таким образом, Коммуна заявила о своем намерении осуществить глубокие реформы, за которые боролось не одно поколение французских демократов-республиканцев и социалистов. Но главной ее проблемой была война. Накопив силы, враги Коммуны начали наступление на Париж. До середины мая коммунарам удалось сдерживать натиск.

Во второй половине мая 1871 г. правительственные войска заняли Париж, и Коммуна прекратила свое существование.

29.5 Образование Третьей республики

Политическая обстановка во Франции после падения Коммуны характеризовалась не только жестоким террором по отношению к коммунарам, но и усилением реакции по всем направлениям. Революционное движение пошло на убыль. Страна оказалась во власти озлобленных реакционеров и монархистов. Однако в то время достаточной социальной опоры для монархии не сложилось.

Начался роспуск Национальной гвардии, был принят закон, который восстанавливал постоянную армию, основанную на всеобщей воинской повинности. В основном в старом виде воссоздавалась и полицейская система. Вновь стали заявлять о своих претензиях на престол члены монархических династий. Благодаря прямой поддержке правительства усилилось влияние католической церкви.

Политическая реакция взяла в свои руки и решение конституционных вопросов. Большинство голосов в Национальном собрании принадлежало монархистам и откровенным консерваторам. Все основные министерства находились в руках противников республики. Сам термин «республика» почти перестал употребляться в официальных государственных документах¹.

В 1875 г. была принята Конституция Третьей республики. Она заметно отступала от сложившихся ранее общих стереотипов французского конституционализма. В ней не было Декларации или вводной части, содержащей изложение принципов государственной власти, перечня прав и свобод граждан. Конституция была полностью посвящена организации высших государственных учреждений.

Было принято три конституционных закона: Конституционный закон об организации государственной власти, Закон об организации сената и Закон об отношениях между ветвями государственной власти. Эти законы отличались необычайной краткостью (насчитывали всего 34 статьи), а поэтому многие вопросы конституционного устройства республики оставались неразработанными и решались в последующем с помощью принятия текущего законодательства. Законы устанавливали республиканский строй, учреждали должность президента, парламент и правительство. Национальное собрание (сенат и палата депутатов) избирало президента абсолютным большинством голосов сроком на семь лет. Президент имел право законодательной инициативы, промульгировал законы и следил за их исполнением. Он мог отсрочить заседания парламента, распустить нижнюю палату (с согласия верхней). Президент руководил вооруженными силами, назначал на все гражданские и военные должности, имел право помилования.

Палата депутатов и сенат осуществляли законодательную власть. Без согласия сената ни один законопроект не мог получить силу закона. Заседания палат проходили одновременно, но каждая из них работала самостоятельно.

Конституция предусмотрела создание Совета министров, правовой статус которого не был детально разработан. Но принципиальное значение имело положение о том, что «министры солидарно ответственны перед палатами за общую политику правительства и индивидуально — за их личные действия». Таким образом закреплялся институт парламентской ответственности правительства. Президент не являлся главой правительства, а лишь назначал председателя совета министров

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 2. С. 215.

из числа лиц, пользовавшихся поддержкой большинства депутатов. Если пост президента Республики был вакантным, совет министров осуществлял всю полноту исполнительной власти¹.

После 1875 г. борьба между республиканцами и монархистами продолжалась, и постепенно во Франции окончательно утвердилась Третья республика.

Основные изменения в государственном строе Третьей республики в конце XIX в. происходили не путем принятия конституционных законов, а в самой практике деятельности государственных органов². Суть этих изменений заключалась в определенной демократизации системы парламентаризма с целью придания ей социальной маневренности и гибкости, приспособляемости к более сложным и завуалированным механизмам политического властвования. Существенно сокращалась власть президента. Президент перестал использовать свои наиболее значимые конституционные полномочия на практике (право роспуска палаты, отсрочки сессий и т. д.).

Эволюция Третьей республики нашла свое отражение в деятельности парламента. Постепенно, по мере ужесточения внутрипарламентской партийной борьбы, регламент палаты депутатов предусматривал все большие ограничения свободы прений. Создавалась система комиссий палат, куда нередко переносилось обсуждение наиболее важных или политически острых вопросов. Совет министров каждый раз образовывался в результате сложных парламентских комбинаций, в результате чего его положение не могло быть стабильным и прочным. Были случаи, когда правительство могло удержаться у власти всего несколько недель или даже один день.

Происходила централизация управления. Она нашла свое выражение и в усилившемся подчинении местных органов центральной власти. Во главе администрации департаментов стояли префекты, практически подбираемые министрами внутренних дел и подчиненные последнему. Выборные генеральные советы в департаментах фактически находились в зависимости от префекта а через него — и от центральной власти.

Была установлена особая система муниципального управления для Парижа, а также для крупнейших рабочих центров — Лиона и Марселя. Так, столица была лишена права иметь своего мэра. Исполнительная власть была сосредоточена в основном в руках префекта полиции.

29.6 Развитие французского права в Новое время

Феодальная система права в ходе французской революции подверглась коренной реформе. Отмена прежних институтов и средневековых норм проводилась смело и решительно. Лозунги революции — свобода и равенство — явились фундаментом буржуазного права и законности.

Свобода понималась прежде всего как право гражданина заниматься предпринимательской деятельностью. На практике она означала свободу договора, полную возможность для собственника использовать капитал для обогащения, извлекать

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 2. С. 218.

²Там же. С. 220.

прибыль любыми законными способами и т. д. Отменялись вечная аренда, майоратная собственность на землю. Большое значение имела отмена феодальных повинностей крестьян.

Декреты, принятые в период революции, повторяли в различных вариантах положение о защите, охране частной собственности — основного института буржуазного гражданского права. «Никто не может быть лишен ее, — было записано в Декларации 1789 г., — иначе как в случае установленной законом общественной необходимости и при условии справедливого и предварительного возмещения».



.....
 Самым знаменитым памятником права Франции нового времени стал Гражданский кодекс Наполеона.

Работа по систематизации норм гражданского права по указанию первого консула началась еще летом 1800 г. В работе над Кодексом Наполеон принял личное участие. Кодекс вступил в силу 6 марта 1804 г. В 1807 г. его назвали Кодексом Наполеона, в 1816 г. — Гражданским кодексом, а в 1852 г. он восстановили прежнее название.

Кодекс состоял из вводного титула и трех книг и насчитывал 2281 статью. Структура расположения правовых норм была заимствована у римлян и построена по системе: «лица — вещи — сделки». Первая книга была посвящена правовому положению физических лиц, брачно-семейным отношениям. Вторая — содержала нормы имущественного права, трактовала положения о частной собственности. В третью книгу были включены предписания о способах приобретения и распоряжения собственностью (договорное, наследственное право, имущественные отношения супругов и т. д.).

Кодекс исходил из деления частного права на гражданское и торговое. Он предоставил собственнику полное и неограниченное право распоряжения собственностью. Его положения устанавливали: «Собственность есть право пользоваться и распоряжаться вещами наиболее абсолютным образом. Ограничение этому может сделать только закон». «Собственность на землю включает в себя собственность на то, что находится сверху, и на то, что находится снизу». Кодекс, однако, ограничил права наследодателя: часть наследства, в том числе земля, принадлежала законным детям. Полная свобода завещания не признавалась.

Правовые гарантии получили обязательственные, прежде всего договорные, отношения. Официально признавалось равенство участников договора. Важное значение имели статьи Кодекса о незыблемости договора, о его обязательной силе для сторон. В нем было зафиксировано правило, согласно которому договор имел силу закона для участников соглашения или сделки. Должник отвечал перед кредиторами только своим имуществом, его нельзя было заключить в долговую тюрьму, как это практиковалось в некоторых странах.

В области семейного права Кодекс признавал господство мужа над женой и сильную отцовскую власть. Только брак, оформленный гражданскими властями, порождал права и обязанности супругов, детей и т. д. Муж обязан был оказывать покровительство жене, жена — слушаться мужа. Жена не могла без согласия мужа распоряжаться имуществом, выступать в суде, ее имущественные права бы-

ли ограничены. Ребенок, родившийся вне брака, не имел права отыскивать своего отца.

Статьи Кодекса были написаны кратко и очень емко. В этом своде законов нашли отражение передовые для того времени принципы и нормы права. Кодекс оказал огромное влияние на гражданское законодательство многих стран¹.

За более чем вековую историю существования Кодекса Наполеона в его основные положения было внесено не так уж много поправок. Основные его положения действуют и в настоящее время.

В 1810 г. был принят Уголовный кодекс. Этот кодекс является наиболее значительным после гражданского. Он был создан на основе прогрессивных идей, которые были заимствованы из Декларации прав человека и гражданина 1789 г. В Декларации было указано: «Закон вправе запрещать только поступки, вредные для общества, все, что не запрещено законом, дозволено». Также в ней говорилось: «Закон есть выражение общей воли. Он должен быть одинаков для всех и тогда, когда оказывает покровительство, и тогда, когда карает». Статьи Декларации имели прямое отношение к уголовному праву и устанавливали принципы законности, равенства всех перед уголовным законом, соразмерность наказаний совершенным преступлениям и недопустимость обратного действия закона.

Кодекс состоял из четырех книг. Первые две из них можно назвать общей частью кодекса, так как они рассматривали общие вопросы назначения наказаний, их виды, уголовную ответственность.

Третья и четвертая книги фактически являлись его особенной частью и содержали перечень преступных деяний. В Кодексе устанавливалась традиционная трехчленная классификация преступных действий: преступления (наиболее тяжкие преступные деяния), проступки, полицейские нарушения.

В Кодексе устанавливались основания ответственности и освобождения от нее. Минимальный возраст привлечения к уголовной ответственности не был установлен, но к лицам, не достигшим 16 лет, применялись более мягкие наказания. Преступления и проступки делились на публичные и частные.

Уголовный кодекс обеспечивал охрану частной собственности: более половины статей были посвящены этим правоотношениям. За различные виды имущественных преступлений устанавливались суровые наказания. В последующие годы Кодекс неоднократно подвергался изменениям.

Одним из требований нового гражданского порядка, формировавшегося революцией, было создание независимой и самостоятельной юстиции, а также обеспечение равенства граждан в судах. Реорганизация старой судебной системы заключалась в ликвидации частной и сеньориальной юстиции, в подчинении друг другу судебных учреждений, в отрицании системы пожизненной покупки судебных должностей.

Гражданские суды отделялись от уголовных, упрощалась судебная система, провозглашались гласность и открытость судопроизводства. Суды провозглашались независимыми от короны, их организация основывалась на выборности судей на местах, судебные функции были полностью отделены от административных.

¹Прудников М. Н. Указ. соч. С. 474.

По Конституции 1791 г. судебная власть на любых ее уровнях осуществлялась выборными судьями. При этом судьи не могли вмешиваться в дела законодательства и управления. Смещение судьи в случае совершения им должностного преступления осуществлялось в судебном порядке. Для рассмотрения уголовных дел был учрежден суд присяжных.

В период якобинской диктатуры действовал, как говорилось выше, Чрезвычайный уголовный трибунал, в составе которого были постоянные судьи, временные судьи (присяжные заседатели), общественные обвинители и два помощника. Было введено ускоренное судопроизводство. Виновным лицам назначалась единственная мера наказания — смертная казнь.

Во время Директории судебная ветвь власти состояла из кассационного трибунала, департаментских трибуналов, мировых судей. В период Консульства наряду с кассационным судом действовали апелляционные суды, высшие и низшие суды.

При правлении Наполеона действовали суды исключительной юрисдикции, окружные и мировые суды. Существовали кассационный и апелляционный суды.

В период реставрации монархии Бурбонов были учреждены суды исключительной юрисдикции, кассационный, апелляционный, окружные суды и мировые судьи. Аналогичные суды действовали во времена Второй империи.

Парижская коммуна упразднила старую систему судостроительства и судопроизводства. Судебная система Парижской коммуны состояла из общегражданских и военных судов. Совет Парижской коммуны являлся для всех судов кассационной инстанцией и судом первой инстанции по делам, представляющим особую важность. Судьи избирались.

Одной из самых важных исторических особенностей судебно-правовой системы стало раннее возникновение в ней отдельной административной юстиции — со своей юрисдикцией и процедурой. Возможность проконтролировать в судебном порядке и тем более обжаловать решения органов исполнительной власти (не верховной), чиновников и должностных лиц уже с XVIII в. рассматривалась как одна из гарантий успешной деятельности институтов управления. В особенности такая возможность была важна для обеспечения гарантий гражданских прав.

В 1800 г. были созданы советы префектур. Они состояли из лиц, назначавшихся главой государства. Здесь можно было обжаловать решения о национализации имущества, разобрать жалобы частных лиц по налогообложению, споры государственной администрации и предприятий общественных работ. Высшей инстанцией административной юстиции был Государственный совет.

Впоследствии возник еще один орган, включенный в систему административной юстиции, — трибунал конфликтов. Особое значение ему придавалось в период Второй республики: в состав трибунала входили высшие судьи республики, в нем председательствовал министр юстиции. Трибунал занимался разрешением споров о подсудности и о противоречиях в юрисдикции разных учреждений и институтов исполнительной власти. В 1852 г. трибунал был уничтожен, но в 1875 г. восстановлен.

Таким образом, в Новое время во Франции действовали различные судебные системы. Кроме того, существовала прокуратура, в функции которой входили поддержание обвинения и контроль за действиями должностных лиц суда.



.....
Контрольные вопросы по лекции 29
.....

1. Что отличало развитие буржуазной модели государства во Франции от английской модели?
2. Каковы причины реставрации монархии Бурбонов?
3. Охарактеризуйте государственный аппарат Парижской коммуны.
4. Какие конституционные законы утвердили государственный строй Третьей республики?
5. Раскройте особенности буржуазного права Франции.

Лекция 30

ГОСУДАРСТВО И ПРАВО ГЕРМАНИИ В НОВОЕ ВРЕМЯ

- 1. Эволюция германской государственности*
- 2. Конституции германских государств*
- 3. Возникновение Германской империи*
- 4. Государственный режим кайзеровской Германии*
- 5. Право Германии в эпоху Нового времени*

30.1 Эволюция германской государственности

Германия позже других европейских стран вступила на путь капитализма. Реформы в Пруссии и других германских государствах носили ограниченный характер.

К началу XVIII в. Германия состояла из множества государств (более 300), каждое из которых имело свою таможенную систему, органы управления и законодательство. Среди германских княжеств можно выделить Пруссию, Саксонию, Баварию и особенно Австрию.

В результате наполеоновских войн Священная Римская империя германской нации исчезла. В 1806 г. был создан Рейнский союз, объединивший 16 монархий под протекторатом Франции.

После поражения Франции, согласно Парижскому трактату 1814 г., был образован Германский союз, состоявший из 34 государств и четырех вольных городов. В новом объединении отсутствовали центральные органы власти, кроме единственного — Союзного сейма, состоявшего из представителей правительств государств, вошедших в Германский союз. Решения Сейма требовали единодушного согласия всех его членов, что парализовывало его деятельность.

Доминирующая роль в Германском союзе принадлежала Австрии. Данный Союз не был ни унитарным государством, ни федерацией, так как каждое государство в нем оставалось независимым.

Вскоре главенствующую роль стала играть Пруссия, экономическая мощь которой постоянно увеличивалась. Во второй половине XVIII в. она достигла уровня крупной европейской державы. Этому во многом способствовала проводимая при прусском короле Фридрихе II (1740–1786 гг.) прогрессивная по своей сути политика «просвещенного абсолютизма», сопровождавшаяся упорядочением государственных финансов и судопроизводства, ослаблением внутригосударственных таможенных, цеховых и других феодально-бюрократических ограничений, некоторым улучшением положения крепостных крестьян.

Проводимые реформы способствовали началу буржуазного по своему характеру процесса модернизации страны. Развитие капиталистического предпринимательства стимулировалось и повышением боеспособности государственной армии (в то время Пруссия обладала четвертой по величине армией в Европе).

В 1834 г. 18 немецких государств образовали Таможенный союз. Австрия и ее сателлиты к нему не присоединились. Больше всех от участия в союзе выиграла Пруссия.

Эволюция германской государственности продолжалась и в последующие годы: в 1866 г. был образован Северогерманский Союз, в 1871 г. — Германская империя в виде федерации.

30.2 Конституции германских государств

С 1816 по 1847 г. в большинстве германских государств были приняты первые конституции, в основном в форме октроированных (дарованных монархами) хартий.

Формы правления, предусматривавшиеся этими конституциями, мало отличались одна от другой. Так, согласно конституционному акту Великого герцогства Баденского, принятому в 1818 г., наследственный великий герцог объединял в своем лице практически всю верховную власть. Он осуществлял исполнительную власть, ему вверялся контроль над законодательной властью. Великий герцог мог созывать, распускать ландтаг (парламент), отсрочивать его заседания, расширять или сужать круг вопросов, подлежащих обсуждению. Ему же предоставлялось право законодательной инициативы, право утверждения и обнародования законов. Более того, Конституция предусматривала и прямое законотворчество герцога в форме указов.

Высшая палата ландтага представляла собой сугубо феодальное учреждение, состоявшее из принцев, глав бывших владетельных фамилий, нескольких депутатов земского дворянства, лиц, назначенных герцогом. Нижняя палата избиралась из депутатов городских и сельских округов на основе двухступенчатых выборов лицами, достигшими 25-летнего возраста, с учетом ценза оседлости. Возрастной ценз для самих депутатов повышался до 30 лет.

Согласно Конституции правительство за результаты своей деятельности было ответственным только перед монархом. Оно отчитывалось перед ландтагом о рас-

ходах при внесении в него проекта очередного бюджета. Отставка и назначение членов правительства осуществлялись только монархом¹.



.....
 Все германские конституции содержали ограниченный перечень демократических прав и свобод, которые, однако, не предусматривали закрепленных законом гарантий их осуществления и содержали оговорки, которые фактически сводили их действие на нет.

Так, провозглашенное в баденской Конституции положение о равноправии всех жителей соседствовало с многочисленными привилегиями, предусмотренными для дворянства (например, с положением о нераспространении воинской повинности на членов бывших влиятельных фамилий). В декларируемый перечень прав и свобод входили свобода совести, печати, передвижения, выбора профессии, неприкосновенность частной собственности и личности, независимость судей и право баденцев на ведение их уголовных дел в обычных судах, запрещение произвольных арестов².

В 1848–1849 гг. в Германии произошла буржуазно-демократическая революция. Главной ее движущей силой были рабочие, ремесленники, мелкие крестьяне. Если во Франции XVIII в. в ходе революции были уничтожены почти все пережитки феодализма, то в Германии сохранилось господство помещиков, а страна осталась политически раздробленной. Буржуазии удалось добиться лишь некоторых реформ.

В 1850 г. в Пруссии была принята Конституция. Она закрепила представительное правление и включила в систему высших государственных органов двухпалатный парламент. Одна его палата (палата депутатов) была выборной, другая (палата господ) состояла из назначенных королевским указом принцев крови, князей и других лиц. Избиратели нижней палаты делились на три курии (разряда) в зависимости от размера уплачиваемых ими прямых государственных налогов. Каждый разряд в целом платил 1/3 часть общей суммы налогов и выбирал 1/3 часть выборщиков, которые, в свою очередь, и избирали депутатов.

Король обладал правом законодательной инициативы, правом вето. Он оставался главой исполнительной власти. Личность короля провозглашалась неприкосновенной, в его руках сосредоточивались командование армией, назначение правительства, и прежде всего министра-президента, ответственного перед ним, всех высших гражданских и военных должностных лиц. Королю вверялся контроль над ландтагом, в том числе он обладал правом его досрочного роспуска.

Конституция декларировала определенный набор демократических прав и свобод: свободу собраний и союзов, свободу слова и неприкосновенность личности. Подробная регламентация всех этих прав и свобод должна была быть осуществлена текущим законодательством, которое так и осталось неразработанным. Перечень демократических прав и свобод сопровождался определенной оговоркой, которая, по сути, сводила его на нет. Свобода собраний, например, ограничивалась

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 2. С. 243–244.

²Прудников М. Н. Указ. соч. С. 486.

одним важным условием, касавшимся лишь «низших слоев общества»: собрания разрешалось проводить только в помещении — под крышей. Люди, не имевшие средств на оплату аренды соответствующих помещений, лишались права на собрания.

Государственные органы получили право запрещать газеты и журналы после двух предупреждений, «если их направленность подвергала опасности общественное благополучие». Такую «направленность» усматривали, например, в осуждении военной политики правительства.

Провозглашалось право на бесплатное обучение в публичных начальных школах. Государство при этом гарантировало выделение необходимых средств для их содержания. Предоставлялось также право учреждать частные школы и руководить ими всем лицам, способным доказать «нравственную, научную и техническую способность» к этому. Вместе с тем Конституция предписывала строгий государственный надзор за школами с целью пресечения всякого вольнодумства. Учителя публичных школ наделялись правами и обязанностями государственных чиновников со всеми вытекающими из этого последствиями.

Особое внимание уделялось армии. Высшее командование ею принадлежало королю. Закреплялись всеобщая воинская повинность и право короля в случае войны созывать народное ополчение, использовать армию для подавления внутренних беспорядков, издавать постановления о воинской дисциплине¹.

Говоря об ограниченном характере демократических положений первых германских конституций, нельзя не отметить и их исторического значения. Они открывали возможности для формирования политической оппозиции, что явилось серьезным достижением немецкой буржуазии в борьбе за политическую власть.

30.3 Возникновение Германской империи

Успехи Германии в осуществлении промышленного переворота создавали условия для консолидации страны. В 1862 г. премьер-министром Пруссии стал Отто фон Бисмарк, остававшийся на своем посту до 1890 г. Выходец из прусской аристократии, Бисмарк отличался внешней импозантностью, железной волей, громадной трудоспособностью, личной отвагой.

Своей репутацией «железного канцлера» он был обязан политическим успехам и курсу на силовые методы закрепления прусского господства в немецкоязычной Центральной Европе.

Целенаправленная политика Бисмарка по возвеличиванию Пруссии придавала процессам реформирования необходимый динамизм. Он показал себя политиком твердой воли и большого практического ума. Его отличала полная бесцеремонность в выборе средств для защиты интересов прусской монархии. Бисмарк тратил крупные средства на увеличение армии и отклонял требования буржуазии о проведении либеральных реформ. В одном из выступлений Бисмарк заявил, что «великие вопросы эпохи» решаются не парламентскими речами и голосованием, а «железом и кровью».

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 2. С. 247–250.

Прусской монархии нужна была сильная армия для удержания в повиновении народа и проведения войн с целью насильственного объединения Германии под своим главенством. Главной помехой на этом пути стала Австрия. Она также претендовала на лидерство и противилась плану Бисмарка. Правители ряда малых государств боялись поглощения их владений Пруссией и были на стороне Австрии. Вскоре Бисмарк объявил войну Дании и потребовал, чтобы она отказалась от входивших в нее немецких территорий. Прусские войска легко разбили слабую датскую армию, но Австрия не согласилась с действиями Пруссии.

Бисмарк решил нанести удар Австрии. В 1866 г. прусская армия вторглась во владения Австрии и 3 июля разгромила ее войска при чешском селении Садова. Битва эта решила исход борьбы за главенство Пруссии в Германии. Пруссия окончательно присоединила малые немецкие государства, расположенные в центре Германии.

В 1866 г. был создан Северогерманский союз под главенством Пруссии, состоявший из 22 немецких государств. Все они сохранили монархическое устройство, свои династии и правительства, отдельные армии, законы и судебные порядки. В 1867 г. была принята конституция Северогерманского союза, согласно которой вся власть переходила президенту союза — прусскому королю, канцлеру и общесоюзному рейхстагу.

После разгрома Австрии главной помехой на пути дальнейшего объединения Германии во главе с Пруссией стала империя Наполеона III. Ее правительство требовало, чтобы южные немецкие государства оставались вне объединенной Германии, и строило планы захвата ряда немецких земель на левом берегу Рейна. Бисмарк решил разгромить Францию, чтобы завершить объединение Германии «сверху», что ему и удалось в результате победы во франко-прусской войне (1870–1871 гг.). Лучшее вооруженная и более многочисленная армия Пруссии нанесла французским войскам сокрушительное поражение и оккупировала значительную часть Франции.

В 1871 г. в Версале было объявлено о создании Германской империи во главе с императором, которым стал прусский король Вильгельм I. Он получил название германского императора. В состав Германской империи вошли участники Северогерманского союза и южногерманские государства со своими династиями и правительствами. Эльзас и часть Лотарингии были отторгнуты от Франции и присоединены к Германской империи.



.....
 В 1871 г. была принята Конституция Германии. Конституция даже формально не провозглашала принцип «народного суверенитета», который приходил в противоречие с консервативными представлениями правящих кругов (и в значительной мере народных масс) о государственной власти монарха, воля которого считалась высшей.

От имени императора (кайзера) осуществлялись и исполнительная, и законодательная власть, определялась компетенция государственных учреждений и должностных лиц. Его обширнейшие полномочия были закреплены в Конституции. Являясь главой исполнительной власти, он назначал должностных лиц империи,

и прежде всего канцлера. Ему принадлежало право созывать, закрывать и распускать палаты парламента, а также право «разработки и публикации» имперских законов и надзора за их исполнением.

Согласно конституции были образованы две палаты: Союзный совет (бундесрат) и рейхстаг. Часть депутатов Союзного совета назначал император, а часть назначалась правительствами союзных государств. Депутаты рейхстага избирались. Союзный совет имел право издания указов, имевших силу закона, обладал законодательной властью помимо рейхстага. Ряд важнейших своих полномочий король осуществлял с его согласия: объявление войны и мира, заключение международных договоров, проведение военных и иных операций в отношении государств, не выполняющих своих союзных обязанностей, и пр.

Рейхстаг предпринимал неоднократные попытки установить контроль над исполнительной властью, но на практике системы разделения властей не существовало, а система сдержек и противовесов не действовала.

Имперское правительство представлял канцлер, функции и полномочия которого были очень широки. Местные правительства, главным образом, исполняли имперские законы. Конституция 1871 г. не знала принципа «ответственного правительства», ставшего лозунгом либеральной буржуазии. На исполнительную власть по Конституции фактически не возлагалась никакой ответственности.

Почти самодержавная власть германского императора должна была сдерживаться лишь правом канцлера на контрасигнатуру. Канцлер также должен был ежегодно представлять Союзному совету и рейхстагу отчет о расходах, но сместить его с должности мог только император, что превращало его ответственность в фикцию.

Конституция законодательно закрепила «жесткую» модель государственного устройства. В нее были включены положения, закрепляющие организационную структуру весьма своеобразной формы германской федерации, получившей название «союз неравных». Господствующее положение в федерации занимала Пруссия, без ее согласия не могло быть изменено ни одно из положений Конституции.



Выводы

Конституция 1871 г. была выражением компромисса между феодально-юнкерским землевладением и прусско-германским капиталом. Она отразила отсутствие четкой определенности и стратегии развития Германии.

30.4 Государственный режим кайзеровской Германии



.....
 Путь объединения Германии был полон противоречий, на что непосредственно влияли частые изменения политического режима в стране.

Однако решение главной задачи — объединения страны — способствовало ее бурному экономическому прогрессу, развитию капиталистического предпринимательства, созданию множества акционерных компаний, банков, новых отраслей промышленности. В стране был создан центральный имперский банк, ставший мощным рычагом осуществления экономической политики правительства. Были введены единая система мер и весов, таможенные тарифы, патентное законодательство и пр. Была учреждена общегерманская валюта. Увеличилось число рабочих, что сделало рабочий класс новой политической силой.

Политический вес немецкой буржуазии в стране и за рубежом значительно возрос, хотя по-прежнему в государственном аппарате, в дипломатии, в армии тон задавала консервативная аристократия, ярким представителем которой был и сам канцлер.

Исторические силы, которые пришли в действие благодаря объединению страны, были сильнее реакционных устремлений ее правящих кругов. Рост влияния рабочего класса, успехи оппозиционных партий на выборах в рейхстаг — все это определило резкий поворот правительства вправо. Правительство Бисмарка усилило вмешательство не только в экономику, но и в другие сферы общественной жизни, в частности пресекая с помощью репрессивного законодательства деятельность рабочих организаций. В этот период фактически решался вопрос об установлении в сфере экономики и политики жесткого управления канцлера. Все, кто выступал против нового курса, объявлялись противниками подъема экономики, роста занятости в промышленности, сторонниками «безумных» идей социал-демократов, ведущих народ к насилию.

Был принят закон, направленный «против общественно опасных стремлений социал-демократов», названный впоследствии «исключительным законом против социалистов». Закон запрещал все организации, имеющие целью посредством социал-демократических, социалистических и коммунистических стремлений свергнуть существующий государственный строй. Запрещались собрания и печатные издания, пропагандировавшие «подобные стремления», сбор средств с этой целью и пр.

Бесполезность репрессивных мер против социалистов проявилась сразу же после принятия этого закона. Чтобы лишить социал-демократов опоры в массах, Бисмарк провел беспрецедентную по тем временам акцию — ввел комплекс тщательно разработанных законов о социальном страховании: на случай болезни, в связи со старостью, инвалидностью, при несчастных случаях. Это стало одним из ярчайших примеров неизменно проводившейся им политики социального маневрирования. Действие закона распространялось, однако, лишь на часть рабочих,

за счет которых и проводилось само страхование. Вместе с тем значимо то, что впервые в истории Европы было введено государственное социальное обеспечение.

Однако в конце 1880-х гг. бесперспективность управления общественной и политической жизнью Германии с помощью репрессивных законов и непоследовательных уступок рабочему движению проявилась со всей очевидностью. В 1889–1890 гг. состоялось более 1100 рабочих забастовок, принимавших все более массовый характер. Политика Бисмарка зашла в тупик. Исключительный закон против социалистов был отменен, что и стало непосредственной причиной отставки Бисмарка, а также последующей очередной демократизации политического режима.

При всех сменах методов и средств осуществления внутрисударственной политики неизменным, однако, оставался агрессивный внешнеполитический курс Германии, ставший прямым следствием объединения страны «железом и кровью» под гегемонией Пруссии. Германский милитаризм создал в Европе тот тип международных отношений, который вошел в историю XIX — начала XX в. под названием «вооруженный мир». Его сущностью стала систематическая подготовка к локальным войнам, а затем и к мировой войне. Германское правительство неуклонно готовилось к ней, создавая самую крупную агрессивную армию за счет увеличивавшихся военных ассигнований, что приводило к прямым нарушениям Конституции.

Резкая активизация агрессивной милитаристской политики перед Первой мировой войной привела к очередному изменению политического режима в стране, к введению новых репрессивных законов. В 1908 г. был принят закон о союзах и собраниях, запрещающий лицам, не достигшим 18-летнего возраста, участвовать в политических союзах и в антивоенной деятельности.

Ужесточились нормы уголовного права против военнообязанных и военнослужащих, были введены военно-полевые суды, сфера действия которых расширилась за счет передачи им значительного круга дел: о сопротивлении властям, о государственной измене и других тяжких уголовных преступлениях. Установилась жесткая военная цензура над прессой.

30.5 Право Германии в эпоху Нового времени

В то время как в праве Франции и Англии интересы буржуазии нашли широкое отражение, германское законодательство Нового времени, по сути, не отказалось от использования норм феодального права. Жители продолжали разделяться на господ и слуг, сохранялся сословный строй.

В 1794 г. было принято Прусское земское уложение, состоявшее из двух частей. В первой содержались нормы гражданского права, во второй говорилось о правовом положении сословий, статусе государственных учреждений, школ, церкви. В нее же были включены статьи уголовно-правового характера.

Король Фридрих II, отдавая дань времени и, вероятно, понимая опасность идей Французской революции 1789 г., настоял на следовании составителями Уложения принципам естественного права. Уложение провозглашало защиту прав личности, собственности подданных. Это стало определенным прогрессом, хотя и после принятия Уложения ограничивалось право собраний. Без разрешения не дозволялось проводить даже банкеты и маскарады, преследовались авторы и издатели «опас-

ных книг», те, кто «непочтительно критиковал правительство», и т. д. Вместе с тем расширялись права церкви. Особое место отводилось королю.

Рассуждения о защите прав подданных, их собственности в условиях полицейского режима носили символический характер. Тем не менее сам факт частичного признания прав личности, института буржуазной собственности как основы гражданских отношений, будучи данью времени, был шагом вперед на пути становления новой системы права.



.....
 Германское право получило развитие в процессе объединения германских государств. Так, в 1847 г. на конференции Таможенного союза был принят Общегерманский вексельный устав, впервые применивший единообразное регулирование вексельного оборота.

Его принятие укрепило позиции Пруссии в правовой сфере. В 1857 г. на обсуждение Союзного сейма были представлены два проекта Торгового кодекса: прусский и австрийский. Законодатели выбрали в качестве основы для будущей общегерманской кодификации торгового права прусский проект. Принятие в 1861 г. Общегерманского торгового уложения окончательно закрепило ведущую роль Пруссии в создании единого экономического и правового пространства.

В 1896 г. была закончена разработка Германского гражданского уложения. В 1900 г. оно вступило в силу. Уложение было основано на нормах римского права, а также учитывало положения германского права. Особенное влияние на Уложение оказали Саксонский гражданский кодекс 1863 г., городское и каноническое право.

Гражданское уложение состояло из пяти книг. Первая книга содержала общую часть, остальные были посвящены соответственно обязательному, вещному, семейному и наследственному праву.

Уложение признавало юридическое лицо в качестве субъекта гражданского права. Юридические лица делились на два вида: ферейны (общества, союзы) и учреждения. Ферейны в свою очередь могли быть хозяйственными и нехозяйственными, но лица, входившие в них, были связаны друг с другом членскими правами и обязанностями. Частные лица образовывали учреждения и выделяли для этого определенное имущество. За юридическими лицами признавалась широкая правоспособность.

Все вещи подразделялись на земельные участки и движимые вещи. Движимостью считалось все, что не являлось земельными участками и их принадлежностями, прочно связанными с землей.

Устанавливались следующие вещные права: право собственности, владение, пользование чужими вещами (земельные и личные сервитуты, узуфрукт), право на получение ценности из чужой вещи (залог движимости, ипотека недвижимости), право на приобретение какой-либо вещи (право преимущественной покупки, право охоты, рыбной ловли).

Право собственности являлось основным вещным правом. Подчеркивалась свобода частной собственности.

Уложение давало определение обязательства. Наиболее распространенным способом возникновения обязательственных правоотношений являлись договоры.

Они основывались на принципе свободы. Обязательным условием действительности договоров являлось волеизъявление сторон, т. е. внешнее выражение воли. Оспорить сделку, заключенную под влиянием заблуждения, разрешалось немедленно, а под влиянием насилия, обмана — в течение года. Тем самым законодатель стремился придать договорным отношениям стабильный характер. В качестве возникновения обязательств признавались и деликты.

Единственной формой брака был гражданский брак. Женщины могли вступать в брак по достижении 16 лет, мужчины — 21 года. Для заключения брака также необходимо было обоюдное согласие. Необходимым условием для последующего заключения брака являлось обручение. В случае нарушения этого договора наступала имущественная ответственность. Закреплялось главенствующее положение мужа. Ему предоставлялось право решать все вопросы, касающиеся совместной супружеской жизни. Брачный договор определял имущественные отношения супругов. Право собственности на имущество супругов считалось отдельным, если договором не устанавливался другой порядок. Отец был наделен полной властью над детьми.

Уложение различало наследование по закону и по завещанию. Свобода завещаний несколько ограничивалась. Так, для некоторых лиц устанавливалась завещательная доля. Завещать можно было с 16 лет.

Дополнением к Гражданскому уложению стал Торговый кодекс, регулировавший торговые сделки.

В 1871 г. было принято Уголовное уложение. На первом месте среди преступлений стояли государственные (оскорбление императора и местных государей, фальшивомонетничество, основание тайных организаций и т. д.). Много внимания уделялось преступлениям против собственности и личности. Уложение предусматривало такие наказания, как смертная казнь, заключение в рабочем доме, тюремное заключение, помещение в крепость, арест, ограничение в правах, штраф. Основной целью наказания являлось устрашение.

Имперский закон 1877 г. установил следующую систему судостроительства: низшие или участковые, земские или окружные суды, высшие земские или областные суды, имперский (Верховный) суд.

Мелкие правонарушения единолично или с участием двух шэффенов (заседателей) разбирали участковые судьи. Окружные суды являлись апелляционной инстанцией для участковых судов и рассматривали тяжкие уголовные преступления с участием 12 присяжных.

Областные суды принимали апелляции на приговоры окружных судов и выполняли ревизионные функции. Верховный (имперский) суд являлся высшим ревизионным органом по всем делам, а также судом первой инстанции по делам о государственной измене и шпионаже.

В случае особой обстановки учреждались военные и полевые суды.

В суде сторонам предоставлялись широкие процессуальные права для представления доказательств. Суд давал оценку доказательствам. В уголовном процессе были сильны обвинительные начала, значительной, особенно на стадии предварительного расследования, была роль полиции.

Формально возбуждение уголовного преследования и составление обвинительного заключения возлагались на прокурора. Фактически основой этих актов ста-

новились материалы, полученные полицией. Адвокат мог полностью ознакомиться с делом только после окончания предварительного следствия. Кроме того, допускалось усиление обвинения в стадии судебного разбирательства. Совместно с прокурором дополнительным обвинителем мог выступать потерпевший. Такой особенности не знало уголовно-процессуальное право других стран. Допускался пересмотр не только обвинительных, но и оправдательных приговоров.



Контрольные вопросы по лекции 30

1. Раскройте эволюцию германской государственности в XVIII–XIX вв.
2. Назовите отличительные особенности буржуазного государства в Германии.
3. Назовите отличительные особенности германского права.
4. Каковы особенности судебной системы и судопроизводства Германии?

Лекция 31

ОБРАЗОВАНИЕ СОЕДИНЕННЫХ ШТАТОВ АМЕРИКИ. ОСОБЕННОСТИ РАЗВИТИЯ ГОСУДАРСТВЕННОСТИ И ПРАВА

1. *Организация управления в североамериканских колониях Англии*
2. *Американская революция. Декларация независимости*
3. *Конституционное развитие США. Конституция 1787 г. Билль о правах 1791 г.*
4. *Гражданская война Севера и Юга. Государственно-правовые последствия*
5. *Создание правовой системы США, ее отличительные черты*

31.1 Организация управления в североамериканских колониях Англии

Образование и становление государства США в Новое время стало результатом формирования американской этнической общности из колонистов, выходцев из Европы, большая часть которых переселилась в Америку в поисках свободы.



.....
Определяющим фактором создания здесь государства и права были национально-освободительная борьба, а также наличие свободных территорий, на которых по мере их освоения устанавливались буржуазные отношения.
.....

Поэтому в ходе социально-экономических преобразований в США не наблюдалось той последовательности событий (этапов развития), которая четко просматривалась в ходе английской и французской буржуазных революций.

Первые английские колонии на Атлантическом побережье Северной Америки были основаны в начале XVII в. Они были чисто экономическими проектами, и их правовой статус определялся колониальными хартиями, которые представляли собой своеобразные договоры между Британской короной и той или иной компанией. В последующем своем развитии отношения между короной и колониями во все возрастающей степени приобретали политический характер.

Население первых британских колоний состояло из законтрактованных лиц, обязанных в течение трех-четырёх лет выплатить компании стоимость их проезда в Новый Свет, значительного числа заключенных, рабов-негров. Со временем усилился приток в страну политических и религиозных оппозиционеров из Европы и иных свободных переселенцев.

Колониальное сообщество не было однородным с момента своего возникновения. В него входили плантаторы, буржуа, свободные мелкие фермеры, купцы, судовладельцы. На социальные противоречия накладывались религиозные противоречия, существовавшие между различными направлениями протестантизма, католиками, другими верованиями.

Острые противоречия существовали между плантаторским Югом, экономика которого была основана на рабовладении, и промышленно-аграрным Севером, где развивались капиталистические отношения. В южных колониях землевладельцы заводили обширные плантации, где возделывались рис и табак. Для их обработки использовался труд рабов-африканцев, поскольку обратиться в рабство североамериканских индейцев не удавалось.

В северных колониях рабский труд применялся мало. Основную массу населения составляли фермеры-крестьяне, владевшие относительно небольшими участками земли. Создавались льняные, кожевенные и шерстяные мануфактуры. Несколько колоний, оказавшихся между Севером и Югом, в социально-экономическом плане заняли промежуточное положение.

Система британского колониального управления в своих основных чертах сложилась к концу XVII в. К этому времени существовало 13 колоний, растянувшихся вдоль средней части побережья.



.....
По своему правовому положению колонии подразделялись на три группы.
.....

В первую группу входили две колонии, имевшие хартии самоуправляющихся территорий, все их органы управления были выборными. Колонии второй группы (три колонии) принадлежали частным владельцам. К третьей группе относились колонии, являвшиеся владениями Британской короны (восемь колоний). Управление в них осуществлялось губернаторами, но создавались также и двухпалатные законодательные собрания. Решения колониальных законодательных собраний могли быть отменены назначавшимися короной губернаторами, наделенными правом абсолютного вето.

Английское правительство рассматривало колонии как сырьевой придаток метрополии и рынок сбыта английских товаров и проводило политику сдерживания развития колоний. Английский парламент и король запрещали в колониях производство железных изделий и тканей. Было предписано вывозить их готовыми из Англии. Торговля с другими государствами также запрещалась с тем, чтобы английские купцы могли свободно поднимать цены на свои товары. Англия усиливала притеснение колоний, ограничивала экономическую активность буржуазии колоний. Одновременно нарастал военный и административный гнет метрополии.

Английский парламент принимал законы, затруднявшие развитие промышленности и торговли в колониях. Была издана серия законодательных актов, увенчавшихся Актом 1756 г. о гербовом сборе со всех коммерческих сделок, лицензий и объявлений в газетах, средства от которого должны были пойти на покрытие расходов на оборону колоний и управление ими. Акт о гербовом сборе и последовавшие за ним попытки британских властей ввести другие пошлины поставили автономию колоний под угрозу, и американцы ответили на это решительными действиями. Появился лозунг: «Никакого налогообложения без представительства». Группы патриотов пресекали действия имперских сборщиков налогов и организовывали бойкот британского импорта. На улицах городов возникли стихийные антианглийские демонстрации и митинги. В Бостоне возбужденная толпа разгромила особняк вице-губернатора. Под натиском колонистов Англия отступила. Акт о гербовом сборе так и не был реализован, в 1766 году английский парламент его аннулировал.

Укреплялись тенденции к объединению колоний, выразившиеся в фактическом установлении конфедеративных отношений между ними.

31.2 Американская революция. Декларация независимости

В конце XVIII в. в Америке начались открытые массовые антиправительственные выступления. В колонии были посланы английские войска. В результате «бостонского чаепития»¹ в колониях начались революционные выступления. Одна за другой колонии стали объявлять о своем отделении от Англии.



.....
Американская революция характеризуется некоторыми особенностями, отличающими ее как от предшествовавшей английской буржуазной революции, так и от разразившейся вскоре после ее завершения Великой французской буржуазной революции.
.....

¹Однажды английские купцы привезли в Бостон большую партию чая, который был обложен парламентом особым налогом. Не желая признавать право английского парламента облагать их налогами, местные жители, переодетые индейцами, напали на корабль и выбросили ящики с чаем в море. Это событие вошло в историю под названием «бостонского чаепития». Английские власти закрыли бостонский порт для торговли.

Первая особенность американской революции состояла в том, что она произошла на территории, которая фактически не знала феодализма. Американское общество революционного периода не знало наследственной аристократии, помещиков и крепостных, цехов, гильдий. Оно было в массе своей демократично по духу, настроениям и убеждениям. Социальные противоречия в нем были менее остры, чем в Европе.

Вторая особенность американской революции заключалась в том, что она началась как национально-освободительное движение, переросшее затем в войну за независимость. Она стала одновременно национально-освободительным и национально-объединительным движением.

Американская революция сохранила в неприкосновенности рабовладельческую систему Юга, которая в течение долгих лет сдерживала развитие капитализма. Она слабо затронула и отношения собственности, сложившиеся в колониальный период, ликвидировав лишь пережитки феодализма в поземельных отношениях.

В 1774 г. в Филадельфии собрался Первый Континентальный конгресс представителей всех колоний. Он призвал к бойкоту английских товаров и в то же время попытался добиться компромисса с метрополией, составив петицию к королю, в которой колонисты просили прекратить притеснения и не давать повода к разрыву с короной. В ответ английское правительство начало военные действия.

В мае 1775 г. открылся Второй Континентальный конгресс. Под влиянием революционных настроений большинство его участников склонилось к разрыву с Англией. Конгресс признал своей армией из партизанских отрядов и назначил главнокомандующим Джорджа Вашингтона, решительного сторонника независимости, способного военачальника. В дальнейшем Вашингтон показал себя выдающимся политическим деятелем своего времени.

Британские войска и «минитмены» (добровольцы из местных жителей) столкнулись в колонии Массачусетс. Первые военные действия не дали ни одной из сторон значительного перевеса. В июне 1775 г. около тысячи британских солдат и офицеров погибло при штурме высоты Банкерилл под Бостоном, и к марту 1776 г. войска оставили город. Американцы, в свою очередь, потерпели поражение в Лонг-Айлендском сражении и были вынуждены оставить Нью-Йорк. Они обратились к Франции за помощью и получили значительную поддержку.

4 июля 1776 г. вновь созванным Третьим Континентальным конгрессом была принята Декларация независимости — заявление об отделении от Англии и полной самостоятельности бывших колоний. В ней утверждалось, что «все люди сотворены равными, и все они одарены своим создателем неотчуждаемыми правами, к числу которых принадлежат: жизнь, свобода и стремление к счастью», что для обеспечения этих прав среди людей учреждены правительства, имеющие свою справедливую власть из согласия управляемых. Если же данная форма правительства не обеспечивает основных прав, то народ имеет право изменить или уничтожить ее и учредить новое правительство. По существу, Декларация провозгласила принцип национального суверенитета и признала за народом право на революцию.

Декларация независимости никогда не была юридическим документом в строгом смысле слова и не вошла в корпус действующего американского права, но ее предписания оказали большое влияние на весь ход развития американского конституционализма, на политическое и правовое сознание американского народа.

Провозглашение Декларацией независимости бывших английских колоний «свободными и независимыми штатами» означало появление на Атлантическом побережье Северной Америки 13 независимых суверенных государств. Хотя в Декларации и содержались слова «Соединенные Штаты Америки», это не означало, что США были созданы как единая федеративная республика.

В 1778 г. британские силы капитулировали под Саратогой. Убедившись в возможности американцев выстоять, Франция послала им сухопутные и военно-морские подкрепления. Французская помощь оказалась решающей. В 1781 г. объединенная американо-французская армия окружила британские войска на полуострове Йорктаун в Вирджинии. Им пришлось капитулировать, что практически означало конец военных действий. Однако мирные переговоры в Париже завершились только в 1783 г. По условиям Парижского мира, Англия признала независимость Соединенных Штатов.



Выводы

Война не только утвердила американскую независимость, но и способствовала либерализации жизни в Америке. Были отменены дворянские титулы, институционализированы буржуазно-демократические права и свободы, англиканская церковь потеряла статус официальной.

31.3 Конституционное развитие США. Конституция 1787 г. Билль о правах 1791 г.

Процесс принятия колониями собственных конституций начался 6 января 1776 г., когда Нью-Гэмпшир принял первую Конституцию. Моделью для многих штатов послужила Конституция Вирджинии, принятая 29 июня 1776 г.

Конституции штатов начинались с Декларации прав или с Билля о правах, в которых содержались традиционные для английских подданных права и свободы — освобождение из-под стражи под залог, запрет жестоких наказаний, свобода печати и выбора, право большинства на замену и изменение правительства, свобода слова, собраний, петиций, ношения оружия, неприкосновенность жилища, принуждение давать показания против самого себя и т. д.



Все конституции исходили из принципа разделения властей, склоняясь к идее верховенства парламента. В силу этого во всех штатах, за исключением трех, позиции исполнительной власти были слабее власти законодательной.

Только в двух штатах губернаторы были наделены правом отлагательного вето, в большинстве штатов судьи назначались не исполнительной, а представительной и законодательной властью.

Провозглашение всеми конституциями принципа народного суверенитета не помещало учредителям наделить политическими правами, прежде всего избирательными, только собственников. Для занятия выборных должностей в большинстве штатов вводился высокий имущественный ценз (для занятия сенаторской должности требовалось обладать 1–2 тыс. фунтов стерлингов), но и ограничения по религиозному признаку¹.

Конституции штатов принимались учредительными собраниями. Для их изменения лишь немногие конституции предусматривали особую процедуру. В остальных штатах поправки принимались в том же порядке, что и сами конституции, т. е. специально созываемыми собраниями.

В 1781 г. конгресс из представителей штатов принял первый конституционный документ, получивший название «Статьи конфедерации». Согласно ему штаты объединялись в конфедерацию (Соединенные Штаты Америки). Каждый штат сохранял свою независимость и все права, кроме тех, которые передавались конфедерации. Представители штатов учредили конгресс, предназначенный для ведения общих дел. Каждый штат при решении вопросов в конгрессе имел один голос. Таким образом был создан союз государств — конфедерация, а не единое государство.

В 1787 г. в Филадельфии 55 делегатов из 12 штатов в течение четырех месяцев разработали и приняли Конституцию. Она состояла из преамбулы и семи статей, из которых четыре разбивались на разделы. В ней содержалось приблизительно 7000 слов.

В основу организации, компетенции и взаимодействия высших органов власти республики был положен принцип разделения властей, созданный не столько в соответствии с теориями великих европейских просветителей, сколько с учетом собственного опыта. Учредители конституции никогда не помышляли о создании трех независимых друг от друга властей. Согласно их взглядам власть была единой, но имела три ветви: законодательную, исполнительную и судебную. К законодательной ветви власти относился конгресс США, состоявший из двух палат — сената и палаты представителей, исполнительную власть возглавлял президент, а судебная власть предоставлялась судам.

Основные положения Конституции действуют и в настоящее время. Чем объяснить такое долгожитие американской Конституции? Во многом оно связано с четко разработанной системой сдержек и противовесов в разделении ветвей власти, основанной на следующих принципах.

Ветви власти должны были изначально по-разному формироваться. Так, палата представителей конгресса избиралась гражданами, сенат — законодательными собраниями штатов. В настоящее время практически во всех странах, где существуют двухпалатные парламенты, верхняя и нижняя палаты формируются по-разному. Иначе формировались исполнительная и судебная ветви власти.

Закреплялись различные сроки полномочий ветвей власти. Так, члены палаты представителей избирались на два года, сенаторы — на шесть лет, президент избирался на четыре года, а судьи Верховного суда назначались пожизненно.

Авторы американской Конституции старались сконструировать такой механизм, который бы автоматически препятствовал одной из ветвей власти сконцен-

¹Прудников М. Н. Указ. соч. С. 500.

трировать в своих руках больше власти, чем ей отводится, т. е. узурпировать власть. Так, парламент мог отстранить президента в порядке импичмента за совершение правонарушения, а средством влияния президента на парламент являлось президентское право вето.

По Конституции устанавливалось федеративное устройство и провозглашалось верховенство федерального права по отношению к праву отдельных штатов. Были созданы департаменты (министерства): военный, финансовый, иностранных дел. В каждом штате имелись свое законодательное собрание и губернатор.

Конституция 1787 г. признала Соединенные Штаты государством, развивающимся в территориально-государственном отношении, предусмотрев возможность вступления в него новых штатов.

В Конституции не говорилось о правах человека. Это «исправил» Билль о правах. В Конституцию были внесены первые 10 поправок. Признавалась недопустимость действий, нарушающих свободы граждан и прессы, вероисповедания, мирных собраний, права обращения к правительству, недопустимость привлечения к уголовной ответственности и назначения уголовного наказания без решения суда. Был введен суд присяжных, подсудимому предоставлялись широкие процессуальные права на защиту от обвинения.

Принятие Билля о правах явилось несомненной победой американской демократии. В то же время следует иметь в виду, что этот документ, как и сама Конституция, ничего не говорил о социально-экономических правах и свободах. Содержавшиеся в Билле о правах краткие предписания получили подробнейшее истолкование в многочисленных решениях Верховного суда и были детализированы в сотнях актов конгресса.

В Конституции отсутствовали некоторые важные политико-правовые принципы, содержащиеся в Декларации независимости, конституциях штатов и Статьях конфедерации. В ней не было упоминаний о суверенитете штатов, о праве народа на восстание, об общественном договоре. В этом отношении она сделала шаг назад по сравнению с практикой и идеологией предшествующего революционного периода. Тем не менее для своего времени она была, безусловно, революционным документом и оказала огромное влияние на развитие конституционализма во многих других странах мира.

31.4 Гражданская война Севера и Юга. Государственно-правовые последствия

С конца Войны за независимость начался процесс расширения территории США. В ходе войн с индейцами происходил захват земель коренного населения. С конца XVIII в. создавались резервации, куда индейцев переселяли насильственным путем. При этом речь шла об областях, в которых белые поселенцы не были экономически заинтересованы. Из 75 млн га земли, предоставленной индейцам в 1896 г., только семь были пригодны в хозяйственном отношении. Часто индейцы заново с особой жестокостью изгонялись с отведенных им земель. Убийство американскими солдатами около 200 индейцев, среди которых 2/3 составляли женщины и дети, в резервации Пайн-Ридж в штате Южная Дакота положило начало

истреблению индейских племен белыми. Племена отправлялись в зараженные малярией резервации. Так, в резервации в Оклахоме лишь немногие из индейцев выжили после заражения этой болезнью. К началу XX в. 22 индейских племени потеряли обещанные им «навечно» области проживания.

В период от принятия Конституции до начала Гражданской войны в 1861 г. территория США увеличилась в несколько раз за счет покупок и прямой агрессии. В начале XIX в. (1803 г.) у Франции была приобретена Луизиана — территория к западу от реки Миссисипи. Эта сделка, совершенная вопреки Конституции и помимо конгресса, удвоила первоначальную территорию США. Чуть позже (1819 г.) Испания уступила Флориду. В результате американо-мексиканской войны (1846–1848 гг.) США захватили Техас, Калифорнию, Аризону, Нью-Мехико, Неваду, Юту, часть Колорадо.

В последующие десятилетия США осуществляли территориальную экспансию теми же методами. В 1867 г. царь Александр II за ничтожную сумму (7,2 млн долл.) продал американцам огромную Аляску (ее площадь почти в три раза превышала площадь Франции). В результате испано-американской войны 1898 г. США захватили Пуэрто-Рико, о. Гуам, Филиппины, оккупировали формально объявленную независимой Кубу. Тем самым было положено начало имперской геополитики мирового господства.

Был утвержден порядок создания новых штатов. Когда население вновь осваиваемой территории достигало определенной численности, конгресс объявлял ее автономией, затем по истечении некоторого времени автономия реорганизовывалась в штат. К началу XX в. число штатов достигло 48.

В 1820 г. между промышленными северными штатами и рабовладельческими южными было достигнуто соглашение — так называемый Миссурийский компромисс, сущность которого сводилась к тому, что впредь рабовладельческие штаты не могли создаваться к северу от 36°30' с. ш. Географическое ограничение рабства не устранило противоречий, а лишь отсрочило столкновение Севера и Юга.

В процессе острой борьбы в США образовались партии. В 1828 г. была создана демократическая партия. Она опиралась на разнородные социальные силы, в основном представителей Юга. Через 25 лет возникла республиканская партия, также неоднородная в социальном плане, но более близкая по интересам к северянам. В республиканской партии образовалось два направления: правое (крупная городская и сельская буржуазия) и либерально-демократическое (мелкие предприниматели, фермеры и радикальная часть промышленной буржуазии).

К середине XIX в. отношения между северными и южным штатами обострились. В 1860 г. президентом США стал представитель либерально-демократического крыла республиканской партии Авраам Линкольн (1809–1865 гг.), выступавший за отмену рабства. В ответ рабовладельцы южных штатов объявили об отделении и образовании независимого государства — Конфедерации южных штатов.

Начались военные действия. Вначале успех сопутствовал южанам. Северяне потерпели ряд тяжелых поражений в силу плохой вооруженности и обученности армии. Перелом наступил летом 1863 г. Боевые действия северян стали носить решительный характер. Большую роль сыграла продуманная законодательная политика президента. Линкольн подписал закон (гомстед-акт), согласно которому каждый желающий мог получить земельный участок в 160 акров (65 га) из фонда общественных земель, расположенных на Западе страны. В феврале 1865 г. кон-

гресс принял XIII поправку к Конституции, отменявшую рабство по всей стране. Эти меры, личные усилия президента, успехи на военном театре действий привели в конечном счете к успеху армии северян.

9 апреля 1865 г. генерал Ли, главнокомандующий армией южан, принял условия капитуляции. Известие об этом вызвало ликование северян. 14 апреля во время спектакля в театре Вашингтона Линкольн был убит одним из актеров, который решил отомстить за поражение южан.

В этой войне население США понесло огромные потери. За четыре года военных действий в бою и от болезней погибло около 618 тыс. человек. Война поглотила миллиарды долларов, а армии, продвигавшиеся по стране, оставляли после себя полосы разрушений.

В то же время последствием Гражданской войны стало усиление президентской власти, что оказало влияние на развитие этого института в течение всей дальнейшей истории США.

Важное значение имела XIV поправка к Конституции, которая запретила штатам принимать законы, ограничивающие льготы и привилегии граждан, а также лишать кого-либо свободы и собственности без надлежащей процедуры. В 1870 г., согласно XV поправке к Конституции, предоставлялись избирательные права всем лицам мужского пола вне зависимости от цвета кожи.

Положение негров было значительно улучшено. Негры были объявлены лично свободными, но не получали земли и политических прав. Бывшие рабовладельцы, лишившиеся государственной власти, сохранили большую часть земли и, следовательно, экономическую власть, широко использовали внесудебную расправу с неграми. Большинство из них вынуждены были превратиться в арендаторов-издольщиков. В дальнейшем в южных штатах были приняты законы о расовой сегрегации. Вводилось раздельное обучение белых и черных. Верховный суд США признал эти законы соответствующими Конституции.

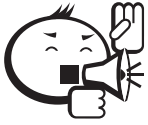


Выводы

К началу XX в. США стали крупнейшей индустриально-аграрной державой мира, они обогнали другие страны мира по темпам экономического развития. Этому в огромной степени содействовало наличие как передовой экономики, так и развитой государственно-политической системы. Сказывалось и наличие благоприятных природных условий, богатейших источников сырья.

31.5 Создание правовой системы США, ее отличительные черты

Формирование правовой системы США началось еще в колониальный период. В результате американская система признавала многие доктрины и положения английского прецедентного права. Однако его влияние не было абсолютным и непосредственным.



.....

Своеобразие американского права было связано с особыми условиями жизни колонизировавшей местности, освоения территорий, занятых племенами индейцев. При формировании собственного права важным мотивом стали религиозные стремления колонистов. Длительное время сохранялись репрессии за проступки чисто морального свойства.

.....

Гражданское и уголовное право в масштабе всей страны не было кодифицировано. В период становления американской государственности действовало более 10 правовых систем. Это было или упрощенное английское право, или же просто обычаи поселенцев, религиозные установки. Одним из первых был составлен сборник правовых актов Массачусетса, оказавший влияние на другие кодификации.

Формирование права в американских штатах в значительной мере было самостоятельным. Гражданское, уголовное и процессуальное право каждым штатом определялось по-своему, при этом общая основа (английское обычное право) могла на практике развиваться по-разному. Каждый штат приобрел свой специфический комплекс прецедентов. Частные случаи, прецеденты, были нормообразующими для аналогичных или схожих ситуаций, что требовало от юристов их глубокого практического знания.

В конституциях некоторых штатов английское право как таковое не упоминалось. В первой половине XIX в. связь с ним права США стала ослабевать. Усилилось влияние французского права. Вместе с тем прецедентное право сохраняло сильные позиции вплоть до XX в.

В области гражданского права важнейшими являлись институт частной собственности, принципы свободы и незыблемости договора. Суды штатов при рассмотрении гражданских дел имели широкую самостоятельность. Они могли использовать как местные, так и английские законы и судебные прецеденты.

Некоторые штаты пошли по пути кодификации гражданского права, заимствования его норм у других стран. Свод таких законов штата Луизиана 1825 г., например, стал копией французского кодекса Наполеона. В конце XIX в. начали составляться частные кодификации прецедентного права, относившиеся к основным институтам гражданского и торгового права. Эти кодификации не имели нормативной силы, но суды обращались к ним при рассмотрении гражданско-правовых казусов.

В области уголовного права американская судебная теория и практика признавала английскую систему классификации преступлений. Преступление и наказание определялись по законам штатов. Конституция отнесла к ведению федеральной юстиции преследование за фальшивомонетничество, пиратство, измену. Был принят закон о подстрекательстве к мятежу.

Уголовные кодексы США не имели общей части, что давало возможность судьям толковать законы по своему усмотрению. Так, после Гражданской войны в южных штатах были приняты так называемые черные кодексы. Под предлогом подготовки негров к свободной жизни хозяин получал право на их труд. Фактически негр оставался в безраздельной власти хозяина до достижения 18 лет.

Уголовные законы многих штатов использовали давно известное английское определение заговора, которое использовалось против недовольных, представителей оппозиционных власти организаций и движений.

В Конституции содержались гарантии от произвола государственных структур. Утверждалось право народа на неприкосновенность личности, жилища, бумаг и имущества. Эти права не могли нарушаться необоснованными обысками или арестами. Ордера на обыск и арест не могли выдаваться без достаточных оснований, подтвержденных присягой или торжественным заявлением. Такие ордера должны были содержать подробное описание места обыска, а также подлежащих аресту лиц и их имущества.

В колониальный период юстиция ограничивалась в основном местными судами общего права. Действовали специальные апелляционные суды для повторного разбора дел, решенных местными судьями. В качестве апелляционной инстанции выступали и законодательные собрания колоний. Общего судебного органа в те годы не существовало. Роль высшего апелляционного суда для колоний играл Тайный совет английского короля.

С конца XVIII до начала XX в. среди граждан США был распространен обычай самим вершить суд в форме внеправового правосудия, так называемого линчевания, т. е. наказания, приводимого в исполнение возбужденной толпой. Линчевание получило свое название от фамилии полковника Ч. Линча, который ввел подобные казни в революционной Вирджинии.

Конституция 1787 г. положила начало формированию новой судебной системы, поставив во главе ее Верховный суд. В 1789 г. был принят закон о судеустройстве, который заложил принципы федеральной судебной системы, состоявшей из соподчиненных судебных органов трех уровней.

Низший уровень федеральной юстиции составили районные суды. В стране учреждалось 13 особых судебных районов. В каждом из них имелся один федеральный судья. Районные суды изначально рассматривали только гражданские дела, но позднее под их юрисдикцию попали и уголовные. Исключительной подсудности районных судов подлежали дела, связанные с мореходством, банкротством, авторским и патентным правом, захватом земель. Спорные дела решались при участии суда присяжных.

Второй уровень федеральной юстиции состоял из окружных судов. Согласно закону 1789 г. районные федеральные суды объединялись в три округа, в каждом из которых учреждался суд из трех судей. Судьи были не постоянными, а разъездными: приезжали в свой округ для рассмотрения дел на одну-две сессии в год. Впоследствии разъезды стали необязательными. В 1869 г. окружные федеральные суды были реорганизованы в особую категорию судов с самостоятельным персоналом и подсудностью. В конце XIX в. они были преобразованы в окружные апелляционные суды. Было учреждено 11 округов, в которые объединялись районные суды. В каждом округе действовал суд в составе от трех до 15 судей. Они могли рассматривать дела как единолично, так и в полном составе.

Высший уровень федеральной юстиции представлял Верховный суд. Рассмотрению в нем подлежали дела исключительной компетенции, в которых одной из сторон был штат, либо иски к представителям иностранных государств, споры между штатами. В порядке апелляции рассматривались лишь существенные во-

просы. Их определял сам Верховный суд, именно он решал, какое дело принимать к своему рассмотрению.

Огромное значение для судебной власти США имело решение Верховного суда по делу «Мэрбери против Мэдисона», вынесенное в 1803 г. Суть дела заключалась в следующем. Некий В. Мэрбери попросил суд издать судебный приказ, обязывавший государственного секретаря Дж. Мэдисона выдать ему патент на занятие должности мирового судьи в федеральном округе Колумбия, на которую он был должным образом назначен. Рассматривая это дело, верховный судья Дж. Маршал пришел к заключению, что ст. 13 Закона о судеустройстве 1789 г., уполномочивающая суд издавать подобного рода приказы, противоречит предписаниям Конституции США. Таким образом, был сформулирован принцип «любой закон, противоречащий конституции, ничтожен». Он был положен в основу доктрины и практики конституционного надзора¹.

Закладывались основы права федерации. В конце XVIII в. конгресс принял ряд законов: Закон о натурализации, Закон об иностранцах, Закон о враждебных иностранцах, Закон о мятеже. Последний предусматривал наказание по суду за преступный сговор с целью свержения правительства, за распространение порочащих сведений о правительстве США, конгрессе и президенте.

Судебный процесс продолжал регулироваться Биллем о правах, утверждавшим процессуальные гарантии. Указывалось, что никто не мог быть принужден свидетельствовать против самого себя, уголовное наказание не могло применяться иначе, чем на основе надлежащей правовой процедуры. Гарантировалось право обвиняемого на защиту. Суд мог выделить ему бесплатного адвоката. Защитник и обвинитель могли дать отвод любому кандидату в присяжные. Подсудимый не нес бремя доказывания своей невиновности. Судебные гарантии прав личности исходили из известного постулата: каждое лицо, обвиняемое в совершении преступления, имеет право на судебное разбирательство в соответствии с законом.

В 1873 г. был составлен специальный Свод законов о судеустройстве, замененный в 1911 г. Судебным кодексом. Помимо федеральных судов сформировались специальные суды: таможенные, налоговые, военные и др.

Судебная система США состояла из двух параллельно функционировавших структур: федеральной и судебной системы отдельных штатов. Каждый штат имел право устанавливать свою судебную систему, состоявшую из местных судов, в компетенцию которых входило рассмотрение мелких гражданских и уголовных дел, а также судов первой инстанции, которые рассматривали более серьезные уголовные и гражданские дела в границах законов штата. В качестве апелляционной инстанции выступал Верховный суд штата.

Общезаконодательная судебная система состояла из окружного суда по гражданским и уголовным делам, рассмотрение которых происходило на основе федеральных законов; апелляционного суда по решениям и приговорам окружных судов; Верховного суда США — высшего судебного органа страны, который одновременно выступал как суд первой инстанции в отношении особо важных дел и являлся высшей апелляционной инстанцией по отношению к другим федеральным судам.

¹Прудников М. Н. Указ. соч. С. 509.

Верховный суд США не имел полномочий пересматривать дела, рассмотренные судами штатов, за исключением дел, которые затрагивали принципиальные вопросы федерального законодательства. В начале XIX в. Верховный суд приобрел право проверки законов и указов на их соответствие Конституции, что, по существу, означало наделение этого органа правом конституционного надзора и толкования законов.



Контрольные вопросы по лекции 31

1. Охарактеризуйте значение Декларации независимости и Статей конфедерации в становлении американской государственности.
2. Какая форма государственного устройства была закреплена в конституции США?
3. Раскройте систему сдержек и противовесов, содержащуюся в американской Конституции.
4. Каково содержание Билля о правах?
5. В чем своеобразие судебно-правовой системы США?

Лекция 32

ГОСУДАРСТВО И ПРАВО ЯПОНИИ В НОВОЕ ВРЕМЯ

1. *«Реставрация Мэйдзи» и ее государственные последствия*
2. *Первая Конституция Японии 1889 г.*
3. *Эволюция судебно-правовой системы. Рецепция западноевропейского опыта*

32.1 «Реставрация Мэйдзи» и ее государственные последствия

В течение более чем двух столетий Япония была страной, закрытой для иностранцев. Но 8 июля 1853 г., когда командор военно-морского флота США М. Перри¹ прибыл в залив Эдо (около Токио) во главе эскадры из шести кораблей с поручением президента открыть Японию для взаимной торговли, эта эпоха закончилась. Перри вручил предложения американской стороны, пообещав вернуться через год. Он сдержал свое обещание и возвратился в феврале 1854 г., но на этот раз с девятью кораблями. В течение нескольких недель происходили церемониальные маневры. Американцы раздавали щедрые подарки официальным лицам. В ответ японцы продемонстрировали американцам свою национальную борьбу сумо, а Перри — искусство своих моряков в стрельбе. В конце концов хозяева с неохотой подписали договор о дружбе и сотрудничестве, открыв два порта для приема иностранных судов². С этого момента началась новая история Японии.

¹Мэттью Кэлбрейт Пери (10 апреля 1794 — 4 марта 1858 гг.) — военный и политический деятель США, офицер и коммодор Военно-морских сил США.

²Канагавский договор — договор, подписанный 31 марта 1854 года между США в лице коммодора Мэттью Перри и Японией. Договор открыл японские порты Симода и Хакодате для американской торговли, гарантировал обеспечение безопасности лиц, потерпевших кораблекрушение, и позволил США создать постоянное консульство.



.....
 Вплоть до середины XIX в. в Японии господствовали феодальные отношения.

Земля в основном находилась в собственности крупных феодалов. Большинство крестьян разорялось, поскольку отдавало своим господам больше половины урожая. В стране возникали крестьянские волнения и восстания. Усугубляло ситуацию бесцеремонное вмешательство в дела Японии западных государств.

Японию заставили заключить с США неравноправный договор, лишивший ее таможенной автономии. Подобные договоры были подписаны Японией и с другими европейскими державами¹. Существовала реальная угроза превращения страны в полуколонию. Такое положение не устраивало основные социальные слои японского общества: крестьянство, торгово-промышленную буржуазию, самураев (военное сословие мелких дворян).

Назрела насущная необходимость изменения общественного и государственного строя страны.

До середины XIX в. Япония представляла собой централизованное феодально-абсолютистское государство, во главе которого стоял император. Однако фактически власть находилась в руках сёгуна (полководца), являвшегося высшим должностным лицом, главнокомандующим и начальником всего аппарата управления. Должность сёгуна была наследственной и традиционно замещалась представителями крупнейших феодальных домов. Опору сёгуната составило сословие буси, состоявшее из воинов-феодалов. Высшим его слоем были личные вассалы сёгуна, низшим — мелкое военное дворянство, самураи.

В октябре 1867 г. представители оппозиции потребовали у сёгуна передачи власти 15-летнему императору Муцухито. В ответ сёгун попытался подавить движение военной силой, но в январе 1868 г. потерпел поражение. Было объявлено о восстановлении власти императора — реставрация Мэйдзи².

Важную роль играли самураи. Дальновидные самурайские круги видели в императорском престоле, в культе императора единственно надежную опору в деле консолидации японцев перед внешней угрозой. Не случайно именно в это время в Японии формируется «императорский путь», «тэнноизм» (от слова «тэнно» — «сын Неба» — древнего названия японского императора) — идеология, несущая политический, религиозный и мировоззренческий смысл, ставшая объединительным началом. Используемый правящими кругами как инструмент идеологического завоевания масс, «тэнноизм» служил не только решению национальных задач Японии, но и в силу своей националистической направленности последующей агрессивной внешней политике Японии.

¹ Договоры Ансэй — обобщающее название пяти неравноправных договоров «о дружбе и торговле», которые были подписаны в 1858 году (5-ом году Ансэй) между Японией и пятью западными государствами: США, Голландией, Россией, Великобританией и Францией. Названы по имени девиза Императорского правления Ансэй (1854–1860 гг.).

² Мэйдзи — тронное имя императора Муцухито и название периода его правления (1867–1912 гг.) по японскому летоисчислению.

С восстановлением власти императора страна вступила на буржуазный путь развития. Правление юного императора было названо «Мэйдзи» (просвещенное правление), или «реставрация Мэйдзи». Это была антифеодальная, а не буржуазная революция в прямом смысле этого слова. В Японии рассматриваемого периода не было ни буржуазии, ни иной политической силы, способной отстаивать цели буржуазной революции, в частности ликвидацию феодализма и абсолютистского режима.

При осуществлении преобразований Мэйдзи был использован опыт европейцев. Выделим основные направления реформ.

Было введено формальное равенство всех перед законом и устранено все, что ограничивало личную свободу человека. Провозглашались буржуазные свободы.

По-новому решались поземельные отношения. Устанавливалось право частной собственности на землю. Важнейшим шагом к осуществлению этой политики стала аграрная реформа, которая имела далеко идущие социальные последствия. Реформа, закрепившая новые, сложившиеся уже к тому времени поземельные отношения, привела к ликвидации феодальных прав на землю. Земля превратилась в отчуждаемую капиталистическую собственность, облагаемую единым поземельным налогом в пользу государственной казны. Реформа способствовала расширению землевладения так называемых новых помещиков, которые скупили впоследствии и большую часть общинной земли, объявленной по реформе государственной собственностью.

Было изменено территориальное устройство страны. Княжества были реорганизованы в префектуры, непосредственно подчиненные центральной власти. Этому способствовала и административная реформа, на основе которой в Японии было создано 50 крупных префектур во главе с назначавшимися из центра префектами, строго отвечавшими за свою деятельность перед правительством. Таким образом, завершалось государственное объединение страны, являвшееся одним из главных условий развития внутреннего капиталистического рынка.

Осуществлялись меры по совершенствованию государственного аппарата. Были учреждены министерства по отдельным отраслям управления, а в качестве высшего органа исполнительно-распорядительной власти был создан кабинет министров при императоре. При этом назначения на должности проводились на конкурсной основе.

Состоялась военная реформа. Был введен закон о всеобщей воинской повинности. От несения службы освобождались чиновники, студенты (в основном дети из состоятельных семей), крупные налогоплательщики. Принятие закона стало прямым следствием роспуска самурайских формирований, провозглашения «равенства всех сословий». Старый принцип отстранения низших сословий от военной службы был отменен. Армия Японии создавалась по европейскому образцу, ее идеологическую основу составляла самурайская мораль с культом императора, патернализмом («офицер — отец солдат»).

Капиталистическому развитию страны способствовали ликвидация всех ограничений на развитие торговли, отмена тарифных барьеров между территориальными единицами — провинциями, упорядочение денежной системы. Было введено свободное передвижение по стране.

Произошла реформа системы образования, открывшая двери для ознакомления с достижениями других стран, прежде всего западных.

Аннулировались неравноправные международные договоры.



Выводы

В целом «реставрация Мэйдзи» соответствовала ранним этапам буржуазной по своей сути революции, стала формой проявления национализма, усилившегося под прямым воздействием проникновения в Японию западного капитала.

32.2 Первая Конституция Японии 1889 г.

В 1889 г. была принята Конституция, составленная по прусскому образцу и юридически закрепившая союз между монархией, высшей бюрократией, помещиками и крупной буржуазией.

Согласно Конституции главой государства являлся император, особа которого объявлялась священной и неприкосновенной. Он наделялся всей полнотой исполнительной власти: объявлял войну и мир, заключал международные договоры, осуществлял руководство вооруженными силами, а также мог издавать указы, имеющие силу закона. Император назначал главу исполнительной власти — министра-президента, а по его представлению — остальных министров. Законодательную власть император осуществлял совместно с парламентом.

Парламент формировался из двух палат — палаты пэров и палаты депутатов. В палату пэров входили лица, назначенные императором, титулованная знать и члены императорской фамилии. Палата депутатов избиралась населением страны. Право принимать участие в выборах депутатов получили лишь мужчины, достигшие возраста 25 лет.

Император созывал парламент, отсрочивал заседания, распускал нижнюю палату парламента. Законы, принятые парламентом, не могли быть обнародованы и приняты к исполнению без его утверждения и подписи.

Парламент ежегодно утверждал бюджет. В случае его неутверждения правительство могло применить бюджет предшествующего года.

Были также провозглашены свободы слова, печати, собрания и союзов, равный доступ к гражданским и военным должностям. Однако конституция содержала различные основания их ограничения, что сводило действие этих прав на нет.

Новая Конституция представляла собой умелое переложение принципов, заимствованных из западных конституций (и прежде всего прусской Конституции 1850 г.), на основополагающие начала тэнноистской идеологии¹. В этом заключалась суть политического компромисса между теориями традиционалистов и сторонников западного конституционализма, призванного прекратить общественное брожение в стране.

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 2. С. 404–405.



Выводы

Формальное закрепление буржуазно-демократических прав и свобод не могло изменить сугубо консервативного характера Конституции 1889 г., но Конституция стала определенным шагом вперед по пути крайне ограниченной демократизации японского общества. Вместе с утверждением представительного органа, провозглашением буржуазно-демократических прав и свобод она способствовала становлению фактически новой переходной формы японского государства от абсолютной к дуалистической монархии.

32.3 Эволюция судебно-правовой системы. Рецепция западноевропейского опыта

Почти всякая революция обновляет правовую систему. Одной из важнейших реформ Мэйдзи было введение единого законодательства. Эволюция права пошла по пути создания новой правовой системы, основанной на рецепировании западноевропейского опыта. При этом преследовались две основные цели: создать правовую основу для развития капитализма и обеспечить юридические предпосылки для пересмотра неравноправных договоров, заключенных между Японией и великими державами.

Изначально за образец было взято французское право. Такой выбор соответствовал характеру преобразований, проводившихся в государстве и обществе, где буржуазия развернула борьбу за непосредственный доступ к власти, взяв на вооружение либеральные идеологические воззрения западного происхождения.

Судебные заседания стали открытыми. С 1872 г. в суды начали допускаться представители прессы, при разрешении гражданских дел были запрещены пытки, формально уничтожены сословные различия, запрещена кровная месть. В 1874 г. были ограничены, а затем и полностью запрещены пытки и в уголовном судопроизводстве, в 1876 г. отменили обязательность признания обвиняемого для назначения наказания и др., суды были отделены от прокуратуры.

В 1880 г. были приняты Уголовное уложение и Закон об уголовной процедуре. Их характеризовало широкое восприятие французского уголовного кодекса. Уголовное уложение, состоявшее из 430 статей, было, подобно французскому кодексу, разделено на четыре книги. Система наказания сохранила дух устрашения и возмездия, предусматривалось 19 видов наказания — основных и дополнительных.

Были заимствованы и некоторые положения старояпонского права, например об обязательном смягчении наказания в случае явки с повинной. Это положение было распространено почти на все составы преступлений.

Оценивая Уголовное уложение Японии, можно сказать, что его отличали, с одной стороны, в целом суровый характер, а с другой — исчерпывающие положения Общей части, точные формулировки составов преступлений в Особой части, наличие многочисленных постановлений, ограничивающих судебское усмотрение.

В конце XIX в. система японского буржуазного права была почти сформирована, хотя в ней частично и сохранились феодально-правовые элементы. На этапе упрочения новой правовой системы в официальной государственно-правовой идеологии усилилось влияние германских правовых школ.

Новое Гражданское уложение, введенное в действие в 1898 г., учитывало и германское, и французское, и традиционное японское право. Его наиболее реакционными по содержанию нормами были статьи, посвященные семейному и наследственному праву. В них предусматривалось, что все имущество главы семьи наследовал старший сын. Рамки патриархальной семьи непомерно расширились за счет дальних родственников. В этой гигантской семье поистине колоссальные права имел ее глава: он указывал членам семьи место жительства, давал им разрешение на вступление в брак и на отделение в самостоятельную семью.

Регулирование вопросов гражданского права, вещного и долгового права обладало многими характерными признаками буржуазного гражданского права.

В Новое время были приняты законы, в соответствии с которыми учреждалась единая судебная система. Конституция 1889 г. установила общие начала системы судостроительства. Провозглашались независимость судебной власти, ее подчиненность закону. Главой судебной системы считался император, суды действовали от его имени. Существовали специальные и апелляционные суды. В каждом из округов, образованных по всей стране, создавался местный суд. Действовали губернские суды, семь апелляционных и Высочайший императорский суд.

Формально устанавливалась несменяемость и независимость судей, деятельность которых осуществлялась «от имени императора и согласно законам». Компетенция общих судов была ограничена, они не могли рассматривать жалобы на действия администрации. Создавались особые административные суды.

Вводилась иерархичная система судов нескольких инстанций, строгая территориальная подсудность. Была предусмотрена возможность смещения, понижения судьи в должности только в случаях привлечения его к уголовной ответственности или наказания в дисциплинарном порядке.

Для замещения должности судьи, согласно Закону об организации судов 1890 г., требовались юридические знания и профессиональный опыт. Судьями становились лица, сдавшие соответствующие экзамены и успешно прошедшие трехлетний испытательный срок службы в органах суда и прокуратуры.

Этим Законом предусматривалось также создание Высшего публичного департамента прокуратуры со штатом местных прокуроров, подчинявшихся строгой субординации. К прокурорам предъявлялись те же квалификационные требования, что и к судьям, на них распространялся контроль министра юстиции, которому принадлежало право давать указания прокурорам по тем или иным судебным делам.

В 1893 г. был принят Закон об адвокатуре. Адвокаты стали участвовать в работе суда. Адвокатский корпус находился под жестким контролем как министра юстиции, так и прокуратуры. Адвокаты также подпадали под юрисдикцию дисциплинарных судов. Право привлекать их к дисциплинарной ответственности принадлежало прокурорам. Несмотря на все эти нововведения, правоохранительная система Японии еще долго оставалась репрессивным придатком имперской власти.



Контрольные вопросы по лекции 32

1. Охарактеризуйте основные черты общественного и государственного строя Японии в Новое время.
2. Почему в Японии долгое время не устанавливалась сильная централизованная власть? Как это сказалось на ее политическом развитии?
3. Охарактеризуйте государственный строй Японии в Новое время.
4. Проанализируйте характер реформ Мэйдзи.
5. Какая форма правления устанавливалась по Конституции Японии 1889 г.?
6. Что в развитии японской государственности отличалось от обычной восточной модели?
7. Как повлияли реформы Мэйдзи на формирование единого законодательства Японии?
8. Дайте характеристику гражданского права Японии.
9. Оцените содержание японского Уголовного уложения 1880 г.
10. На каких принципах строилась судебная система Японии?

Лекция 33

ГОСУДАРСТВО И ПРАВО КИТАЯ В НОВОЕ ВРЕМЯ

1. *Империя Цин. Заключение неравноправных договоров со странами Запада*
2. *«Небесное государство» тайпинов*
3. *Политика «самоусиления». «Сто дней реформ»*
4. *Право. Цинский свод законов Дацин люйли*

33.1 Империя Цин. Заключение неравноправных договоров со странами Запада

К началу XIX в. в Китае по-прежнему продолжало существовать традиционное общество, в котором развитие приобрели мелкое крестьянское ремесло и кустарная промышленность. Вместе с тем в некоторых районах страны началось довольно широкое распространение товарно-денежных отношений. Шел процесс концентрации земельной собственности и обезземеливания крестьянства. Жестокая эксплуатация крестьян и городской бедноты феодалами, ростовщиками и торговцами дополнялась национальным гнетом.

С XVII в. Китаем правила маньчжурская династия Цин. Власть маньчжуров над многомиллионным Китаем держалась три столетия. Утвердившись на троне китайских императоров, маньчжуры в основном следовали китайским государственным традициям. Правительственный аппарат был восстановлен по образцу прежнего китайского феодального государства, но с маньчжурами на ключевых постах. Маньчжуры занимали главные посты в вооруженных силах и гражданской администрации. Власть верхушки немногочисленных маньчжурских племен над многомиллионным китайским народом держалась на союзе завоевателей с китайскими феодалами. Законы ставили маньчжурских завоевателей в привилегирован-

ное положение по отношению к остальному населению. Они требовали от всего мужского населения Китая в знак покорности выбривать часть головы и носить косу.

Во главе государства стоял маньчжурский богдыхан (император), наделенный неограниченной властью. Он был неограниченным монархом, верховным законодателем и жрецом. Ему принадлежало исключительное право принесения жертв и молений «Верховному небу», а также неограниченное право карать и миловать своих подданных.

Трон передавался по наследству и по принципу первородства. Но этот порядок не соблюдался строго. Перед смертью император мог избрать своим преемником любого из своих сыновей, а если таковых не было, то любого из принцев императорской крови.

Несмотря на то, что верованием маньчжуров продолжал оставаться шаманизм, богдыхан присвоил себе функции верховного главы конфуцианской религии. Ему также был подчинен сложный бюрократический аппарат. Главными государственными учреждениями были Государственный совет, Императорский секретариат, Военный совет.

Высшая исполнительная власть осуществлялась императором через шесть центральных министерств (приказов): чинов, налогов, церемоний, военного, уголовных наказаний, общественных работ. Существовали и другие центральные учреждения. Так, контроль за деятельностью столичных и местных чиновников осуществляла ведущая свою историю со II в. до н.э. палата цензоров, а разбором кассационных жалоб занимался Верховный суд.

Чиновничество делилось на девять классов, имелись определенные знаки отличия. Почти все высшие должности были замещены маньчжурами, китайцы в основном занимали должности средних и младших чиновников. Государственный аппарат китайской империи был сильно ослаблен из-за коррупции и взяточничества.

Доступ на государственную службу был открыт всем, сдавшим специальные экзамены на одну из трех степеней, третья (высшая) степень присваивалась после сдачи экзаменов в уезде, в провинции и в столице.

Главной военной опорой цинских богдыханов была армия, состоявшая преимущественно из маньчжуров. Кроме того, цины располагали монгольской конницей.

Армия была слабо оснащенной, плохо подготовленной, не была в состоянии оборонять государство, противостоять армии и флоту иностранных государств.

Китай времен правления цинской династии характеризовался наличием сильной власти на местах. Страна была разделена на провинции, объединенные в 10 наместничеств. Во главе каждой провинции стояли военный и гражданский губернаторы. Провинции делились на области, округа, уезды, волости. Округа и уезды возглавляли управляющие. Низшей административной единицей было объединение 10 дворов во главе со старостой.

При первых маньчжурских богдыханах было закреплено правовое положение различных слоев населения. Высшую ступень феодальной иерархии занимали маньчжурская знать и дворянство; далее следовали крупные китайские феодалы и богатые купцы. Крестьяне и ремесленники не имели никаких прав. Маньчжуры обратили значительную часть покоренного китайского населения в рабов. Был установлен режим феодальной реакции, соединенный с национальным порабощением.



.....
 Китай проводил политику изоляции страны от внешнего мира. С конца XVIII в. государства Европы усилили давление на Китай, стремясь получить новые рынки сбыта и источники сырья.

С 1839 г. англичане развернули против Китая военные действия, которые положили начало «опиумным войнам» (1840–1842 гг.). Феодалская армия не могла противостоять первоклассно вооруженным сухопутным войскам и флоту Англии, а цинские власти показали полную неспособность организовать оборону страны¹.

В августе 1842 г. в Нанкине Китаем был подписан неравноправный договор с Англией. В 1843 г. он был дополнен протоколом, согласно которому иностранцам предоставлялось право экстерриториальности, устанавливалась не подчиненная китайским властям система управления. Местные китайские власти должны были не только разрешать систему иностранных поселений в открытых портах, но и выделять для них земли и дома за «справедливую» арендную плату. Иностранцы полностью изымались из-под юрисдикции китайских судов, для них устанавливалась консульская юрисдикция.

Китай обязывался открыть для английской торговли пять портов, уплатить огромную контрибуцию, установить льготные таможенные тарифы, принцип наибольшего благоприятствования, предоставить иностранцам право на концессии. В 1844 г. аналогичные договоры с Китаем были заключены США и Францией. Эти договоры ознаменовали начало превращения Китая в полуколониальную страну. Иностранные товары подрывали экономику, увеличивали налоговое бремя².

33.2 «Небесное государство» тайпинов

Важным следствием заключения неравноправных договоров явилось возникновение в стране революционной ситуации, развитие которой привело к потрясшему Цинскую империю крестьянскому восстанию. Его возглавили руководители тайного антиманьчжурского «Общества поклонения верховному владыке», проповедовавшего равенство и братство. Конечную цель борьбы они видели в создании «Тайпин тянь-го» («Небесного государства всеобщего благоденствия»), поэтому его последователи и стали именоваться тайпинами.

Восстание развивалось успешно. В 1851 г. тайпины овладели окружным центром Юнань, где и заложили основы своей государственности. Руководитель движения Хун Сюцюань получил титул небесного царя, царями (ванами) стали именоваться и пять других руководителей движения. Как и в других крестьянских движениях, китайские крестьяне не пошли дальше установления «справедливой» монархии.

Тайпины осуществляли на практике идеи уравнительного распределения. Была принята программа преобразования общества и государства. В ее основе лежали

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 2. С. 443.

²Прудников М. Н. Указ. соч. С. 524.

перераспределение земли на уравнильных началах, борьба с коррупцией, предоставление равноправия женщинам.

Это привлекало в их ряды обездоленных людей. Поскольку движение было направлено против засилья маньчжурской династии Цин, тайпинов поддерживала также часть буржуазии и помещиков.



Выводы

Тайпинское государство просуществовало до 1864 г. Столица тайпинов Нанкин была штурмом взята цинскими войсками. Основными причинами их поражения были непоследовательность в проведении реформ, утрата поддержки в народе и иностранная интервенция. Движение тайпинов стало предвестником национально-освободительной борьбы народов Китая за свои права¹.

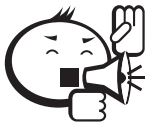
33.3 Политика «самоусиления». «Сто дней реформ»

Правящие круги Цинской империи вынуждены были пойти на ряд реформ. Был провозглашен курс на восприятие зарубежных достижений. В 60–80-е гг. XIX в. империя проводила политику «самоусиления», основное назначение которой сводилось к укреплению существующего режима. Сторонники этой политики выступали за более тесное сотрудничество с иностранными державами, заимствование иностранного опыта в модернизации вооруженных сил. В результате иностранцы, используя привилегии, усилили политическое давление на Китай. Это привело к антиправительственным и антииностраным выступлениям народных масс.

В то же время стали создаваться первые китайские капиталистические предприятия (сначала казенные или казенно-частные заводы, арсеналы и мастерские, а затем и частные предприятия, действовавшие также под контролем государства). Ведущей силой формировавшейся национальной буржуазии стали крупные чиновники и помещики. Раньше национальной образовалась в Китае компрадорская (посредническая) буржуазия, выступавшая как сила, стремящаяся сохранить антинародный и антинациональный маньчжурский режим. Вторжение в страну иностранного капитала покончило с относительной замкнутостью китайской деревни, приобщило сельское хозяйство Китая к мировому рынку.

В 1894–1895 гг. империя Цин потерпела поражение в войне с Японией. Централизованное управление страной ослабло. Этим воспользовались иностранные державы, которые укрепили свое влияние в Китае. В ответ китайская национальная буржуазия возглавила новое движение за проведение реформ, перед которыми ставилась задача оградить китайских предпринимателей от иностранных конкурентов, изменить методы государственного управления, упразднить законы, сдерживающие развитие страны. Предлагалось ввести конституционную монархию и учредить парламент.

¹История государства и права зарубежных стран. Т. 2. С. 445.



.....

В конце XIX в. большое влияние на общественную жизнь Китая оказала группа интеллигентов во главе с публицистом и философом Кан Ювэем, представлявшая интересы национальной буржуазии и обуржуазившихся помещиков. Эта группа выступала за модернизацию страны, за проведение реформ с помощью императорской власти.

.....

Желание китайской буржуазии разделял молодой император Гуансюй. Он содействовал реорганизации центрального управления, принятию мер, направленных на развитие промышленности и ее связи с наукой. При нем поощрялись изучение европейских языков, переводы иностранных книг по науке и технике. Этот период вошел в историю Китая под названием «сто дней реформ».

Однако у реформаторов не хватило сил, чтобы добиться весомых результатов и закрепиться у власти. Их противники совершили государственный переворот, вернувший страну на прежние рельсы развития. Со временем это привело ее в еще больший упадок. Политика правящей династии вызывала возмущение народа. Произошел ряд выступлений и восстаний, но они не принесли успеха.

В 1899 г. Китай вновь был потрясен народным восстанием — выступлением сельской и городской бедноты в рядах ихэтуаней («отрядов справедливости и согласия»), возникших на базе тайного общества — «кулак во имя справедливости и согласия». Восстание было направлено главным образом против иностранцев и продолжалось до 1901 г., будучи усиленным представителями правящих кругов, заигрывавшими с широким народным движением. Осада восставшими посольского квартала в Пекине послужила поводом для вмешательства во внутренние дела Китая ряда европейских держав, царской России и США. В 1900 г. войска интервентов заняли Пекин. Цинский двор капитулировал.

Представителями империи был подписан протокол, по которому Китай обязывался выплатить вторгшимся в страну державам огромную контрибуцию и принял ряд унижительных условий, закреплявших окончательное превращение Китая в полуколонию. Это усилило ненависть народа к маньчжурской династии, и чтобы притушить ее, цины вынуждены были предпринять ряд реформ.

Вместо министерства общественных работ было создано министерство земледелия, промышленности и торговли, перед которым была поставлена задача выработать уставы, регламентирующие деятельность торгово-промышленных предприятий, всячески способствовать притоку капиталов в промышленность и торговлю. Было учреждено министерство полиции, затем преобразованное в министерство внутренних дел. По европейскому образцу было создано министерство иностранных дел. В то же время создавались министерства образования, почт и путей сообщения, финансов, армии. Появилось Главное таможенное управление. Судебные органы были отделены от администрации. Судебную систему составили Верховная судебная палата, суды высшей ступени, окружные суды и суды первой инстанции. Одновременно была учреждена прокуратура.

Осуществлялась подготовка к переходу к конституционному правлению. Была опубликована «Основная программа конституции». Этот документ упоминал

о предстоящем создании представительного учреждения — парламента, правда, с весьма ограниченными совещательными функциями.

33.4 Право. Цинский свод законов Дацин люйли

Китай имел систематизированные своды законов, в которых затрагивались государственное, уголовное, административное, гражданское и семейное право. С приходом к власти той или иной династии в существующее законодательство вносились изменения.

В 1644 г. цинский император поручил особой комиссии рассмотреть свод законов предыдущей династии Мин — Дамин люй. Большинство минских законов вошло в цинский свод законов в качестве основных. Он получил название «Дацин люйли». Новое Уложение было утверждено императором и обнародовано в 1646 г. В дальнейшем в него вносились изменения: оно пересматривалось через каждые 5–10 лет. Однако отмененный или измененный раздел по-прежнему сохранялся в кодексе, а следом за ним помещался новый закон.

Уложение (свод законов) состояло из семи разделов. В первом указывались виды наказаний и обстоятельства, при которых наказания могли быть смягчены, в остальных содержались составы преступлений и способы разрешения гражданских споров, причем каждый раздел был связан с деятельностью одного из министерств. Так, например, раздел военного министерства перечислял наказания за нарушение безопасности путей следования императора, повреждение городских стен, воинские преступления.

Наибольшее число составов преступлений содержалось в разделе министерства уголовных наказаний. Туда входили убийство, насилие, воровство, поджог, словесные оскорбления и т. д., в том числе и преступления, связанные с отправлением правосудия. Особое значение придавалось преступлениям против государства. Так, подлежали уничтожению «непотребные» книги, рисунки. Наказанию подвергались не только авторы, но и все, кто печатал, хранил либо читал их. В 1663 г., например, был казнен Чжуан Тин-лун, написавший «Историю Минской династии». Кроме того, были преданы смертной казни все члены его рода старше 16 лет, составители предисловия, сверщики, книготорговцы, граверы, местные чиновники.

Всего Уложение упоминает примерно о 3 тыс. преступлений.

В пояснениях к цинскому своду законов действие, совершенное без согласия другой стороны, считалось «насилием», овладение чужой собственностью — «воровством», нарушение преданности и оскорбление высших — «обманом». Тайное обсуждение двумя лицами плана действия считалось «замыслом», преступление, совершенное заведомо, называлось «преднамеренным» и т. д.

Согласно Уложению цинской династии существовало пять родов наказания, разделенных на 20 степеней:

- 1) малая бамбуковая палка (10, 20, 30, 40, 50 ударов);
- 2) большая бамбуковая палка (60, 70, 80, 90, 100 ударов);
- 3) ссылка, соединенная с принудительными работами на срок в год, полтора, два и три года;

- 4) ссылка в отдаленные местности за 2000, 2500 и 3000 ли;
- 5) смертная казнь посредством удушения и отсечения головы.

Кроме того, предусматривались и исключительные наказания. К ним, прежде всего, относилось рассечение тела живого преступника на мелкие части и обезглавливание с вывешиванием отрубленной головы, применявшееся к разбойникам, поджигателям домов и др. Преступников отдавали в рабство, клеймили.

Имелась возможность откупиться от наказания. Зачастую вместе с преступником несли ответственность и все его близкие родственники по мужской линии. Применялись пытки. Все это свидетельствовало о сохранении в Китае многих норм средневекового права. Встречались также разжалование в простые воины и ссылка на границу, ношение деревянной колодки на шее, отдача женщин — членов семьи изменника или бунтовщика в рабство частным лицам. В качестве дополнительного наказания применялась конфискация.

Совершение некоторых преступлений влекло за собой необычайно серьезные последствия не только для преступника, но и для окружающих. Например, если кто-нибудь заставит мастера отлить ему пушку, то заказчику и мастеру следовало отрубить голову, а их жен и детей передать в казну. Староста и соседи того места, где была изготовлена пушка, карались удушением. Начальник местности лишался всех чинов, а другие чиновники и начальник области предавались суду.

Своеобразно был решен вопрос об укрывательстве и дононительстве. Умышленное укрывательство преступника было наказуемым. Причем за укрывательство бунтовщика, изменника виновный подвергался обезглавливанию. Суровые наказания полагались за дононительство о подобных преступлениях.

В то же время Уложение прямо говорило о праве ближних родственников на взаимное укрывательство, а рабов — на сокрытие преступлений своих господ. Донос же на своих старших родственников, особенно родителей, считался преступлением. В ряде случаев в праве встречалось различие между умышленными и неумышленными преступлениями. Понятие вины не было разработано. Так, муж отвечал за преступление, совершенное женой, сын — за проступки матери, очень широко практиковалось наказание членов семьи преступника и его родственников, а иногда и других лиц, живших вместе с преступниками.

Перед самым падением империи Цин была проделана большая работа по приведению китайского законодательства в соответствие с требованиями времени. Были исключены уголовные наказания палочными ударами, а меры физического воздействия по гражданским делам заменялись системой штрафов. К нормам Дацин люйли обращались еще долгие годы, вплоть до начала XX в.



.....
 В Новое время в Китае активно внедрялось западное право.

Законодательство цинской династии приспособлялось к потребностям нарождающегося буржуазного общества, и тем самым заполнялись многочисленные пробелы в праве и судопроизводстве. При этом в качестве принципов права и судопроизводства применялась европейская доктрина, которая нашла благодатную почву в развитых районах Китая.

Цинская династия располагала довольно значительным судебным аппаратом. К числу центральных учреждений относились ведомство наказаний, которому подчинялись уголовная палата, кассационная палата. Высшая судебная власть принадлежала императору. Кроме того, право суда принадлежало также Государственному совету, центральным ведомствам и т. д.

На местах правосудие вершили судебные чиновники провинций, областные, окружные, уездные судьи. В деревнях земельные споры крестьян, дела о браках, обидах рассматривали старосты и старейшины.

Дело обычно возбуждалось с письменной или устной жалобы потерпевшего, составленной по определенной форме. В ней следовало сообщить, кто является ответчиком, точно указать время совершения преступления, перечислить свидетелей и т. д. Подача вторичного заявления не допускалась. Не разрешалось подавать жалобу на родителей, старших кровных родственников, не принимались заявления слуг на своих господ. Истец, который не явился в суд, подвергался наказанию. Расследование ограничивалось фактами, содержащимися в жалобе. Запрещалось обращаться с жалобой, минуя нижестоящую инстанцию.

Если истец и ответчик жили в разных уездах, то суд проходил по месту жительства ответчика.

В областях и провинциях действовали особые органы, которые рассматривали дела, связанные с такими преступлениями, как убийства, крупные хищения. Если они не могли разрешить дело самостоятельно, то оно направлялось в столичный судебно-следственный орган, где решение выносилось от имени императора.

Много внимания уделялось выявлению и поимке преступников. На частных лиц возлагалась обязанность оказывать помощь в аресте опасных преступников. Обнаружение преступников входило в функции сельских старост, старост пятидворок и т. д. Кроме того, существовал разветвленный полицейский аппарат. Например, в Цинской империи во все концы страны посылались тайные агенты, призванные шпионить за населением. Обязанность ловить опасных преступников возлагалась и на городские власти, и на местных чиновников. Для борьбы с разбойниками в отдельные местности посылались инспекторы. Для розыска и ареста преступников практиковались различные средства: обыски, составление списков преступников и т. д. Рисовались портреты разбойников, чтобы облегчить их поимку.

Строгого разграничения между предварительным и судебным следствием не существовало. Судья, приняв заявление истца или донос, сам начинал расследование дела. В процессе допроса применялась пытка. Освобождались от допроса под пыткой старики и малолетние, а также лица, имеющие право на смягчение наказания.

Сторона, недовольная решением или приговором, имела право на апелляцию. Если осужденный не подавал апелляционной жалобы, то приговор о телесном наказании приводился в исполнение через три дня, о ссылке — через 10 дней после вынесения судьей решения. В отношении приговоренных к смертной казни немедленное исполнение наказания допускалось лишь в исключительных случаях. Как правило, требовалось утверждение приговора императором. Иногда в Китае подвергали казни труп умершего преступника. Представители высшей аристократии могли получить от императора повеление покончить с собой.



.....

Контрольные вопросы по лекции 33

.....

1. Охарактеризуйте государственно-политическое устройство Китая в период правления маньчжурской династии Цин.
2. Назовите основные причины периодически повторявшихся в Китае кризисов, которые приводили к смене династий. Приведите примеры.
3. Охарактеризуйте систему судоустройства и судопроизводства Китая. Чем оно отличалось от системы соседних стран?

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Курс лекций «История государства и права зарубежных стран» написан в соответствии с учебным планом подготовки специалистов с высшим юридическим образованием. Данное пособие дает цельное представление о зарождении и основных этапах развития государства и права. Изучение этой дисциплины обусловлено тем, что профессия юриста в значительной мере предполагает совершенное знание истории права, разнообразных видов его норм, особенностей их развития, изложения и выражения в законодательных и иных правовых актах, а также умение правильно подвести юридически значимые жизненные обстоятельства под соответствующие правовые нормы.

При работе с учебным пособием студентам необходимо учитывать особенности отдельных общетеоретических и исторических понятий права и правовых явлений, научные основы их классификации, способы выражения и функционирования.

Изучая курс «История государства и права зарубежных стран», студенты должны понять научную и практическую ценность права как системы исторически обусловленных норм, установленных или санкционированных государством, раскрыть связь и взаимообусловленность права с законностью, правопорядком, правовым регулированием, правотворчеством, систематизацией, применением права.

Настоящее пособие охватывает историю развития государства и права с древнейших времен до начала XX в. История государства и права XX — начала XXI вв. должна быть изучена студентами самостоятельно. Для самостоятельного изучения к пособию приложен список дополнительной литературы, позволяющий более глубоко проанализировать становление и развитие государственно-правовых институтов.

ЛИТЕРАТУРА

- [1] Абдурахманова И. В. История государства и права зарубежных стран : учеб. пособие / И. В. Абдурахманова. — М. : ИНФРА-М: Академцентр, 2011. — 480 с.
- [2] Иванов А. А. История государства и права зарубежных стран : учеб. пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / А. А. Иванов. — М. : ЮНИТИ-ДАНА, 2012. — 343 с.
- [3] Сафронова В. Е. История государства и права зарубежных стран : учебник / В. Е. Сафронова, О. А. Бельчук, С. Г. Евтушенко ; под ред. Е. В. Сафроновой. — М. : ИНФРА-М, 2014. — 502 с.
- [4] Крашенинникова Н. А. История государства и права зарубежных стран : учебник : в 2 т. / Н. А. Крашенинникова ; отв. ред. Н. А. Крашенинникова [и др.]. — 3-е изд., перераб. и доп. — М. : Норма ; Инфра-М, 2013. — Т. 1 : Древний мир и Средние века. — 720 с.
- [5] История государства и права зарубежных стран [Электронный ресурс] : учеб. пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / Н. В. Михайлова [и др.] ; под ред. Н. В. Михайловой, А. А. Иванова. — М. : ЮНИТИ-ДАНА, 2012. — 279 с.
- [6] Прудников М. Н. История государства и права зарубежных стран [Электронный ресурс] : учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности 030501 «Юриспруденция» / М. Н. Прудников. — 3-е изд., перераб. и доп. — М. : ЮНИТИ-ДАНА, 2012. — 543 с.
- [7] Саломатин А. Ю. История государства и права зарубежных стран : учеб.-метод. комплекс / А. Ю. Саломатин. — М. : НОРМА, 2009. — 496 с.
- [8] Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран : в 2 т. / отв. ред. Н. А. Крашенинникова ; сост. О. Л. Лысенко [и др.]. — М. : Норма ; ИНФРА-М, 2014. — Т. 1 : Древний мир и Средние века. — 816 с.
- [9] Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран : в 2 т. / отв. ред. и сост. Н. А. Крашенинникова. — М. : Норма ; ИНФРА-М, 2013. — Т. 2 : Современное государство и право. — 672 с.

ГЛОССАРИЙ

Авилум — привилегированная категория свободных жителей Вавилона, полноправные общинники.

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.

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.

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 владельца. В XV–XVII вв. — один из высших феодальных титулов.

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.

Демииурги — 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.

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 — судебное-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), лишенная политической и экономической самостоятельности и управляемая на основе специального режима.

Комиссар — должностное лицо, облеченное правительством особыми полномочиями. Во Франции — представитель правительства, осуществляющий надзор за деятельностью местных органов власти.

Комиции — народные собрания в Древнем Риме (куриатные, центуриатные, трибутные).

Коммендация — 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.

Консистория — 1) государственный совет при римском императоре; 2) правительственный орган в Византии; 3) орган духовного или светского управления в государствах Западной Европы.

Консул — 1) должностное лицо, назначенное в качестве постоянного представителя в каком-либо городе или районе другого государства для защиты юридиче-

ских 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.

Контрасигнатура — правило, согласно которому акт главы государства для своей законной силы нуждается в подписи соответствующего министра.

Копигольд — в средневековой Англии зависимое землевладение, связанное с личными и поземельными повинностями крестьянина.

Корона — символ монархической власти: 1) кольцообразный 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 городов.

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 демократиче-

ских 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 Франкском 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.

Министерялы — высшие должностные лица во Франкском королевстве.

Мисдиминор — в средневековой Англии менее серьёзное 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.

Панчаят — 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 плебейам, затем родовая аристократия.

Перегрин — представитель завоеванной страны или подданный иностранного государства, не имевший гражданских прав в Древнем Риме.

Перизки — 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 — министерал 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 бальи 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 коллегию.

Тазис — в мусульманском праве наказание за правонарушение, точно не установленное и определяемое правителем или судьей по своему усмотрению.

Талион — принцип возмездности, 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.

Триба — территориальный округ в Древнем Риме.

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.

Тунгин — председатель суда сотни во Франкском королевстве.

Уитенагемот — совет мудрых (уитенов) при короле в донормандской 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.

Чини — 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.

Экклесия — 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, избравшихся для повседневного руководства делами в государстве.

Учебное издание

Кашенов Азамат Тулеубаевич

ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА
ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН

Курс лекций

Корректор Осипова Е. А.

Компьютерная верстка Насынова Н. Е.

Подписано в печать 16.06.14. Формат 60x84/8.

Усл. печ. л. 38,13.

Издано в Томском государственном университете
систем управления и радиоэлектроники.

634050, г. Томск, пр. Ленина, 40

Тел. (3822) 533018.