

Планы практических занятий и методические рекомендации.

Темы практических занятий:

Изучение правовых памятников призвано способствовать формированию у студентов первичных навыков юридического мышления. Рассматривая на семинарских занятиях нормативно-правовые документы древнего мира, средних веков, нового и новейшего времени, будущие юристы знакомятся с тем, как зарождалась и развивалась правовая мысль, правовые институты, как постепенно складывался понятийный и терминологический аппарат.

Цель практических занятий – закрепить знания студентов по наиболее значимым темам; развить навыки анализа нормативно-правовых актов, правильно формировать мысль, использовать юридическую терминологию, вести научную дискуссию; аргументировать свои выводы. Поэтому основное место в планах семинаров занимает анализ соответствующих исторических правовых документов. Кроме вопросов, указанных в плане семинара предлагается примерный перечень рекомендованных рефератов, докладов.

При подготовке к семинарам студентам необходимо использовать основную литературу к каждой теме, а также рекомендованную дополнительную литературу.

Планы практических занятий и методические рекомендации (1 семестр)

Семинар 1.Законы Хаммурапи (4 часа).

ПЛАН:

1. Источники и общая характеристика «Законов Хаммурапи».
2. Социальная структура и правовое положение основных групп населения Древнего Вавилона.
3. Вещное и обязательственное право.
4. Семейное и наследственное право.
5. Преступления и наказания.
6. Суд и судебный процесс.

БИБЛИОГРАФИЯ.

1.ИСТОЧНИКИ.

1. Законы вавилонского царя Хаммурапи /Хрестоматия по истории Древнего мира. Ч. I, М., 1980
2. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. В 2т. ред. Н.А.Крашенинникова Том I. Древний мир и Средние века. М.: Норма: ИНФРА – М. 2010 (ко всем темам).

2.ЛИТЕРАТУРА.

1. Авдиев З.И. История Древнего Востока. М.: 1970
2. Дьяков И.М. Общественный и государственный строй Древнего Двуречья. М.: 1959
3. Емельянов В.В. Древний Шумер. СПб: 2001
4. История Востока в шести томах. Том I. Восток в древности. М.: 2000
5. История государства и права зарубежных стран. Учебно-методическое пособие. Отв. ред. Н.А.Крашенинникова М.: Норма: ИНФРА – М., 2012
6. Крашенинникова Н.А. История права Востока. М.: 1994
7. Томсинов В.А. История государства и права зарубежных стран (Древность и средние века). Учебно-методическое пособие для семинарских занятий. М.: Зерцало, 2000
8. Якобсон В.А. Возникновение писаного права в Древней Месопотамии // Вестник древней истории, 1981, №4

ПЕРВЫЙ ВОПРОС. При подготовке первого вопроса сначала необходимо обратить внимание на то, что «Законы Хаммурапи» были созданы в период могущества древневавилонского общества. Они отразили в себе правовой материал предшествовавших государственных образований существовавших на территории Месопотамии (царства Ларсы, Инна (XX в. до н.э.) и др. Их основные юридические нормы оказали значительное влияние на разработку этого правового памятника. Обратите особое внимание на влияние Законов Хаммурапи предшествующего законодательства (Законы Ур-Намму, Законы Липид-Иштара, Законы царя Эшнунны).

Изучение «Законов Хаммурапи» на семинарском занятии позволяет студентам усвоить правовую культуру Вавилонского общества, основные институты, особенности развития права в Древнем Вавилоне. Рассматривая общую характеристику «Законов Хаммурапи», следует, прежде всего, обратить внимание на историю находки этого документа, его структуру, принятую ныне большинством учёных. Особо необходимо подчеркнуть, что приводимый в хрестоматиях или сборниках данный документ является результатом последующей научной обработки текста (разбивка на статьи, восстановление утраченного текста). Подобная структура документа была характерна и для предшествовавших правовых памятников Древней Месопотамии («Законы Шульги» (2093-2046 г. до н.э.), «Законы Эшнуны» (около 1790 г.)). Важными источниками сборника были казусы - случаи из судебной практики; нововавилонское законодательство.

Далее необходимо рассмотреть структуру документа, выделить три самостоятельные части, а именно: введение (пролог), основной текст, разбитый позднее на 282 параграфа и заключение (эпилог).

Особо обратите внимание на введение, где, как правило, даются представления о функциях государственной власти, о предназначении верховного правителя. Студенты должны разъяснить основные положения, которыми Хаммурапи характеризует свою деятельность. При этом проанализируйте заключение этого документа, где царь развивает эти идеи. Анализ пролога и эпилога позволяет выявить идеологические концепции государственной власти, её функции, истоки правопорядка в государстве, роль Хаммурапи в создании данного судебного кодекса в жизни Древнего Вавилона.

Обращаясь к основному тексту Судебника Хаммурапи, необходимо проанализировать порядок расположения правовых норм, внутреннюю их логику. Изучая основной текст «Законов Хаммурапи» дайте анализ формы их изложения, формализм, казуистичность этого документа. Ответьте на вопрос: Прослеживается ли связь этого документа с религией, моралью? Являются ли они результатом исключительно правотворчества Хаммурапи, записью норм обычного права, фиксацией судебных прецедентов. Обратите особое внимание на то, что это первый известный сборник законов, освещавших рабовладельческий строй, частную собственность. Законы содержат пережитки родового строя, это проявляется в суровости наказаний, сохранения принципа талиона, применения ордалий.

ВТОРОЙ ВОПРОС. При обсуждении правового положения основных групп населения по «Законам Хаммурапи» необходимо в первую очередь проанализировать социальные группы, которые имелись в вавилонском обществе, их правовое положение, обратив особенно внимание на следующие три социальные группы: «авилум», «мушкенум» и «вардум». Проанализируйте термин «человек», используемый в русском переводе текста «Законов Хаммурапи». Рассматривая правовой статус таких категорий вавилонского общества как: «редумы», «баирумы», «тамкары» раскройте их обязанности по отношению к государству, их особенности в правовом статусе. Обратите внимание на то, что наиболее характерно заметны различия в правовом отношении различных социальных групп при анализе наказаний за те или иные преступления однотипного порядка. Обратите особое внимание на связь социальной структуры Древнего Вавилона с многоукладным характером его экономики.

Особое внимание необходимо обратить на положение рабов, раскройте их правовой статус, различные категории рабов и в чём они заключались (см. ст. 7,146,171, 175, 176, 247, 205,213,214,231, 251, 252,278-282). Какие выводы о правовом положении рабов можно сделать из анализа указанных статей.

-

ТРЕТИЙ ВОПРОС. Рассматривая нормы вещного и обязательственного права, обратите особое внимание на институт собственности, владения, держания (пользования). Особо проанализируйте правовое положение земельной собственности, которая является основным средством производства и объектом вещного права (см. ст. 39-42). Обратите внимание на то, что «Законы Хаммурапи» регулируют, главным образом, отношения в царско-храмовом хозяйстве, не касаясь внутриобщинных отношений, хотя земля принадлежала и общине в целом (ст. 9, 25, 53, 39, 60, 65 и др.). В Вавилоне существовали следующие виды земельной собственности: царская, храмовая, общинная, личная. Раскрывая институт собственности, проанализируйте институт служебного держания, по которому земли давались правителем за государственную службу (имущество «илку» ст. 26, 27,29). Какой режим устанавливался для такого имущества?

Опираясь на «Законы Хаммурапи» рассмотрите другие объекты права собственности помимо земельных участков, на которые распространялось вещное право. Какие способы приобретения можно выявить на основе анализа «Законов Хаммурапи».

После анализа институтов вещного права необходимо проанализировать основные аспекты обязательственных отношений, обратив особое внимание на договоры. Необходимо установить какие виды договоров нашли отражение в тексте данного документа. Раскройте условия действительности договоров, которые упоминаются в судебнике наиболее часто (купля-продажа, аренда, найм, займ, хранение и др.), ответственность за их невыполнение (личная и имущественная). Проанализируйте, как государство вмешивалось в договорные отношения частных лиц, ограничивая их свободу в выборе условий договоров определёнными рамками. В чём конкретно проявлялось вмешательство государства в эту сферу?

На конкретном материале проследите имущественную ответственность должника перед кредитором. В чём заключалась указанная ответственность? Какие ограничения власти кредитора Законы Хаммурапи устанавливали над должником? В чём состоит суть этих ограничений? Обратите внимание на стремление Судебника оградить должника от кредитора и предотвратить долговое рабство. Об этом свидетельствуют положения о максимальном сроке отработки долга (3 года), ограничение процентов, взимаемых ростовщиком, как с денежного, так и с натурального займа, ответственность кредитора в случае смерти должника в результате дурного обращения с ним.

Проанализируйте также обязательства, возникающие из деликтов (правонарушений). Ответственность несёт тот, кто причинит смерть рабу (хозяину следует отдать раба за раба). Корабельщик, потопивший корабль вместе с вверенным ему для перевозки имуществом, обязан возместить стоимость всего погибшего. Однако в случае отсутствия вины ответственность за причинение ущерба не наступила.

ЧЕТВЁРТЫЙ ВОПРОС. Анализируя брачно-семейное право, - которому в «Законах Хаммурапи» отведено почти четверть статей (со 128 по 193 статью). Сюда же можно отнести ст. 194 и 195, где рассматриваются наказания за преступления по данному составу.

«Законы Хаммурапи» раскрывают природу и цель брака. Судебник рассматривает определённые условия заключения брака. Студентам следует проанализировать, какие это условия? При каких обстоятельствах возможен развод супругов? Какова судьба задатка (брачного дара) в случае отказа от свадьбы, не выполнения условий брачного договора.

После ответа на указанные вопросы следует, основываясь на конкретных статьях документа, определить права и обязанности супругов. На основе, изученного материала проанализируйте статус замужней женщины в вавилонском обществе, какие она имела гарантии материального содержания.

При анализе имущественных прав и обязанностей супругов обратите внимание на ст. 159-164, где рассматривается вопрос о брачном выкупе и приданном супруги, а также на ст. 150, где говорится об имуществе, перешедшем от мужа к жене по договору дарения. Какова юридическая природа этих категорий имущества? Как меняется статус приданого в различных обстоятельствах?

«Законы Хаммурапи» содержат нормы, регулирующие взаимоотношения родителей и детей. При анализе конкретных статей рассмотрите, какова была власть родителей и какие были ограничения её. Раскройте правовое положение детей, порядок наследования детьми имущества их родителей. Каково правовое положение приёмных детей?

К нормам, регулирующим семейные правоотношения, тесно примыкают нормы, определяющие вопросы наследования (см. ст. 150). Необходимо проанализировать порядок наследования, круг наследников,

распределения долей в наследстве, возможности и основания для лишения наследства, установленные Судебником.

ПЯТЫЙ ВОПРОС. Рассмотрение вопроса о преступлениях и наказаниях по «Законам Хаммурапи» следует начать с того, что в них отсутствует строгая грань между уголовным преступлением и гражданским правонарушением. Как понимается преступление в «Законах Хаммурапи»? Студенты должны привести конкретные статьи «Законов Хаммурапи», отражающие характеристику преступления и наказания.

После этого проанализируйте основные виды преступлений и наказаний, встречающихся в документе. Ответьте на вопрос: Почему Судебник Хаммурапи практически не затрагивает преступления против государства и религиозных преступлений. Особое внимание следует уделить факторам, определяющим назначение того или иного наказания. Попробуйте установить, рассматривает ли Судебник фактор вины правонарушителя, различаются ли между собой умышленные и неосторожные преступления, выделяются ли различные стадии совершения преступления, формы соучастия в преступном деянии. Необходимо также обратить внимание на назначение наказания в зависимости от принадлежности преступника и потерпевшего к той или иной социальной группе, тяжести содеянного.

Обратите внимание на то, как Судебник Хаммурапи трактует принцип талиона при назначении наказания. В чём смысл данного принципа? В каких случаях он применяется по «Законам Хаммурапи»? Можно ли считать принципом талиона принцип, применённый при назначении наказания в статье 230? Определите принцип ответственности, условия отягчающие, смягчающие и освобождающие от ответственности, цель и формы наказания.

ШЕСТОЙ ВОПРОС. После этого студенты должны проанализировать статьи «Законов Хаммурапи», рассматривающие организацию суда и судебного процесса в древнем Вавилоне. Им посвящено около десяти статей (3-5, 9-13). Однако в них можно проследить различные уровни судов, ответственность судей за нарушение правил судопроизводства. Текст «Законов Хаммурапи» зафиксировал порядок привода ответчика и свидетелей в суд, различные способы доказательств. Раскройте основания возбуждения судебного процесса, его характер, основные виды доказательств. Существовала ли возможность пересмотра - судебного решения? Наступала ли ответственность за лжесвидетельства, ложное обвинение и неправомерные действия со стороны судьи? Следует выявить, имелись ли процессуальные различия между уголовным и гражданским процессом.

Особое внимание обратите на статью 2 «Законов Хаммурапи», где даётся описание так называемого «божьего суда». В чём состоит цель и смысл такого «суда»?

Семинар 2. Дхармашастра Ману («Законы Ману») и артхашастра Каутильи (4 часа).

-

Дхармашастры – это произведения, представляющие собой сборники мировоззренческих догматов индуизма, норм индусской морали и права. Большая часть из сохранившихся текстов дхармашастр была

создана в эпоху с IV в. до н. э. по V в. н. э. Дхармашастра Ману, называемая в европейской историко-правовой науке "Законами Ману", создавалась во II в. до н. э. по II в. н. э.

Артхашастрами в Древней Индии назывались произведения, посвященные искусству управления государством. Они содержали рекомендации правителю государства по управлению государственным хозяйством, поддержанию внутреннего порядка в государстве, отправлению правосудия, организации обороны, ведению внешней политики и т.д. В настоящее время сохранилась артхашастра, приписываемая брахману Каутилье (советнику Чандрагупта Маурья). Исследователи датируют её создание I в. до н. э. - III в. н. э. Более точная дата не может быть названа, т. к. на протяжении веков текст этой артхашастры, так же как и тексты многих дхармашастр, постоянно развивался - в него вносились различные изменения или дополнения.

Изучение «Законов Ману» и Артхашастры Каутильи на семинарском занятии позволяет получить студентам представление о религии и культуре Древней Индии, предписаниях религиозной морали и правовых нормах, сложившихся в этот период, структуру древнеиндийского общества, деления общества на варны и касты. Кроме того, студенты должны проанализировать на занятии нормы брачно-семейного права, правовое регулирование имущественных отношений в условиях древнеиндийского общества, уголовное право, организацию судеостройства и правила судеопроизводства.

Для достижения указанных целей на семинарском занятии необходимо рассмотреть следующие вопросы:

ПЛАН:

1. Источники права в Древней Индии. Общая характеристика Дхармашастры Ману («Законов Ману») и Артхашастры Каутильи.
2. Правовое положение основных групп населения в «Законах Ману» и Артхашастре Каутильи.
3. Институты брачно-семейного права в Дхармашастре Ману и Артхашастре Каутильи.
4. Институты вещного права. Виды договоров в Дхармашастре Ману и Артхашастре Каутильи.
5. Преступления и наказания в Дхармашастре Ману и Артхашастре Каутильи.
6. Суд и судебный процесс в Дхармашастре Ману и Артхашастре Каутильи.

-

ПЕРВЫЙ ВОПРОС. Дхармашастра Ману и Артхашастра Каутильи опираются на древнеиндийские источники, развивающиеся, по меньшей мере, тысячелетие, истоки которых имеются в священных книгах индуизма - Ведах. В связи с этим, прежде чем обратиться к текстам Дхармашастры Ману и Артхашастры Каутильи, студентам необходимо рассмотреть всю систему источников права Древней Индии. При этом следует особо выделить Веды, Дхармашастры, артхашастры, обычаи, судебную практику, указы правителей, советы знатоков права, а также произведения народного эпоса («Рамаяна», «Бхагаватгита», «Ригведа» и др. Студенты должны проанализировать эти правовые документы и объяснить их смысл, определить место и роль дхармашастр и артхашастр среди данных источников.

После этого необходимо остановиться на основных вехах истории дхармашастр. Студенты должны кратко охарактеризовать: во-первых, ранние дхармашастры - так называемые дхармасутры (Апастамбы, Гаутамы, Баудхьяны, Васиштни), создание которых датируется IV-II вв. до н. э.; во-вторых, дхармашастры Ману и Яджнавалкы, датируемые II в. до н. э. - II в. н. э.; в-третьих, Дхармашастру Нарады, созданную во II-IV вв. н. э.

Характеристику дхармашастр в качестве источников права следует начать с установления значения понятия «дхармашастра».

Дхарма представляет собой необыкновенно сложное, не имеющее никаких аналогов в европейских языках понятие. В самом широком смысле оно обозначает всеобщий порядок, пронизывающий все живые существа и всю живую материю. В более же узком и распространённом значении дхарма - это долг, обязанности, правила поведения, образ жизни идеально благочестивого, добродетельного индуса. Понятие дхармы означает одновременно и религиозные, и моральные, и правовые нормы. Термин «шастра» обозначает трактат. Поэтому любую дхармашастру можно назвать трактатом о дхарме.

Центральное место в содержании дхармашастр занимает концепция «варнадхармы», оформляющая деление древнеиндийского общества на четыре варны (брахманов, кшатриев, вайшьев, шудр), иерархию этих варн, их социальные функции, права и обязанности. С концепцией «варнадхармы» тесно связана теория «ашрамадхармы», согласно которой вся жизнь брахманов, кшатриев и вайшьев подразделяется на четыре – «ашрамы»: 1) стадия ученика, 2) стадия домохозяина, 3) стадия отшельника, 4) стадия аскета. Пребывание на каждой из этих стадий налагает на индуса свои специфические обязанности, требует определённого образа жизни. Кроме того, дхармашастра, как правило, включает в себя дхарму мужа и жены, дхарму о наследовании, дхарму правителя государства, дхарму об эпитимии (покаянии).

Выявляя типические для дхармашастры признаки, студенты должны на примере «Законов Ману» показать комплексный характер данного рода

произведений, где правовые нормы вплетены в массив религиозно-этических правил.

После рассмотрения системы изучаемой дхармашастры необходимо выявить закономерности в изложении собственно правового материала данного произведения, особенно 8-ую главу «Законов Ману». Следует в частности, обратить внимание на порядок расположения правовых норм, их группировку, особенно терминологию. Даже следует выявить особенности структуры Законов Ману, логику изложения правовых норм, их казуистичность, формализм, связь с религией, моралью.

В тексте Законов Ману имеется уже определенная тенденция к преодолению казуистичности, закономерных для правовых памятников древней истории. В частности, здесь присутствуют элементы простейшего юридического понятийного аппарата. Студентам необходимо ответить на вопрос: какие простейшие юридические понятия можно обнаружить в «Законах Ману»?

Общая характеристика Артхашастры Каутильи должна начинаться с установления значения термина «артхашастра». В переводе с санскрита «артха» - это польза. Следовательно, термин «артхашастра» обозначает дословно трактат о пользе. Согласно древнеиндийскому учению, положенному в основание Артхашастры Каутильи, в человеческой жизни существуют три ценности или цели: 1) артха, 2) дхарма, 3) кама. Названным ценностям должен был, по мнению Каутильи, служить мудрый правитель государства. При этом под служением артхе понималось стремление правителя к накоплению в стране материальных богатств, под служением дхарме — поддержание правителем общественного порядка, соблюдение им и его подданными моральных и правовых норм, служение же каме осознавалось автором рассматриваемого трактата как достижение правителем любви к себе со стороны своих подданных.

Возводя артку на самое высокое место в иерархии указанных ценностей или целей, Каутилья пояснял, что дхарма и кама основаны на артке. В дхармашастрах на высшее место ставилась, естественно дхарма. Необходимо обратить внимание студентов на более детальное изложение в Артхашастре Каутильи правил судопроизводства и нормы, регулирующие имущественные отношения.

Сравнивая текст Артхашастры Каутильи и "Законы Ману", студенты должны определить, в каком из этих двух документов элементы абстрактного юридического мышления выражены сильнее и соответственно юридический понятийный аппарат развит в большей степени.

-

ВТОРОЙ ВОПРОС. Начиная рассмотрение данного вопроса, следует в первую очередь определить, о каких социальных группах идёт речь в тексте Дхармашастры Ману и Артхашастры Каутильи. Наиболее подробно здесь дан правовой статус варн. Студентам необходимо дать характеристику происхождения варнового строя, порядок приобретения варнового статуса, иерархию варн. При анализе статей, определяющих правовой статус различных варн, необходимо обратить внимание на права и привилегии, а также ограничения по роду деятельности, участию в правоотношениях, общественной и экономической жизни, юридической ответственности. При анализе статей, излагающих права и обязанности брахманов, кшатриев, вайшьев и шудр, следует выделить способы закрепления варновой иерархии, обеспечивающие господствующее положение в обществе брахманов. Студенты должны выявить в тексте изучаемых трактатов религиозно-обрядовые правила, моральные и правовые нормы. На основе конкретных статей документов необходимо показать характер взаимоотношений правителя государства с брахманами. Далее следует дать анализ происхождения варнового строя, порядок приобретения варнового статуса.

При рассмотрении правового статуса варн следует также обратить внимание на предписания, закрепляющие обособленное положение шудр к остальным трём варнам. Ответьте на вопрос: «Кто такие "дваждырожденные"?»

После рассмотрения норм, закрепляющих правовое положение варн, следует обратиться к статьям этих двух документов, устанавливающим статус других социальных групп. В частности, необходимо остановиться на статьях, отражающих правовой статус рабов в древнеиндийском обществе. Следует иметь в виду, что в переводе "Законов Ману" на русский язык для обозначения рабов иногда употребляется санскритский термин "дасью". Студенты должны назвать семь разрядов рабов, выделяемых в указанном произведении. Рекомендуется также сравнить правовое положение рабов с правовым статусом шудр. Необходимо выявить особенности положения рабов. Ответьте на вопрос: Почему рабство в Древней Индии не получило такого широкого распространения как в других странах?

ТРЕТИЙ ВОПРОС. Институтам брачно-семейного права посвящено

более половины статей 9-ой главы "Законов Ману", где излагается так называемая "вечная дхарма для мужа и жены". Кроме того, статьи, регулирующие брачно-семейные отношения, имеются в других главах указанного произведения (см.: главы II, III, V, VIII). В Артхашастре Каутильи нормы брачно-семейного права выделяются в особую группу статей, которая обозначается как "правила, связанные с браком" (см.: главы 2, 3, 4 книги III). Содержащиеся в "Законах Ману" нормы брачно-семейного права пронизаны духом сословности. Студенты должны показать на примере конкретных статей данного документа, какое значение придаётся в нём варновой принадлежности супругов при заключении брака, при распределении наследства.

В "Правилах, связанных с браком" Артхашастра Каутильи принцип варновости обнаруживается здесь лишь там, где говорится о вторичном выходе замуж. По правилам, установленным Артхашастрой Каутильи, "жёны шудр, вайшиев, кшатриев и брахманов, уехавших на короткое время (но не возвращающихся), должны ждать соответственно: один, два, три и четыре года, если у них нет потомства. Если жёны имеют потомство, то они (соответственно) должны ждать на год больше".

Принадлежность индивида к той или иной варне учитывается Артхашастрой Каутильи и в правилах, регламентирующих порядок наследования. В частности по предписаниям Артхашастры, при отсутствии наследников имущество поступает в пользу правителя государства. Однако для выморочного имущества, принадлежащему умершему брахману, который является знатоком вед, Артхашастра Каутильи устанавливает исключение из данного правила - такое имущество отдаётся не государству, а другим знатокам вед. Если умирающий брахман оставил после себя детей от разных жен, принадлежащих к различным варнам, то, согласно Артхашастре, сын брахманки получает 4 доли в наследстве, сын кшатрийки - 3 доли, сын женщины - вайшии - 2 доли, сын шудрянки - 1 долю.

В Дхармашастре Ману и Артхашастре Каутильи раскрываются представления о сущности брака и семьи. В чём заключается суть этих представлений? При подготовке данного вопроса следует обратить внимание на патриархальный и сословный характер брака. Для этого, прежде всего, следует определить правовой статус женщины в древней Индии, противоречия между этическими и моральными нормами. Далее необходимо выявить формы заключения брака в Древней Индии, возможности и условия его расторжения, права и обязанности супругов, возможность межварновых браков и правовые последствия таких браков.

Какие формы брака выделяют указанные правовые памятники?

При рассмотрении правового положения женщины в семье, следует обратить внимание, с одной стороны, на такие статьи, подобные 147, 148, 154 главы V, статьи 13, 14, 15 и 17 главы IX "Законов Ману". Студенты должны сравнить содержание, этих двух групп статей и ответить на вопрос, каков смысл расхождений между ними? Не отражают ли они два противоречащих друг другу представления о положении женщины в семье? Или же противоречие между названными группами статей только кажущееся, внешнее? Подобным же образом следует сравнить статьи 213 и 214 главы II со статьями 226.233 той же главы "Законов Ману". Не противоречат ли они друг другу?

Для общей оценки установленного "Законами Ману" правового положения женщины и детей в семье большое значение имеет статья 416 главы VIII данного произведения. Какое представление о положении жены и сына в семье выражает эта статья? При изучении этого вопроса студентам необходимо дать характеристику института наследования в Древней Индии, какие особенности его можно выделить, чем они обусловлены. Необходимо определить формы наследования, круг наследников, распределения доли наследства, основания для лишения наследства или исключения из круга наследников. Знали ли древнеиндийское право наследование по завещанию?

ЧЕТВЁРТЫЙ ВОПРОС. При рассмотрении статей Дхармашастры Ману и Артхашастры Каутильи, посвящённых вещным правам, необходимо в первую очередь провести различие между правовыми нормами, отражающими практику, и идеологическими декларациями, выражающими скорее желания автора указанного произведения, нежели действительность. Статей последнего рода особенно много в Дхармашастре Ману. Какие статьи данного трактата можно отнести к разряду идеологических деклараций?

В обоих рассматриваемых произведениях проводится достаточно чёткое различие между институтами права собственности и владения. Студенты должны показать это на примере конкретных статей

Дхармашастры Ману и Артхашастры Каутильи. Необходимо выявить формы землевладения, специфический характер земельной собственности в Древней Индии; определить, какие способы приобретения права собственности выделяли «Законы Ману». Студентам следует проанализировать 7 способов возникновения права собственности. Обратите особое внимание на восьмой способ приобретения права собственности, как давность владения (10 лет).

Далее необходимо рассмотреть статьи, касающиеся споров по поводу границ земельных участков (статьи 245, 254, 262, 263 главы VIII «Законов Ману»; 8 и 9 главы III Артхашастры Каутильи). Какую роль играет правитель государства в разрешении данных споров? Является ли она ролью только судьи, арбитра или же выражает нечто большее? Какую роль в земельных спорах играла община?

Как регулируется Артхашастрой Каутильи право владения оросительными сооружениями? При характеристике обязательственных отношений следует установить основания возникновения обязательств, формы обеспечения обязательств и ответственность за неисполнение. Как влияли на положение должника и кредитора их варновая принадлежность? Затем следует определить требования, предъявляемые к заключению договора, условия действительности договора, возможности расторжения договоров и варновые ограничения. Обратите внимание на то, что «Законам Ману» были известны обязательства из причинения вреда. Проанализируйте статьи, касающиеся порчи имущества (потрава посевов скотом на огороженном участке, потеря пастухом животного). По общему правилу лицо, причинившее вред имуществу или здоровью другого лица, обязано было возместить его. Так, нормы законов регламентировали ответственность человека за небрежное отношение к ирригационным сооружениям. Если в плотине прошел прорыв ввиду того, что человек поленился укрепить плотину, и водой был смыт земельный участок соседа, то виновный обязан был возместить причиненный ущерб.

Обращаясь к нормам, регулирующим договорные отношения, следует, прежде всего, уделить внимание условиям действительности сделок, а также факторам, которые давали основание признать ту или иную сделку недействительной. При каких обстоятельствах та или иная сделка могла быть признана недействительной в рассматриваемых правовых памятниках?

При анализе статей, посвящённых отдельным видам сделок, необходимо уделить главное внимание наиболее разработанным в Дхармашастре Ману и Артхашастре Каутильи разновидности договора, например - договору купли-продажи, договору займа, договору найма. Тексты указанных документов зафиксировали некоторые специфические черты указанных договоров, отражающих уровень развития древнеиндийского общества и государства в ту эпоху, когда создавались Дхармашастра Ману и Артхашастра Каутильи. Какие это черты?

ПЯТЫЙ ВОПРОС. Приступая к изучению указанного вопроса, необходимо в первую очередь выяснить, какие деяния трактуются в Дхармашастре Ману и Артхашастре Каутильи в качестве преступлений? Какие наказания полагаются за эти деяния?

Отвечая на эти вопросы, следует иметь в виду, что имеющиеся в «Законах Ману» и Артхашастре Каутильи представления о сущности преступления и наказания несут на себе заметный отпечаток общих мировоззренческих установок и религиозно-этических принципов индуизма. В большей степени это касается Дхармашастры, в меньшей – Артхашастры. С другой стороны, указанные представления отражают соответствующий этап исторической эволюции древнеиндийского общества и государства.

В чём конкретно - в каких статьях «Законов Ману» и Артхашастры Каутильи - проявляется влияние индусской философии и религиозной этики на понятия преступления и наказания?

Как отразились на содержании норм уголовного права, рассматриваемых правовых памятников сословность древнеиндийского общества, неразвитость функционировавшего в его рамках аппарата государственной власти?

В поисках ответа на поставленные вопросы следует обратиться, прежде всего, к седьмой и восьмой главам «Законам Ману», но при этом нельзя игнорировать содержание и других глав данного документа: тема преступления (нарушения дхармы) и наказания за него - стержневая тема любой дхармашастры.

В Артхашастре Каутильи преступлениям и наказаниям специально посвящены главы 17, 18, 19 и 20 книги III. Однако отдельные статьи, устанавливающие наказания за совершённые правонарушения, встречаются и в других разделах данной книги. Далее следует определить классификацию преступлений, дать характеристику квалифицирующих признаков: форм вины, обстоятельств и способов совершения преступления, рецидива, соучастия.

Дайте конкретный анализ содержащихся в указанных произведениях уголовно-правовых норм. В процессе этого анализа следует определить, выделяются ли в них различные стадии совершения преступления, формы соучастия в преступном деянии, различаются ли преступления умышленные и неосторожные. Далее необходимо определить правила или принципы, по которым в Дхармашастре Ману и Артхашастре Каутильи назначается то или иное наказание за совершённое преступление, выделить обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказания, а также исключющую уголовную ответственность? Какое влияние на характер наказания за преступление оказывает сословный (варновый) статус преступника и потерпевшего?

Студенты должны научиться отличать в тексте «Законов Ману» уголовно-правовые нормы от простых деклараций или призывов.

Юридическая норма ближе к практике, она конкретна - декларация или призыв носят предельно общий характер. К примеру, статья 358 главы VIII «Законов Ману», устанавливающая что «брахман, виновный в прелюбодеянии, заслуживает смертной казни: жёны (всех) четырёх варн всегда должны быть охраняемы», или ранее идущая статья 350, разрешающая «убивать, не колеблясь, нападающего убийцу - (даже) гуру, ребёнка, престарелого или брахмана, весьма учёного в Веде», более похожи на юридические нормы, нежели статья 380 той же главы, гласящая: «Никогда нельзя убивать брахмана, даже погрязшего во всяческих пороках; надо изгнать его из страны со всем его имуществом без (телесных) повреждений». В последнем случае перед нами лишь призыв. Таким же призывом является и статья 102 главы VIII, заявляющая, что «к брахманам, пасущим скот, занимающимся торговлей, а также к (брахманам) - ремесленникам, актёрам, слугам и ростовщикам надо относиться, как к шудрам».

Последняя статья противоречит своим содержанием выше цитированной статье 380, но в этом ничего удивительного нет - различные призывы или декларации часто противоречат друг другу, поскольку они отражают более желания их авторов, нежели общественную практику.

При рассмотрении отдельных видов преступлений и наказаний следует, прежде всего, обратить внимание на то, что в Дхармашастре Ману и в Артхашастре Каутильи предпринимаются отдельные попытки дать определения преступлений. Наиболее очевидные случаи - статья 332 главы VIII «Законов Ману» и первые по счёту статьи глав 17, 18, 19 книги III Артхашастры Каутильи.

ШЕСТОЙ ВОПРОС. Текст «Законов Ману» даёт лишь самое общее представление о суде и судебном процессе. Тем не менее, на основе анализа конкретных статей данного произведения можно сделать

определённые выводы относительно характера суда, его состава, видов, процедур судебного разбирательства и т. д. (См., например: статьи 16, 31, 140, 141 главы VII и статьи 1, 2, 3, 8, 20, 53, 54, 55, 56, 58, 60, 63, 64, 65, 66, 70, 73 главы VIII и др.)

Более детально регламентируется судоустройство и судопроизводство в Артхашастре Каутильи. Следует обратить внимание на главу I книги III Артхашастры, но нельзя упускать из виду и другие главы данной книги (например: статья 1 главы 8, статья 15 главы 9, статьи 25, 26, 27, 28, 30, 31, 32, 34, 39, 45, 50 главы 11, статьи 17, 19, 20 главы 19, статьи 17, 22 главы 20 и др.).

После рассмотрения статей, которыми регулируются все перечисленные аспекты судоустройства и судопроизводства, необходимо обратиться к нормам, юридически санкционирующим самоуправство (см. например: статьи 48, 49, 50 главы VIII «Законов Ману» и другие). Студенты должны проанализировать их и установить, в каких случаях и каким лицам «Законы Ману» разрешают применять внесудебные средства восстановления нарушенного права. Имелись ли процессуальные различия между гражданским и уголовным процессом? Особое внимание обратите на основания возбуждения судебного процесса, его характера, форм, возможности обжалования и пересмотра судебного решения. Необходимо также выявить какие виды доказательств использовались в судебном процессе, какие требования к свидетелям выдвигались для участия в судебном процессе, критерии оценки доказательств.

БИБЛИОГРАФИЯ.

А. Источники.

1. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран: в 2т. Отв. ред. Н.А.Крашенинникова. Т1. Древний мир и Средние века. М.: Норма: ИНФРА – М., 2010.
2. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. Древность и средние века / составитель – проф. В.А. Томсинов. М.: Издательство «Зерцало», 2012 с. 36–78.
3. Законы Ману./ Перевод С.Л. Эльмановича, исправленный и дополненный Г.Ф. Ильиным. М., 1960.

Б. Литература.

-

1. Бонгард–Левин Г.М. Индия эпохи Маурьев. М., 1973.
2. Вигасин А.А. Наём в Древней Индии // Вестник древней истории. 1989, №3.
3. Вигасин А.А., Самозванцев А.М. Артхашастра: проблемы социальной структуры и права. М., 1984.

4. История государства и права (учебно–методическое пособие). Отв. ред. Н.А.Крашенинникова М.: Норма: ИНФРА – М., 2012.
5. Калинина Э.А. История рабовладельческого государства и права. Государство и право Древнего Востока. Египет, Вавилон, Индия, Китай. М., 1997.
6. Калинина Э.А. Источники индийского права // Правоведение, 2010, №1.
7. Крашенинникова Н.А. История Востока. М., 1994.
8. Самозванцев А.М. Теория собственности в Древней Индии. М., 1978.
9. Томсинов В.А. История государства и права зарубежных стран (Древность и Средние века) Учебно-методическое пособие к семинарским занятиям. М., «Зерцало», 2007.

Семинар 3. Законы XII таблиц (2 часа)

-

Законы XII Таблиц – уникальный памятник древнейшего периода истории римского права. Изучение его на семинарском занятии позволяет получить студентам представление о становлении, развитии древнего римского права, понимание закономерностей эволюции римского права на ранних ступенях его развития, сведения об архаичном римском праве. Законы XII Таблиц вплоть до кодификации Юстиниана, т.е. на протяжении целого тысячелетия, занимали исключительное положение в римской юриспруденции. Римские граждане в школах изучали их наизусть. Они не были отменены даже тогда, когда фактически утратили свое значение в качестве правового документа.

Изучение этого первого дошедшего до нас письменного правового документа римского государства – необходимый этап в процессе познания римского права.

Цель семинарского занятия - изучение Законов XII Таблиц - древнейшего памятника римского права, в котором нашли отражение вопросы становления его основных институтов. Приступая к изучению римского права, надо усвоить его периодизацию. Римское право лишь в процессе длительного развития превратилось в наиболее совершенную форму права, «покоящуюся на частной собственности». Оно пережило падение Рима, будучи рецепировано в феодальной Европе, а также применялось и легло в основу гражданских кодификаций периода капитализма.

Законы XII таблиц как отражение начального этапа в эволюции римского права регулировали правовые отношения римских граждан в первый период - период становления и развития римской рабовладельческой республики. При обсуждении законов на семинарском занятии целесообразно проанализировать следующие вопросы.

ПЛАН:

1. История составления и источники Законов XII таблиц. Их общая характеристика, структура.

2. Правовое положение основных групп населения в Древнем Риме.

3. Вещное право по Законам XII таблиц. Право собственности: квинритская и бонитарная собственность, права на чужие вещи

4. Обязательства из договоров и деликтов.

5. Брачно-семейное и наследственное право.

6. Суд и процесс.

ПЕРВЫЙ ВОПРОС. При подготовке к этому вопросу необходимо изучить историю возникновения государства в Древнем Риме. В середине V в. до н.э., когда составлялись Законы XII таблиц, Рим представлял собой античный полис, в котором шел бурный процесс социальной дифференциации и борьба плебеев за свои права. В связи с этим необходимо вспомнить содержание реформы Сервия Туллия и ее значение в становлении рабовладельческого государства. Необходимо охарактеризовать механизм издания законов, его источники и структуру. Давая общую характеристику Законов XII Таблиц, обратите внимание на то, что данный документ сохранился не полностью, он является реконструкцией, осуществленной в XVI – XVII вв. на основе произведений античных авторов.

Важнейшими источниками Законов были обычаи и судебная практика. При характеристике Законов надо отметить наличие пережитков родового строя и незавершенность процесса развития рабовладельческих отношений (таблицы III и IV), формализм норм и влияние религии на право (таблицы 1, VI, X, XII).

ВТОРОЙ ВОПРОС. Основными социальными группами в Древнем Риме изучаемого периода были патриции, плебеи, клиенты и рабы. Кроме того в Риме проживали и иностранцы, так называемые перегрины. При освещении этого вопроса необходимо:

а) выявить происхождение этих групп;

б) объяснить их правовое положение;

в) указать на источники рабства.

При анализе правового статуса рабов следует проанализировать ст. 12 Таблицы VII, ст. 14 таблицы VIII и ст. 28 таблицы XII. Ответьте на вопросы: Мог ли свободный римский гражданин утратить по Законам XII Таблиц свою свободу? Кто назывался «подвластным»? Чем их правовой статус отличался от статуса раба? Каков правовой статус вольноотпущенников?

ТРЕТИЙ ВОПРОС. Рассматривая вопрос о вещном праве (собственность и владение) необходимо уяснить различие между этими понятиями, а также определить значение деления вещей на движимые и недвижимые, манципируемые и неманципируемые и т.д., которое играло большую роль и при заключении договоров, и при установлении сроков давностного владения, а также деления на манципируемые и неманципируемые вещи, что имело значение для способов их отчуждения. Студенты должны на

фактическом материале раскрыть, что представляла собой процедура манципации. Для приобретения каких категорий имущества она использовалась?

Для уяснения понятий: собственность и владение - студенты должны проанализировать содержание пп. 1, 3, 4, 5б, 7, 8 таблицы VI, а также пп. 4, 8б, 9, 9б, 11 таблицы VII.

Особое внимание следует уделить вопросу о собственности на землю и уяснить правовые различия ее форм в связи с длительным существованием в Риме так называемой общественной земли, провинциальной собственности и др.

Следует также уяснить институт сервитута (таблица VII), который представлял собой определенное ограничение, стеснение прав собственника.

ЧЕТВЕРТЫЙ ВОПРОС. Рассматривая обязательства по Законам XII таблиц, студентам необходимо:

а) четко уяснить содержание понятий договора и деликта;

б) при этом следует учитывать, что в эпоху составления Законов XII таблиц товарно-денежные отношения в Риме были развиты еще слабо.

Для характеристики обязательственного права необходимо определить, какие способы возникновения обязательств предусматривали Законы XII Таблиц, чем обеспечивалось исполнение обязательств, какая ответственность устанавливалась за их неисполнение. Далее следует рассмотреть отдельные виды договоров, какие выдвигались формальные требования к их заключению.

При характеристике деликтов определите различия между деликтом и преступлением. Почему в состав деликтов включены: кража, нанесение телесных повреждений, обида (оскорбление), как определялась и в чем выражалась ответственность по деликтам.

Сохранившиеся отрывки из Законов XII таблиц дают возможность выяснить, что в Древнем Риме существовали уже различные виды договоров: займа (таблицы III пп.1-б), купли-продажи (таблица VII п.1,11), хранения (таблица VIII п.1а), товарищества (таблица VIII п.27). По-видимому, были и другие виды договоров, но о них сведения крайне неопределенны.

Необходимо более подробно остановиться на договоре займа, который часто заключался в виде самозаклада должника кредитору для обеспечения исполнения договора (таблица III). Следует рассмотреть вопрос о размере процентов и их ограничении, имущественной и личной ответственности должника.

В эпоху составления Законов XII таблиц основанием для значительного числа обязательств оставались деликты. Деликт - противоправное причинение вреда имуществу или личности. В законах XII таблиц еще не было проведено четкого разграничения между деликтом и преступлением. К частным деликтам были отнесены кража, нанесение телесных повреждений, неумышленное повреждение чужого имущества и др. (таблицы VI, VIII), к публичным - лжесвидетельство, убийство, умышленный поджог и др.

ПЯТЫЙ ВОПРОС. Раскрывая этот вопрос, студент должен проанализировать регулирование брака и семейных отношений в древнейшем римском праве (по Законам XII таблиц). Ответьте на вопросы: Что из себя представлял брак с властью мужа (*cum manu* таб. Ш) и без власти мужа (*sine manu* таб. Ш)? Какова была власть мужа над женой и отца над детьми? Рассмотрите формы заключения брака, способы наследования имущества - по закону и по завещанию. Какой порядок наследования закрепляется в этих нормах?

ШЕСТОЙ ВОПРОС. Древнейшей формой процесса в Риме были легисакционный процесс. Его характерными чертами были: строгий формализм и деление процесса на две стадии. При освещении этого вопроса студент должен проанализировать пп. 1-3, 7, 8 таблицы I, пп.1,2 таблицы II, пп. 1, 2, 5а таблицы VI и п.22 таблицы VIII.

Законы XII таблиц регулировали порядок вызова в суд, рассмотрение дела перед магистратом и перед судьей, а также точное перечисление доказательств.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. Галанза П.Н. Государство и право Древнего Рима. М., 1963.
2. Законы XII Таблиц (перевод Л.Л. Кофанова) М., 1996
3. Кофанов Л.Л. Владение и собственность в Законах XII Таблиц—// Древнее право *jus antiquum*. 2000, №6.
4. Кофанов Л.Л. Обязательственное право в архаическом Риме. М., 1994.
5. Покровский И.А. История римского права. М., 1998.
6. Савельев В.А. История римского частного права. М, 1986.
7. Цицерон. Диалоги о государстве. О законах. М., 1994.

Семинар 4. Институции Гая (4 часа)

-

Цель занятия - изучение классического литературного источника римского права - своеобразного учебника по римскому праву знаменитого римского юриста II в. н.э. Гая, содержание которого вошло в переработанном виде в (Свод Римского гражданского права) (VI в. н.э.). Этот источник римского права в период его наивысшего развития дает представление об эволюции основных правовых институтов Рима. В то же время в Институциях Гай описывает и отдельные нормы древнего квинитского права, Законов XII таблиц.

Особое место при изучении данной темы должно быть отведено характеристике преторского права, его значению, роли формулярного процесса в закреплении норм преторского права.

ПЛАН:

1. Источники римского права по Институциям Гая.
2. Статус физических лиц и правовое положение различных групп населения.
3. Право собственности: квинтская и бонитарная собственность.
4. Обязательства из договоров и деликтов.
5. Брак и семья по Институциям Гая.
6. Суд и процесс.

ПЕРВЫЙ ВОПРОС. Студент должен охарактеризовать названные Гаем источники права (Гай. книга 1, пп.2-7), указав период их появления в истории развития римского государства. При этом надо выявить место каждого источника в том или ином периоде, проследив прямую связь между изменением формы правления и системой источников права.

Объясните причины появления и механизм действия преторского права, роль преторского эдикта в создании новых правовых систем: преторского права (*jus praetorium*) и права народов (*jus gentium*).

Студентам следует продумать, какие исторические причины вызвали создание новых систем права. Рассмотрите смену форм правления и изменения в системе источников права. Упадок правотворческой деятельности преторов в период империи. Создание во II в. н.э. эдиктом Юлиана «вечного эдикта». Усиление роли постановлений Сената (сенатус-консульты). Расширение законодательной власти императоров. Роль римских юристов в развитии права.

ВТОРОЙ ВОПРОС. Рассмотрение этого вопроса необходимо начать с выяснения основного классового деления древнеримского общества на рабовладельцев и рабов. При характеристике рабства необходимо раскрыть содержание общего принципа римского права - рабы суть вещи.

Что касается свободного населения, то его деление на различные группы определялось, прежде всего, принадлежностью к той или иной территории римского государства.

Прежнее деление на патрициев, плебеев и клиентов исчезает, однако в праве находят отражение другие сословные различия, например, римских граждан, латинов, перегринов. Студент должен выявить общие и особенные черты в их правовом статусе. Студент должен проанализировать эволюцию статуса физических лиц в римском праве.

Римское гражданство приобреталось: а) рождением от римских граждан; б) освобождением от рабства; в) путем пожалования римского гражданства (за заслуги перед народом) иностранцу (Гай, Книга 1, пп.10,11,19). При рассмотрении этого вопроса необходимо показать, что переход в разряд римских граждан был чрезвычайно трудным и сложным. Во-первых, освобождение раба на свободу сопровождалось сложной процедурой (Гай, Книга 1, пп. 36,37,38,40,42,43,44). Во-вторых, вольноотпущенник, хотя и считался римским гражданином, не пользовался всеми правами свободных римских граждан.

В заключении следует раскрыть понятие правоспособности римских граждан (физических лиц). При этом надо не только перечислить элементы (статусы), из которых слагалась правоспособность (состояние свободы, состояние гражданства и семейное положение), но и раскрыть формы ее ограничения.

ТРЕТИЙ ВОПРОС. При ответе на этот вопрос студенту надо раскрыть понятие права собственности, его основные элементы, способы передачи и приобретения, развития института собственности и владения, права пользования чужой вещью в классическом римском праве.

Особое внимание надо обратить на изменение института собственности по преторскому праву, на появление самого института бонитарной собственности, какую роль здесь сыграли устранение чрезмерного формализма квинитского права и формулярного процесса. Давая характеристику институту владения, надо указать на его особенности применительно к залоговому праву, рассмотреть формы ограничения права собственности, сервитуты. Студент должен уметь объяснить различия между личными и вещными сервитутами, назвать их основные виды и пр.

ЧЕТВЕРТЫЙ ВОПРОС. Отвечая на этот вопрос, студент должен рассказать о классификации договоров на четыре группы: вербальные, литеральные, реальные, консенсуальные. При этом надо хорошо усвоить, какие виды договоров входили в ту или иную группу, и дать различия между реальными и консенсуальными контрактами. Для понимания этих различий надо хорошо усвоить, например, происходил ли переход права собственности на вещь в том или ином договоре. Какое значение в данном случае имело также деление вещей на индивидуально-определенные и родовые?

При рассмотрении различий этих групп контрактов надо объяснить, на какую из сторон и когда ложится риск случайной гибели вещи, а также, какие последствия наступали при неисполнении обязательных условий договора и пр.

При анализе вербальных контрактов особое внимание надо уделить стипуляции.

Обязательства из деликтов претерпели в эпоху Гая значительные изменения, большая их часть перешла в разряд преступлений. Какие из деликтов остались в числе обязательств?

ПЯТЫЙ ВОПРОС. Этой теме в Институциях Гая отводится много места. Студенту следует изучить содержание соответствующих разделов Институций и ответить на следующие вопросы:

а) Какие формы брака существовали в Древнем Риме и как они изменялись исторически? Как менялся характер власти мужа над женой и отца над детьми, институт развода и приданного?

б) В чем заключались различия между агнатами и когнатами и как исторически менялись эти связи, особенно, в отношении права наследования (расширение круга наследников, изменение форм завещания, определение «обязательной доли»)?

Раскройте ослабление власти мужа и отца в классическом римском праве, институт развода и приданого, какие изменения произошли в наследственном праве: расширение круга наследников, изменение форм завещания, определение «обязательной доли» и др.

ШЕСТОЙ ВОПРОС. При подготовке к этому вопросу проанализируйте повышение роли претора в суде и утверждение формулярного процесса в II в. до н.э. утверждение к концу классического периода экстраординарного процесса.

Семинар 5. Салическая правда (2 часа).

-

Салическая правда (Lex Salica) – наиболее известный правовой памятник из категории так называемых «варварских правд». «Варварскими правдами» в историко-правовой науке называют юридические сборники эпохи Раннего Средневековья, состоящие большей частью из записей норм обычного права. Помимо Салической правды, к ним относятся такие правовые памятники, как Рипуарская правда, Аламандская правда, Баварская правда и др. Время их создания датируется исследователями периодом с VI по X вв.

Правовым памятникам, относимых историками в категорию «варварских правд», свойственны общий стиль юридического мышления, сходство юридической техники, одинаковые способы организации правового материала. В их текстах обнаруживается немало схожих по своему содержанию правовых норм. В связи с этим изучение Салической правды позволяет получить представление о характере и содержании целой категории правовых памятников – так называемых «варварских правд».

Салическая правда представляет собой яркий образец памятников раннефеодального права и обладает характерными признаками, свойственными этой категории правовых документов: казуистичностью изложения, высокой степенью формализма, связью с религией, ритуалом.

При рассмотрении данного правового памятника на семинарском занятии целесообразно сосредоточиться на следующих вопросах:

1. Общая характеристика Салической правды.
2. Правовое положение основных групп населения на Салической правде.
3. Правовое регулирование имущественных отношений.
4. Преступление и наказания.
5. Суд и судебный процесс.

-

ПЕРВЫЙ ВОПРОС. При изложении первого вопроса необходимо остановиться на вопросе создания Салической правды, внесения в нее дополнений. Далее следует дать характеристику источников, которые были положены в основу Салической правды, ее структуры, логики изложения правового материала.

Текст Салической правды был написан на латинском языке. Отсюда латинское название этого правового памятника – Lex Salica. Термином Lex обозначался в Древнем Риме времен Республики закон. В эпоху Раннего Средневековья этим термином обозначали иногда римское право в целом, но чаще всего под ним понимали обычное право племен, селившихся на территориях бывшей Западной Римской империи. Таким образом, Салическая правда – это обычное салическое право, обычно – правовые нормы салических франков, признанные государственной властью и применяемые при разрешении тех или иных споров.

В прологе к Салической правде сообщается, что она была продиктована знатными людьми из франков, которые «Тогда были его правителями. Выбрали из многих мужей четырех, а именно: Визогаста, Бодагаста, Салегаста и Видогаста в местах, называемых Сальхаме, Бодахаме, Видохаме. Эти люди собрались на три заседания, тщательно обсудили все поводы к тяжбе и вынесли о каждом из них отдельное решение, как следует ниже». По мнению исследователей, имена составителей Салической правды мифичны.

Первоначальный вариант Салической правды был составлен в конце V – начале VI вв. Дошедший же до нас текст является более поздним вариантом указанного сборника. Ученые датируют его примерно VIII в. Этот вариант в какой-то степени отличается от первоначального. В прологе к Салической правде сообщается о том, что король франков Хлодвиг после принятия христианства исправил в Салической правде то, что казалось ему неприемлемым, и придал тексту большую ясность. Такие же исправления вносили в текст данного юридического сборника и другие франкские короли – Хильберт и Хлотарь. В эпилоге к Салической правде говорится о том, что « первый король франков постановил руководствоваться в судебных решениях титулами с 1-го до 62-го. А потом вместе со своими приближенными он сделал прибавление с 63-го титула до 78-го. А король Хильдельбут, долгое время спустя, размышлял, что ему надлежит еще прибавить и, как известно, нашел достойным внести добавления с 78-го до 83-го титула, что он и передал брату своему Хлотарю в письменном виде. Хлотарь же, с благодарностью принявший эти титулы от старшего брата, потом вместе с людьми королевства своего обсуждал, что к этому следует еще прибавить, что надлежит установить вновь, и постановил то, что следует с титула 89-го по 93-й. И потом вновь написанное он передал своему брату, и они порешили, чтобы все это сохранялось незыблемо, как и ранее установленное «.

Какие выводы можно сделать из приведенных слов эпилога к Салической правде?

Приступая к анализу текста Салической правды, следует, прежде всего, обратить внимание на характер изложенных здесь норм. Что в этих нормах служит явным свидетельством их происхождения из обычая? Какие свойства юридического мышления выражает содержание рассматриваемого правового памятника? В чем проявляется символизм и казуистичность этого мышления?

Право любого общества всегда в той или иной мере отражает его характер, особенности его организации, повседневную жизнь людей. Какими чертами можно охарактеризовать общество, в котором действовали нормы Салической правды? Что можно сказать о его экономической жизни? Как организована власть в этом обществе? Какие властные институты функционируют в его рамках? Студенты должны дать ответы на эти вопросы, основываясь строго на тексте Салической правды.

Современные исследователи общественного строя франков конца V – начала VI в. согласны в том, что франки жили общинами. На это указывают многие факты. Следы общинной организации можно обнаружить и в тексте Салической правды. Особый интерес в этой связи представляет титул XLV данного сборника, в котором говорится о переселенце (migrans). Первый параграф этого титула гласит: «Если кто захочет переселиться на виллу к другому, и если один или несколько из жителей виллы захотят принять его, но найдется хотя один, который воспротивится переселению, он не будет иметь права там поселиться». В соответствии с дополнением к §2, тот, кто пригласит мигранта «переселиться в чужую виллу без предварительного согласия, присуждается к уплате 1800 ден.; что составляет 45 сол « §3 указанного титула устанавливал следующее правило: «Если переселившемуся в течении 12 месяцев не будет предъявлено никакого протеста, он должен остаться неприкосновенным, как и другие соседи».

Рассматривая нормы приведенного титула, следует обратить внимание также на правило, изложенное в §4 титула XIV Салической правды.

Содержание титула XLV Салической правды позволяет сделать вывод о том, что в ее времена франки были организованы в поселения (виллы) общинного типа. Однако данный титул, как впрочем, все остальные разделы Салической правды, не дают оснований сказать что-либо уверенное о характере франкской общины. Поэтому в этом вопросе ученые расходятся во мнениях.

С точки зрения А.И. Неусыхина, Салическая правда зафиксировала зарождающуюся общину-марку. По мнению А.Я. Гуревича, «община франкского периода была еще весьма далека от своего юридического оформления». Титул XLV Салической правды не содержит «никаких указаний на существование общинного самоуправления».^[1]

Какие аргументы можно привести в пользу упомянутых точек зрения?

Общая характеристика любого правового памятника предполагает также оценку свойственной ему юридической техники, уровня организации правового материала. Можно ли говорить применительно к Салической правде о юридических понятиях, о какой-либо системе изложения правовых норм, об отраслях права.

При рассмотрении первого вопроса обратите внимание на то, что данный правовой документ имеет особую познавательную ценность, т. к. её содержание даёт возможность проследить социально-политические процессы

развития общества и государства в Западной Европе, а также с процессами формирования раннефеодального права, его институтов.

Салическая правда – судебник, руководство для судей, запись норм обычного права. Несмотря на своё практическое предназначение, она не содержит систематического изложения правовых норм, касающихся всех сторон жизни раннеклассового франкского общества. Написанная в форме конкретных юридических казусов, она раскрывает процесс формирования права у франков.

ВТОРОЙ ВОПРОС. Приступая к рассмотрению данного вопроса, следует в первую очередь определить, о каких группах населения идёт речь в Салической правде. Какие факторы определяют в этом правовом памятнике деление населения на различные группы и соответственно различия в правовом статусе последних?

Текст Салической правды не отражает социальной структуры франкского общества во всём её объёме. Его содержание составляют правовые нормы, действовавшие на уровне небольших франкских поселений, объединённых в общины. Салическая правда довольно подробно регламентирует правовой статус свободных франков и некоторых групп зависимого населения. Есть в ней

нормы, закрепляющие правовое положение отдельных должностных лиц королевского управления. Но здесь отсутствуют нормы, регламентирующие правовой статус представителей высшего слоя франкского общества – франкской знати.

Между тем о существовании среди франков такой социальной группы прямо говорится в прологе к Салической правде. Титул XXIV документа содержит упоминания о длинноволосом мальчике. Как известно, длинные волосы были у франков эпохи Меровингов признаком принадлежности к знатному роду. Григорий Турский – автор хроники “Истории франков”, созданной во второй половине VI в. писал о том, как франки “избрали себе длинноволосых королей из своих первых, так сказать, более знатных родов”. Длинные волосы, спускавшиеся на плечи, носили у франков только члены королевского рода Меровингов – рядовые же франки должны были носить обрезанные, короткие волосы.

Салическая правда показывает, что во франкском обществе имеются значительные различия в правовом статусе. Студенты должны, основываясь на конкретных правовых нормах Салической правды, рассмотреть социальную иерархию франкского общества. По каким признакам можно определить место той или иной группы населения в общественной иерархии? Какая социальная группа обладает самым высоким правовым статусом по Салической правде? Какие категории должностных лиц государственного управления упоминаются в тексте рассматриваемого правового памятника? Каков правовой статус этих лиц?

Какими чертами характеризуется правовой статус свободного франка? Каково правовое положение франкских женщин и детей?

При анализе статей документа рассмотрите на конкретном материале

различия между свободными и категориями несвободных или полусвободных членов франкского общества (рабы, литы и др.), а также различия среди свободных франков (знать, общинники), имелись ли различия в правовом статусе мужчины и женщины, в чём это выражалось?

В тексте Салической правды встречаются упоминания и о такой категории зависимого населения, как литы. Каков правовой статус литов? Чем он отличается от правового статуса рабов?

В титулах XIV, XXXII, XLI Салической правды идёт речь о римлянах. Каково правовое положение данной категории населения? Чем оно отличается от правового положения свободного франка?

ТРЕТИЙ ВОПРОС. При рассмотрении данного вопроса следует обратить внимание на то, что Салическая правда ещё не употребляет понятия «собственность», хотя уже выделяются категории вещей, которые находятся в исключительном владении отдельного человека. Необходимо выделить те категории вещей, право собственности, на которые можно считать вполне сформированным, и те которые ещё в той или иной степени находятся в общественной собственности.

Значительная часть норм Салической правды посвящена защите того или иного имущества – преимущественно домашнего скота, но также и земельных участков (см.: титул XXXIV). Все они

свидетельствуют, что франки вели достаточно интенсивную хозяйственную деятельность, и что в их среде уже вполне укоренились понятия и права владения, и права собственности, хотя пока отсутствовали специальные термины для обозначения этих правовых институтов. Вместо них использовались бытовые термины – чаще всего просто определения «свой» или «чужой».

Процесс развития частной собственности на землю можно проследить на основе анализа правового статуса приусадебных участков, пахотной земли, лугов и лесов. Эти различия следует выявить при рассмотрении титулов Салической правды, в частности, титулов IX, XI, XXXIV, и др. Салическая правда содержит множество статей, посвящённых охране права собственности на различные движимые вещи. Подробно разбираются случаи кражи домашних животных, птицы и др. Особое внимание следует уделить вещным правам на недвижимость. Необходимо также выявить способы приобретения имущества, передачи его по наследству.

Какие нормы Салической правды свидетельствуют о том, что франки знали институт права владения землёй?

Студенты должны обратить внимание на титулы LIX и XLVI Салической правды. Какие выводы можно сделать из §5 титула LIX? В чём смысл процедуры передачи имущества, описанной в титуле XLVI?

Далее следует установить основания возникновения обязательств, гарантии их исполнения, ответственность за неисполнение, какие виды договоров и деликтов выделяет Салическая правда.

Салическая правда знает два вида обязательств – обязательства из деликта (правонарушения) и обязательства из договора.

Обязательствам, вытекающим из договора, посвящены титулы L и LII рассматриваемого правового памятника. В обоих титулах речь идёт о порядке взыскания долга по договору займа. Студенты должны внимательно прочитать тексты указанных титулов и ответить на следующие вопросы:

- В чём заключаются различия между двумя способами взыскания долга, установленными L и LII титулами Салической правды?
- Почему Салическая правда предусматривает два различных способа исполнения обязательства по договору займа?
- Какую роль играет в процедуре взыскания долга должностные лица королевской администрации?
-

ЧЕТВЁРТЫЙ ВОПРОС. При рассмотрении данного вопроса следует в первую очередь определить круг деяний, которые в Салической правде трактуются в качестве преступлений. На основании каких признаков то или иное деяние относится в этом сборнике к разряду преступлений?

Обратите внимание на то, что в Салической правде, под преступлением понималась обида, вред, причиняемый личности или имуществу другого человека, а также нарушение «королевского мира». Следует выяснить, существовали ли у франков такие общие понятия, относящиеся ко всем правонарушениям, как: формы вины, умысел и неосторожность, покушение на преступление, соучастие, смягчающие вину обстоятельства и др.

Рассматривая отдельные виды преступлений, следует классифицировать их по: преступлениям против государства, личности, собственности, нравственности и др.

Далее необходимо обратиться к наказаниям. Какие виды наказаний знает Салическая правда?

При рассмотрении наказания следует выяснить, в какой мере его тяжесть зависела от социального положения преступника и потерпевшего и от тяжести совершённого преступления.

Самыми распространёнными видами наказаний в «варварских правдах» являются вергельд (вира, композиция) и штраф. В учебниках по истории государства и права их часто смешивают между собой. Между тем штраф существенно отличается по своей юридической природе от вергельда (виры, композиции). В чем заключается данное отличие?

Какие факторы учитываются при определении наказаний? Знает ли Салическая правда понятие вины правонарушителя? Различаются ли между собой в тексте этого сборника умышленные и неосторожные преступления? Выделяются ли различные стадии совершения преступления и формы соучастия в преступном деянии? Какое влияние на характер и степень наказания оказывает социальный статус правонарушителя и потерпевшего?

Салическая правда содержит предписания и на тот случай, если правонарушитель оказывался не в состоянии уплатить виру или штраф. Что разрешалось ему делать в таком случае?

ПЯТЫЙ ВОПРОС. При характеристике судебного процесса, прежде всего, следует определить органы правосудия во франкском государстве, порядок их формирования, характер судебного процесса. Обратите внимание на то, что у франков существовали как общинный (сотенный), так и королевские суды. Различным аспектам судебного процесса посвящены титулы I, XLVIII, XLIX, LVI, LVII Салической правды. Вместе с тем при рассмотрении данного вопроса необходимо обратить внимание также на титулы XXXVII и XLVII данного сборника, регулирующие розыскные действия.

Согласно правилу, установленному в титуле XXXVII Салической правды, тот, кто утратил вследствие кражи какое-либо животное и затем в течение трёх суток обнаружил его у другого лица, должен был в случае, если это лицо заявит, что это животное им куплено или получено в обмен, доказывать через третьих лиц, что оно – его собственность. Если же разыскивающий свою вещь обнаруживал её по прошествии трёх суток, и тот, у кого он найдёт её, заявит, что купил её или получил в обмен, то ответчик должен был доказывать своё право на спорную вещь. Почему в первом случае бремя доказывания лежит на истце, а во втором – на ответчике?

Салическая правда придаёт большое значение суду как институту разрешения конфликтов. Именно поэтому здесь закрепляется обязательность явки в судебное заседание, как ответчика, так и свидетеля. Какие меры предпринимаются против тех, кто не являлся по вызову в суд? Какой порядок вызова в суд предусматривает Салическая правда применительно к различным обстоятельствам?

Какие виды судов упоминаются в тексте Салической правды? В каких случаях дело рассматривалось в суде «перед лицом самого короля»? О судебной системе франков говорят, в частности, титулы XVIII, XLVI, LVII и др.

Какие способы доказывания фактов использовались в судебном процессе по нормам Салической правды? В чём смысл процедуры доказывания, предусмотренный титулом LIII Салической правды?

Проанализируйте институт соприсяжничества, роль ордалий, свидетельских показаний (см. титулы I, XLVIII, XLIX, LIII, LVI и др.).

Какую ответственность нес свидетель за лжесвидетельство?

Какую ответственность несли судьи за отказ судить по закону?

БИБЛИОГРАФИЯ.

А. Источники.

1. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. В 2т. Отв. ред. Н.А.Крашенинникова. Т.1. Древний мир и Средние века. М.: Норма: ИНФРА – М., 2010.
2. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. Древность и Средние века (Составитель – проф. В. А. Томсинов М.: Издательство “Зеркало”, 2000. Стр. 233-249).

Б. Литература.

1. Корсунский А.Р. Образование раннефеодального государства в Западной Европе. М., 1963.
2. Кунчке Х. Франкские “правды” в свете проблем складывания феодальной общественной формации.-Сб. научных трудов. ВЮЗИ. М., 1985.
3. Лоран Тейс. Наследие Каролингов IX – X века. М., 1993.
4. Маневич И.А. Карл Великий. М., 2003.
5. Неусыхин А.И. Проблемы западноевропейского феодализма. М., 1974.
6. Стефан Лебек. Происхождение франков V – IX века. М., 1993.
7. Фердинанд Лот. Последние Каролинги. СПб(б) 2001.

Семинар 6.

«Кутюмы Бовези» Филиппа де Бомануара (2 часа)

Юридический сборник «Кутюмы Бовези», который составил во второй половине 13 века французский барон Филипп де Реми, сир де Бомануар, представляет собой правовой памятник средневековой

Франции. Подобные юридические сборники были созданы в течение 12-14 вв. во многих французских местностях - в Бретани, Бургундии, Вермандуа, Нормандии, Пикардии, Шампани и др. Сборник, составленный в Бовези, приобрел наибольшую известность в средневековой Франции, прежде всего благодаря своему содержанию. В нем получили свое отражение основные институты французского права периода от сеньориальной монархии к сословно-представительной монархии, а также некоторые концепции, касающиеся королевской власти, церкви, правосудия и т.д. Немалый интерес представляет учение Ф. Бомануара об идеальном бальи - администраторе с судебскими полномочиями.

Изучение этого документа на семинарском занятии позволяет познать источники и основные институты средневекового права Франции. На семинарском занятии рекомендуется рассмотреть следующие вопросы.

ПЛАН.

1. Общая характеристика «Кутюмов Бовези». Источники права средневековой Франции.
2. Отражение социальной структуры и феодальных связей.
3. Правовое регулирование имущественных отношений.
4. Система преступлений и наказаний.
5. Суд и судебный процесс.

-

БИБЛИОГРАФИЯ

А.Источники.

1. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран: В 2 т. (Отв. ред. д. ю. н. Н. А. Крашенинникова. Т.1. Древний мир и Средние века. М.:Норма: ИНФРА – М., 2010).
2. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. Древний мир и Средние века (Составитель – проф. В.А. Томсинов). М.:Издательство «Зерцало», 2012.

Б. Литература.

1. Батыр. К.И. История феодального государства Франции. М.:1975.
2. Всеобщая история государства и права. Учебник для вузов в двух томах. Том 1 Древний мир и средние века (Под ред. В. А. Томсинова. М.: ИКД «Зеркало-М» 2002.
3. История государства и права зарубежных стран: Учебно-методическое пособие (Отв. Ред. проф. Н.А. Крашенинникова.) М., Издательство НОРМА. 2003.
4. Право в средневековом мире. М., 1996.

Автором «Кутюмов Бовези» был Филипп де Реми, сир де Бомануар. Он родился приблизительно в 1246 г. И умер в 1296 г. Бомануар был известен во Франции как юрист, поэт. В 1279-1283гг. он занимал должность бальи в местечке Бовези графства Клермон. Ответьте на вопросы: что представляла собой эта должность в системе управления средневековой Франции? Каким был круг полномочий бальи?

Первоначальный текст документа не сохранился. В течении 14-17 вв. во Франции распространялись его рукописные копии. В 1690г. Одна из этих копий была размножена типографским способом.

В прологе к своему произведению Филипп де Бомануар отметил, что значительную часть своей книги он составил на основе судебных решений, вынесенных в графстве Клермон. В другие её части вошли обычаи, применяемые в течение длительного времени, а также «право, которое является общим для всего королевства».

Автор стремился изданием документа познакомить людей с обычаями своей местности. В § 174 содержится замечание Бомануара о том, что «большинство людей не знакомо с кутюмами и не знает, как ими пользоваться и на что следует отпираться в каждой данной тяжбе...»

Как известно, Филипп де Бомануар специально изучал римское право. Можно ли говорить о влиянии римских правовых концепций применительно к «Кутюмам Бовези»? Если да, то в чем проявляется это влияние?

В тексте рассматриваемого правового памятника изложены помимо правовых норм идеологические концепции. Какие представления о сущности, о королевской власти и церкви выразил Ф. Бомануар? Как представляет он социальную структуру Франции? Как эти представления соответствуют реалиям французского общества второй половины 13 в.?

При анализе содержания «Кутюмов Бовези» следует иметь в виду, что автор выразил здесь помимо прочего и свои собственные политические взгляды. Так, например, в §1519 трактата говорится о том, что «каждый сеньор, имеющий в своей власти город-коммуна, должен ежегодно узнавать, в каком состоянии находится город и как им управляют мэры и те, которые поставлены его охранять и им управлять». После этого Ф. Бомануар заявляет: «Пусть богатые не сомневаются, что если они нарушают закон, они будут наказаны, и пусть бедняки указанных городов могут мирно зарабатывать себе на пропитание».

Рассматривая источники французского средневекового права, следует учитывать, что на протяжении средних веков Франция не имела единой правовой системы. Право, общее для всей страны - королевское право Франции - охватывало своими правовыми нормами узкую сферу общественных отношений. В каждой французской провинции действовало свое собственное право, отличающееся от права других провинций и от общезаконодательного права. В городах действовали свои особые правовые нормы. Кроме того на территории Франции действовали каноническое и торговое право, а также находили применение нормы римского права. С 13 в. Во Франции имели юридическую силу «университетские» нормы римского права, т.е. нормы, принципы и концепции, доктрины, разработанные учеными западноевропейских университетов на основе рецепции римского права. Таким образом, право средневековой Франции представляло собой совокупность различных правовых систем, разнообразных источников права.

Обычаи (кутюмы) действовали в качестве источника права на местном уровне - в рамках отдельных провинций или городов. Они действовали и в системе общезаконодательного права, т.е. некоторые обычаи получили авторитет в масштабе всей страны.

В сборнике «Кутюмы Бовези» употребляется такое понятие, как «генеральный Кутюм». Что обозначает данное понятие?

Значение того или иного источника права было неодинаковым в различных правовых системах. Например, судебное решение играло более важную роль в качестве источника права в рамках торгового права, чем в других правовых системах. Доктрина была более значимой в качестве источника права в каноническом праве, чем в рамках местного права. Закон играл значительную роль в качестве источника права в общеправовом праве, выступая в виде королевских установлений или ордонансов.

На семинаре следует выяснить, какие источники права характерны для городского права, действовавшего на территории Франции?

Рассматривая как источник права королевское установление или ордонанс, следует обратить внимание на §1043 «Кутюмы Бовези» о королевском праве. Однако Ф. Бомануар проводит различие между установлениями короля, изданными для своего домена и предназначенными для всего королевства. По мнению Бомануара, первые бароны были вправе не применять в своих землях, а вторые общеобязательны для всех, если они выработаны королем совместно с «Большим Советом» (Королевская Курия).

Значение тех или иных источников права менялось в процессе эволюции французского общества и государства. Так, в дальнейшем возросла роль королевских установлений, и упало значение обычая.

-

ПЕРВЫЙ ВОПРОС. При рассмотрении данного вопроса следует отметить, что в период средневековья во Франции отсутствовала единая правовая система. Право было раздроблено по территориальному и сословному признаку. Необходимо проанализировать, какие источники права действовали в тот период во Франции, имели ли они универсальный, общенациональный или локальный, местный характер как определялась сфера их применения. Следует также обратить внимание на роль королевской власти в формировании правовой системы, выявить различия между «генеральными» ордонансами и ордонансами и королевского домена.

Давая характеристику Кутюмам Бовези, необходимо выявить, что представлял собой данный памятник права, каковы цели его создания, являются ли Кутюмы официальной систематизацией и почему, регулированию каких вопросов он посвящен, какова форма изложения правовых норм. Следует определить место Кутюмов Бовези в системе источников права Франции.

-

ВТОРОЙ ВОПРОС. Отвечая на данный вопрос, необходимо ответить, что в феодальном обществе социальный статус личности определял объем прав, привилегий, характер обязанностей данного лица. В Кутюмах Бовези Бомануар выделяет три состояния людей: 1) **знать**; 2) **свободные по происхождению**; 3) **сервы**.

Необходимо определить, кого включали данные группы, основания приобретения статуса, возможность его изменения. Далее необходимо выяснить, какие имущественные и неимущественные права и обременения связаны с каждым из статусов, как решится вопрос о праве выбора места жительства.

Особое внимание следует уделить выявлению правомочий владельцев **фьефов, сейзины, гостицы**.

-

ТРЕТИЙ ВОПРОС. При рассмотрении данного вопроса следует иметь в виду, что трактат «Кутюмы Бовези» отражает характерную для феодального общества тесную связь имущественных прав человека с его социальным статусом. Ответьте на вопрос: В чем выражается здесь данная связь? Какие общественные состояния и соответствующие им имущественные права выделяет Ф. Бомануар.

В «Кутюмах Бовези» большое внимание уделяется регулированию имущественных отношений. В §927 говорится о «гостизе» - земельном наделе, держание которого сопряжено с обязанностью вассала нести военную службу в пользу сеньора, предоставившего ему такой надел. В указанном параграфе рассказывается о том, как один рыцарь «вчинил иск к другому рыцарю по поводу того, что он принял в свой «новый город» его поселенца, который жил у него в силу держания гостизы 1 год и 1 день и ушел с неё, никому не передавши и не продавши своего надела, не очистивши его от обязательств и не оставивши заместителем поселенца со стороны, а просто бросивши (гостизу) совсем необрабатываемой и пустой». Согласно §973, «было постановлено по суду, чтобы он отослал его жить к истцу и впредь не принимал до тех пор, пока (последние) не даст удовлетворения своему сеньору за гостизу или очищением ее от обязательств или продажей, или дарением, или же меной».

Следует обратить внимание и на приведенные в «Кутюмах Бовези» положения, когда обладание тем или иным вещным правом влечет за собой определенное рода властные полномочия. Так, согласно §1641 указанного документа, «каждый человек, владеющий фьефом в Клермонском государстве, обладает высшей и низшей юрисдикцией в пределах своего фьефа».

В чем еще проявляется феодальный характер вещных прав, зафиксированных в «Кутюмах Бовези»? Особую разновидность вещных прав представляет собой институт сезины. Что такое **сезина** в том виде, как она описывается в «Кутюмах Бовези»? В чем видит автор этого трактата отличие данного правового института от права собственности? Как приобретается сезина, согласно правилам, изложенным Ф. Бомануаром? Какой порядок судебной защиты сезина устанавливают «Кутюмы Бовези»?

-

ЧЕТВЕРТЫЙ ВОПРОС. При подготовке данного вопроса следует определить, что понимают под преступлением Кутюмы Бовези. Проанализировав классификации преступлений, установить критерии их классификации, дать характеристику отдельным видам преступлений. Необходимо установить, выделялись ли в Кутюмах формы вины (умысел и неосторожность), рецидив. Далее следует определить цель наказания, виды наказаний, имелись ли обстоятельства смягчающие или устраняющие ответственность, какие факторы являлись отягчающими, имелась ли связь между тяжестью наказания и социальным статусом или имущественным положением потерпевшего и преступника.

Преступлениям и наказаниям посвящен специальный раздел сборника «Кутюмы Бовези». Здесь описываются отдельные виды преступлений (убийство, изнасилование, кража, заблуждение в вере и др.) и наказания, установленные за их совершение. Как отмечал Ф. Бомануар, он рассказывает об этом «для того, чтобы простые люди знали, какое их ожидает наказание, если кто-либо из них совершит преступление, и чтобы каждый человек в отдельности знал это, также, чтобы сеньор знал, какое наказание следует за каждое преступление».

При рассмотрении раздела трактата, посвященного нормам уголовного права, необходимо в первую очередь обратить внимание на ту классификацию преступлений, которая приводится в §823. Каков критерий данной классификации?

Ф. Бомануар не ограничивается в своем произведении перечислением различных видов преступлений, но стремится выявить сущность наиболее тяжелых из них. Следует обратить особое внимание на те определения, которые даются в «Кутюмах Бовези» такому преступлению, как убийство в пылу ссоры и во время драки. В тексте документа указанные категории убийства обозначаются различными терминами.

Особый интерес представляет изложенный в §826-827 термин «*traison*» (измена) или более удачный термин «предательство». Ф. Бомануар подразумевал под этим термином – причинение серьезного вреда какому-либо человеку. В §827 прямо говорится, что этот термин выражается в «и в избиении, и в нанесении увечий..., и в лжесвидетельствовании, ведущем к чьей-либо смерти или к лишению кого-либо наследства, или к ссылке, или к тому, что сеньор (данного человека) возненавидит его, или к другим подобного рода последствиям».

При рассмотрении наказаний следует обратить внимание на факторы, обуславливающие меру наказания за совершение преступления. Какие обстоятельства применяются во внимание в «Кутюмах Бовези» при назначении наказания?

-

ПЯТЫЙ ВОПРОС. «Кутюмы Бовези» значительное внимание уделяют вопросам суда и судебного процесса. Для ответа на данный вопрос необходимо определить виды судебных органов, каким образом происходило разграничение юрисдикции светских и церковных судов, чем определялось, по мнению Бомануара, взаимодействие между ними. Далее следует охарактеризовать различия между королевской и сеньориальной юрисдикцией, в чем проявлялась разница между «низшей» и «высшей» юрисдикцией.

Затем следует выявить основания возбуждения судебного процесса, порядок вызова ответчика в суд, последствия неявки, процессуальные права ответчика (обвиняемого), правила участия в процессе адвокатов и представителей власти. Особое внимание следует уделить доказательствам: какие виды доказательств, какие категории лиц не могли выступать в качестве свидетелей. Следует также установить основания для обжалования решений суда. Необходимо определить общие принципы правосудия, изложенные в «Кутюмах Бовези».

О суде и судебных процессах имеется много статей в «Кутюмах Бовези». При рассмотрении данных статей следует выявить, какие виды судебных органов упоминаются в них.

Ф. Бомануар проводит различие между светскими и церковными судами. Однако вместе с тем он усматривает тесную взаимосвязь светской юстиции с духовной.

Светская юстиция выступает в «Кутюмах Бовези» в различных формах. Одной из них является королевский суд, другой – **суд сеньора**. Что представляют собой эти суды? Какими полномочиями обладает король и сеньоры в сфере правосудия? На чем базируется судебная власть короля? Из чего проистекают судебные полномочия сеньора? В каком порядке рассматриваются дела в королевском, сеньориальном судах? Какие принципы судебного процесса зафиксированы в «Кутюмах Бовези»? Проанализируйте основополагающие принципы правосудия, сформулированные в данном документе (§47, 1883, 1910, 1914 и др.)

В параграфах с §1145 по §1175 «Кутюмов Бовези» излагается учение о доказательствах в судебном процессе. По мнению Ф. Бомануара, на основании обычаев графства Клермон можно выделить 8 видов доказательств. В чем заключается их суть?

Какими качествами должен обладать, по мнению Ф. Бомануара «человек, желающий быть справедливым и честным балльи»?

Семинар 7. «Великая Хартия Вольностей 1215г.» (2 часа)

Великая Хартия Вольностей 1215 г. принадлежит к числу правовых памятников, сыгравших огромную роль в английской политической и правовой истории. Она появилась в период расцвета феодализма в качестве документа, выражающего в своем содержании преимущественно требования класса феодалов – духовных и светских. В модифицированном виде она стала одним из основных документов ее неписанной конституции. В начале XVII в. Великая Хартия Вольностей приобрела более широкое значение – документа конституционного акта, излагающего права и вольности всего населения Англии. И в настоящее время она является одним из конституционных актов страны. В частности, ссылки на Великую Хартию Вольностей как на правовой документ, в котором зафиксированы права всех подданных короля, были включены в текст «Петиции о правах» (1628г.). Она оказала влияние на последующее становление и развитие института прав и свобод человека, занимающего центральное место в современных правовых системах демократических обществ. Великая Хартия Вольностей – первый конституционный акт Англии, содержащий в себе основы правового государства. В нем отражены положения, реформирующие государственный механизм, защищающие интересы различных социальных групп, а также принципы деятельности.

Дореволюционный специалист по истории средневекового западноевропейского общества и государства профессор Н. Кареев говорил о Великой Хартии Вольностей как о «фундаменте, на котором было построено все здание английской политической свободы^[2]. Подобная характеристика имеется и в современных работах по истории Англии.

В курсе истории государства и права зарубежных стран Великая Хартия Вольностей должна рассматриваться в качестве правового памятника конкретной исторической эпохи. Поэтому студенты на семинарском занятии должны выявить первоначальный смысл ее статей и того значения, которое придавали статьям Хартии ее составители. В соответствии с этим на семинарском занятии, посвященном этому документу, рекомендуется рассмотреть следующие вопросы.

-

ПЛАН.

-

1. История создания Великой Хартии Вольностей. Юридическая природа этого документа.
2. Феодално-сословный характер основных положений Хартии. Статьи, закрепляющие права и вольности основных социальных групп английского общества.
3. «Конституционные» положения Хартии, направленные на упорядочение деятельности административных и судебных органов страны, принципы королевского правосудия, закрепленные Хартией.
4. Историческое значение Хартии.

ПЕРВЫЙ ВОПРОС.

По первому вопросу следует обратить внимание на социально-политическую обстановку в Англии к концу XII в., проанализировать причины ее появления. Затем необходимо дать общую характеристику обстоятельств, в которых была подписана Хартия, и ответить на вопрос: Когда она была подписана?

Рассмотрение истории создания Великой Хартии Вольностей позволяет выявить юридическую суть этого документа, первоначальный текст которой вначале состоял из 39 статей, а позже к ним добавилось еще 24.

На основании содержания преамбулы к Хартии и большинства ее статей (в особенности ст. 1) можно сделать вывод, что перед нами акт, изданный по инициативе короля Иоанна. Однако, это не соответствует действительности (см. ст. 61). На семинаре раскройте противоречивость исследователей при оценке этого документа. Используя материалы учебников, следует проанализировать причины, вызвавшие появление Великой Хартии Вольностей.

При рассмотрении указанных событий необходимо выявить причины возникновения в Англии в начале XIII в. острого конфликта между баронами, духовенством, рыцарями и горожанами с одной стороны, и королем Иоанном, с другой стороны. Обратите внимание на то, что данный конфликт усложнялся позицией главы римско-католической церкви папы Иннокентия III. В 1205-1213гг. папа выступал против Иоанна (вплоть до того, что отлучил его от церкви). Летом 1213 г. английский король пошел на уступки римскому папе в ряде важных вопросов, и папа Иннокентий III стал поддерживать его. При анализе взаимоотношений английского короля и папы следует обратить особое внимание на юридическую сторону соглашения, заключенного между ними в октябре 1213 г., по которому король передавал папе Иннокентию III все земли Английского королевства, но тут же получил их обратно, но уже на правах держателя лена. Таким образом, в момент подписания Великой Хартии Вольностей король Иоанн являлся вассалом главы католической церкви. Какие юридические последствия имел этот факт, как отразился он на судьбе указанного документа?

При анализе первого вопроса обратите внимание на то, что недовольство сословий усугублялось неудачной внешней политикой английского короля и финансовым кризисом. На фоне всеобщего недовольства сформировалась антикоролевская оппозиция, объединявшая баронов, рыцарей, городскую и сельскую верхушку. Главным требованием горожан и рыцарей было ограничение королевского финансового и административного произвола. Бароны выдвигали одновременно и требования политического характера, выступая за ограничение королевской власти и перераспределение властных полномочий.

История появления Великой Хартии Вольностей убедительно показывает, что подписание ее королем Иоанном было серьезной уступкой с его стороны требованиям выступивших против него социальных сил. Данный документ был составлен на основе статей, подданных королю Иоанну баронами. Все эти статьи (первоначально 49) вошли с небольшими изменениями в окончательный вариант Хартии, несмотря на несогласие с ними короля. Особое внимание следует обратить на содержание статей 61 и 63. Студентам на конкретном содержании документа необходимо проанализировать, почему против короля активно выступили бароны. Ответьте на вопросы: Только ли интересы баронов отражал этот документ? Экономические и политические интересы, каких слоев, сословных групп английского общества отражала Хартия? Охраняла ли Хартия только интересы баронов и духовных феодалов или всех слоев английского общества? Обратите внимание на то, что королевский произвол затрагивал интересы, прежде всего, крупных землевладельцев, непосредственных вассалов короля, а также других групп населения Англии:

духовенство, рыцарей, горожан, и верхушку свободного крестьянства. Каким образом это отразилось в Великой Хартии Вольностей?

Студентам необходимо проанализировать, в чем отличие Великой Хартии Вольностей от других подобных правовых документов, в частности, Хартии Вольностей короля Генриха I, составленной в 1100 году. Раскройте, в чем выражена ее новизна, отличие от предыдущих хартий английских королей?

-

ВТОРОЙ ВОПРОС.

При изучении второго вопроса следует проанализировать статьи Великой Хартии Вольностей, касающиеся вопросов закрепления права феодальной собственности на землю, регулирования вассальных отношений, расширения прав феодалов и ограничения королевской власти. Особое внимание необходимо обратить на положения Хартии, касающиеся порядка введения налогов и поборов.

Великая Хартия Вольностей была принята королем Иоанном под давлением широкого социального движения, в состав которого входили бароны, духовенство, рыцари, горожане, представители сельских жителей. При рассмотрении текста документа на семинарском занятии следует, прежде всего, определить, какие ее статьи выражают интересы каждого из названных слоев английского общества в средние века. Какие статьи в Хартии прямо выражают интересы королевской власти?

Обратите внимание на то, что центральное место в Хартии занимают статьи, выражающие интересы баронов (ст. 12, 14, 21, 32, 34, 61 и др.) и церковных феодалов. Их феодалы объявлялись свободно наследуемыми владениями, ограничивались размеры рельефа, выплачиваемого при передаче феодала по наследству, запрещалось переносить по королевскому приказу иски о собственности из сеньориальных судов в королевские суды. Ограничивался королевский произвол при обложении баронов денежными повинностями и злоупотребления опекой над несовершеннолетними наследниками феодалов, насильственных выданных замуж наследниц феодалов против их воли и воли их родных (ст. 9, 34).

Бароны были обязаны оказывать королю денежную помощь лишь при:

- 1) выкупе короля из плена;
- 2) при посвящении в рыцари его старшего сына;
- 3) при выдаче замуж старшей дочери от первого брака.

Особое внимание обратите на ст. 16 Хартии. Все эти требования были направлены на восстановление феодальных обычаев и ограничение централизации страны. Проанализируйте ст. 2 – 8.

В отношении других сословий Хартия подтверждала привилегии церкви и духовенства, в частности, свободы выборов церковных иерархов. Обратите внимание на ст. 1 Великой Хартии Вольностей, в которой подтверждались права церкви, провозглашалась незыблемость прав и вольностей английской церкви, хотя в проекте этого документа, представленном королю, данная статья отсутствовала.

Значительно меньше Хартия дала рыцарству и верхушке свободного крестьянства. По отношению к рыцарям Хартия не позволяла баронам брать со своих вассалов никаких поборов без их согласия, кроме обычных феодальных пособий, а также принуждать к выполнению повинностей больших, чем предусматривают обычаи (см. ст. 16 и 60). Всем свободным людям была обещана защита от

злоупотреблений королевских чиновников и чрезмерных штрафов (ст. 15). Для них Великая Хартия сохраняла судебные порядки, введенные Генрихом II.

Хартия подтвердила древние вольности Лондона и других городов, а также право купцов, в том числе и иноземных, свободно выезжать из страны и въезжать в нее, вести торговлю без каких – либо стеснений. Ответьте на вопрос: были выгодны эти положения горожанам? На сколько они соответствовали интересам английских купцов и предпринимателей?

По отношению к свободному крестьянству в Хартии было зафиксировано обещание не обременять их непосильными налогами и штрафами. В то же время вилланы исключались как зависимые крестьяне из предусмотренных в Хартии привилегий в отношении свободных. Только статья 20 Хартии требовала, чтобы при взыскании штрафов с вилланов оставить неприкосновенным их инвентарь. Но это требование было включено в Хартию прежде всего в интересах самих феодалов. Вилланы, лишённые инвентаря, не могли выполнять феодальные повинности.

Исключительно важным для экономики Англии и горожан было установление Хартией единства мер и весов (ст. 35 и др.).

Значительная часть статей Хартии посвящена регулированию феодальных отношений (ст. 2-8, 16,32,60 и др.). Ряд статей призван оградить население Англии от произвола со стороны королевской власти, королевских должностных лиц (ст. 9,20,28,30,31,39,52 и другие). Причем, от этого произвола защищаются даже низшие слои общества – вилланы (смотри ст. 20).

Обратите внимание на то, что в целом содержание Великой Хартии Вольностей не выходило за рамки феодального строя. Тем не менее, ряд ее статей стал основой для дальнейшей глубокой эволюции политического строя Англии. Студентам следует проанализировать, прежде всего, статьи 12 и 14. Статья 12 утверждала право короля взимать налоги лишь после утверждения их советом королевства, а статья 14 определяла состав этого совета. Здесь намечалось создание в будущем средневекового английского парламента.

ТРЕТИЙ ВОПРОС.

При изучении 3 вопроса особенное внимание следует обратить на «конституционные» положения Хартии, направленные на упорядочение деятельности административных и судебных органов страны, принципы королевского правосудия, закрепленные Хартией. Рассмотрите статьи 21 и 34, направленные на ослабление позиций короля в судебной области.

Проанализируйте содержание статей 39 и 40, где говорилось об аресте, заключении в тюрьму, лишении владения, объявлении вне закона или изгнании лишь на основании суда равных и согласно законам страны, обращалось на создание справедливого суда для всех. Королевские судьи лишались права постоя, а приговоры судов о штрафах не должны были превышать состояние осужденного (статья 20, 2). Несмотря на то, что эти статьи были обращены к господствующему классу, налицо были первые попытки утвердить неприкосновенность личности, декларировались принципы и гарантии справедливого правосудия.

Охарактеризуйте статьи Хартии, направленные на ограничение произвола короля и его аппарата, введения гарантий для обеспечения соблюдения Хартии. Так, Хартия провозгласила учреждение общего совета королевства (статья 12, 14). В его состав должны были войти крупные духовные и светские

феодалы. Хартия предусматривала создание комитета в составе 25 баронов, который был призван контролировать деятельность короля, если тот нарушал вольности и обычаи королевства. В случае нарушения королем Великой Хартии Вольностей, бароны могли начать против него военные действия и захватить его земли и замки (смотри ст. 61).

Ряд положений Хартии был направлен против злоупотреблений королевских чиновников. Обращалось внимание на создание справедливого суда для всех. Королевские судьи лишались права постоя, а приговоры судов о штрафах не должны были превышать состояния осужденного. Особое внимание обратите на ст.18-20, 38-40, 45 и другие.

ЧЕТВЕРТЫЙ ВОПРОС.

Главное внимание в четвертом вопросе следует уделить анализу оценок Хартии и ее значения в английской истории, имеющиеся в исторической и юридической литературе. Попробуйте высказать свою личную оценку по данному вопросу. Ответьте на вопрос: Хартия – это реакционный документ или выражение прогрессивных тенденций общественного развития? Какое значение имела Хартия для Англии начала XIII века, для возникновения и развития в XIII-XV веках парламента, для последующей английской истории?

Обратите внимание на то, что Великая Хартия Вольностей не предусматривала гарантии по проведению ее в жизнь. Она обладала юридической силой всего несколько месяцев. В конце августа 1215 года римский Папа, примирившись с королем Иоанном, аннулировал Хартию своей папской буллой. Это дало возможность королю отказаться от соблюдения статей документа, что привело к возобновлению политической борьбы.

Особое внимание обратите на то, что в последующем Хартия неоднократно подтверждалась. Так между 1327 и 1422 годами к этому документу прибегали 44 раза. В дальнейшем Великая Хартия Вольностей постоянно совершенствовалась, ее содержание трактовалось и изменялось в соответствии с новыми политическими условиями.

Второе рождение документа произошло в середине XVII века и было связано с событиями английской буржуазной революции, в результате которой в Англии закрепился конституционный строй. До сих пор Великая Хартия Вольностей является частью неписаной английской Конституции.

БИБЛИОГРАФИЯ.

А. Источники.

1. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран: в 2т. Отв. ред. Н.А.Крашенинникова. Т.1. Древний мир и Средние века. М.: Норма: ИНФРА – М., 2010.

Б. Литература.

1. История государства и права зарубежных стран (учебно-методическое пособие (Отв. Ред. Н.А.Крашенинникова) М.: Норма: ИНФРА – М., 2012.
2. *Крашенинникова Н.А.* Великая Хартия Вольностей 1215 г. (Современная интерпретация) – // Вестник МГУ; Серия «Право», 2002 г. №3.
3. Памятники истории Англии XI – XIII вв.: Русский и латинские тексты Великой хартии вольностей и других документов. Билингва. Пер. с лат. // Введ. Д.М.Петрушевского. Изд. 2–е, испр. – М.: Книжный дом « ЛИБРОКОМ», 2010.
4. *Петрушевский Д.М.* Очерки из истории английского государства и общества в средние века. М., 2003.
5. *Томсинов В.А.* История государства и права зарубежных стран (Древность и средние века) Учебно-методическое пособие для семинарских занятий. Изд. 3–е, переработанное и дополненное М.: Зерцало. 2007.

Семинар 8. Саксонское зеркало (2 часа)

Саксонское зеркало относится к числу наиболее значительных правовых памятников средневековой Германии. Оно было создано в первой трети XIII в. на территории, называвшейся тогда Остфалией. Данная территория составляла восточную часть распавшегося в конце XII в. Саксонского герцогства, что отразилось в названии рассматриваемого правового памятника. Термином «зерцало» обозначались в Европе книги, содержавшие наставления или поучения в различных науках, или обучавшие навыкам какой-нибудь практической деятельности. Особое место среди книг, именовавшихся «зерцалами», занимали наставления о правилах поведения, предназначенные для различных сословий общества: рыцарей, духовенства, горожан. Были созданы также специальные зеркала для женщин и юношей. В России также по распоряжению Петра I было издано «Юности честное зеркало». Наконец, «зерцалами» назывались в различных европейских странах (Германии, Испании, Италии, Франции и др.) юридические трактаты.

Автором Саксонского зеркала был Эйке фон Репков. По данным немецких исследователей родился он в 1180-1190 гг., а умер вскоре после 1233 г. Будучи выходцем из небогатой рыцарской семьи, он посвятил себя службе представителям феодальной аристократии. Созданный им документ выдает в нем глубокого знатока действовавшего на территории Саксонского права.

Саксонское зеркало включает в свое содержание правовые нормы, действовавшие в XIII в. не только на территории Саксонии, но и в других областях Германии. Оно восприняло ряд положений имперского законодательства, воплощенного в так называемых «конституциях мира», издававшиеся императорами в XII-XIII вв. С другой стороны, данный трактат оказал заметное влияние на право других германских земель, в том числе и на городское право.

Помимо юридических норм в Саксонском зеркале изложены теоретические правовые концепции, характерные для средневекового германского общества, а также политико-правовые взгляды самого

автора.

Первая редакция данного документа была написана на латыни, а затем позже изложена и на немецком языке. По мнению специалистов, тем самым были заложены основы немецкого юридического понятийного и терминологического аппарата, а указанный трактат стал отправным пунктом в развитии в средневековой Германии национальной юриспруденции.

Изучение Саксонского зеркала на семинарском занятии имеет целью ознакомление студентов с основными понятиями, институтами и нормами феодального права. Для достижения поставленной цели необходимо рассмотреть следующие вопросы:

1. Источники права в средневековой Германии. История создания Саксонского зеркала. Общая характеристика памятника.
2. Правовой статус основных групп населения по Саксонскому зеркалу.
3. Правовое регулирование имущественных отношений.
4. Преступления и наказания.
5. Суд и судебный процесс.

-

ПЕРВЫЙ ВОПРОС.

При рассмотрении данного вопроса следует учитывать, что с конца XI – начала XII в. и в течение XIII в. на территории Германии шел процесс усиления местных властителей-курфюрстов (князей) или герцогов, сопровождавшийся ослаблением центральной государственной власти. Формально Германия продолжала оставаться единым государством - «Священной Римской империей германской нации» - во главе с императором, выступавшим в качестве верховного судьи и носителя высшей законодательной власти. Однако фактически Германия уже в XIII в. превратилась в конгломерат самостоятельных государственных образований, в рамках которых складывалась независимая от имперской системы управления администрация и собственное право.

С другой стороны, самостоятельными политическими образованиями являлись на территории Германии многие города. «Государство в государстве» представляла собой местная организация римско-католической церкви.

Право Германии дробилось на множество самостоятельных систем. Наряду с системой имперского права здесь существовали многочисленные местные правовые системы, действовавшие в рамках отдельных курфюрстов или герцогств. В городах также формировалось свое-городское-право. Так, городское право германского города Магдебурга имело авторитет в этот период не только в Германии, но и в других европейских странах. Его нормы признавали в качестве действующих, например, в городе Минске, входившем в состав Великого княжества Литовского. Самостоятельной правовой системой являлось в Германии, как и в других западноевропейских странах, каноническое право. Нормы канонического права имели прямое действие на территории Германии. Вместе с тем отдельные положения канонического права включались в ряде случаев в законодательные акты, издаваемые светскими властями.

Начиная с XV в. немаловажную роль в Германии стало играть «римское право». Оно представляло собой совокупность доктрин, принципов и норм, выработанных в итальянских университетах на основе сохранившихся римских правовых текстов (Кодекс Юстиниана, Дигесты Юстиниана).

Наиболее распространенным источником права в Германии было, как и в тогдашней Европе, обычное право. Источником германского права было ленное право, нормы и концепции которого вошли в состав Саксонского зеркала в качестве самостоятельной части, обособленной от земского права.

Таким образом, право Германии в средние века представляло собой совокупность многочисленных и разнообразных правовых систем.

Раскрывая общую характеристику Саксонского зеркала необходимо рассмотреть структуру документа, его состав. Что побудило Эйке фон Репкова создать Саксонское зеркало? Каким целям призван был служить этот трактат?

Из каких частей состоит Саксонское зеркало? Что представляет собой земское право, с одной стороны, и ленное право, с другой? В чем заключаются различия между ними?

Какова система изложения материала в первой части Саксонского зеркала, посвященная земскому праву? По какой системе излагается в данном документе ленное право?

Есть ли какая-нибудь взаимосвязь между земским и ленным правом? Прослеживается ли эта взаимосвязь в тексте Саксонского зеркала? Если да, то в чем она выражается.

Особое внимание обратите на статью 4 книги 1 части I Саксонского зеркала. Данная статья показывает, что правовое регулирование ленных отношений по земскому праву отличается некоторыми особенностями по сравнению с правовым регулированием данных отношений в сфере ленного права.

Саксонское зеркало зафиксировало в своем тексте целый ряд норм имперского государственного права. В ряде статей Саксонского зеркала воспроизводятся положения «конституций мира» императоров Германии. Например, статья 66 книги 2 части I содержит нормы «конституции мира», принятой 1 сентября 1221 г. В тексте Саксонского зеркала говорится о выборах короля и императора, его полномочиях, статусе и полномочиях курфюрстов. Какие различия приводятся в анализируемом трактате между королевской и императорской властью?

Саксонское зеркало является одновременно и памятником политической и правовой мысли. В его содержании нашли отражение многие характерные для средневекового западноевропейского общества политические и правовые концепции. В чем заключается суть этих концепций? В чем проявляется влияние христианской религии на содержание саксонского зеркала?

ВТОРОЙ ВОПРОС.

Саксонское зеркало раскрывает сложившуюся к началу XIII в. в германском обществе сословную структуру. Для средневекового права характерна тесная связь тех или иных прав и обязанностей индивида с его сословным статусом. Принадлежность индивида к тому или иному сословию определяет в средневековом обществе характер и объем его правомочий по владению и распоряжению земельными угодьями, способы защиты его прав, степень его правовой защищенности и т.п.

При рассмотрении данного вопроса следует обратить внимание, прежде всего, на статью 16 книги 1 часть I Саксонского зеркала. В §1 указанной статьи говорится: «Никто не может приобрести иного права, кроме того, которое ему свойственно по рождению. Если он, однако, отказывается перед судом от своего права и притязает на другое право, которое он не может обосновать, он теряет оба права». В чем смысл процитированного параграфа?

Описанию сословной иерархии посвящен §2 статьи 3 книги 1 части I Саксонского зеркала. Вместе с тем различные аспекты правового статуса тех или иных групп населения затрагиваются и в других статьях данного трактата. В книге 1 части 1 – это, например, статья 2 §3 статьи 5, §1 и 8 статьи 20, статьи 25,54 и др. В книге 2 той же части рекомендуется обратить внимание на §2 статьи 27, В книге 3 следует специально рассмотреть статьи 3,19,42,§1 статьи 45, §1 статьи 58, статьи 59,64,65 и др.

Статья 2 книги 1 части I Саксонского зеркала делит свободных людей на три рода в соответствии с тем, в каком суде они участвуют. Однако, с другой стороны, здесь отмечается, что участие свободных людей в том или ином суде связано с их землевладением.

Нормы земского права, изложенные в части I Саксонского зеркала, закрепляли правовой статус тех групп населения, которые являлись лично свободными, но не отличались знатностью. В отличие от них, нормы ленного права, которым целиком посвящена часть II Саксонского зеркала, фиксировали правовой статус высших групп средневекового германского общества – господ, знати. При анализе текста этой части следует обратить внимание на статью 2 главы I, в которой возможность индивидуума стать ленником увязывается с его принадлежностью к одному из высших сословий.

Различия в правовом статусе индивидов определяется в Саксонском зеркале не только принадлежностью их к различным сословиям, но и в определенной степени также этническим и религиозным факторами. Так согласно норме, изложенной в статье 29 книги 1 части I данного трактата, сакс утрачивает свои права относительно земельного участка, «если не заявляет о них в течение тридцати лет и одного года и одного дня. Государство и шваб никогда не утрачивает право собственности, поскольку они могут его доказать свидетелями». В каких еще случаях этнический фактор обуславливает различия в правовом статусе индивидов, согласно нормам Саксонского зеркала?

В качестве примера влияния религиозного фактора на правовой статус индивидов можно привести статью 7 книги 3 части I рассматриваемого правового памятника. В ней идет речь о различиях в правовом статусе приверженцев иудаизма и христианства.

Автор Саксонского зеркала, излагая нормы, закреплявшие неравенство различных групп населения, заявляя при этом в статье 42 книги 3 части I: «Бог создал человека по своему подобию и своими страданиями освободил одного так же, как и другого. Ему бедный так же близок, как и богатый». И далее: « По правде говоря, мой ум не может понять того, что кто-нибудь должен быть в собственности другого».

-

ТРЕТИЙ ВОПРОС.

Правовые нормы, регулирующие имущественные отношения, составляют основное содержание Саксонского зеркала. Особое значение имеют нормы, закрепляющие права на землю.

При анализе этих норм следует особо выделить такие вещно-правовые институты, как, «наследственная земельная собственность», что в «Салической правде» называлось аллодом, а также лен, с одной

стороны, и различные формы держания земельных наделов, с другой. К последним относились: чиншевое держание, аренда, служебное землевладение министеряла и т.п.

Согласно статье 43 книги 2 части I Саксонского зерцала, индивид, объявляющий имение своей наследственной собственностью, обладает более веским правом на него по сравнению с тем индивидом, который объявляет данное имение леном. В соответствии с §3 статьи 44 лен при определенных условиях мог стать аллодом, то есть наследственной земельной собственностью.

Раскройте различия между институтом наследственной земельной собственности и леном. Особо обратите внимание на §2 статьи 38 книги 1 части I Саксонского зерцала и сопоставьте ее с нормами статей 8 и 34 книги 1 части I, с одной стороны, и нормой, изложенной в §2 статьи 9 этой же книги.

При более детальном анализе института лена следует определить круг субъектов ленного права, раскрыть содержание правомочий и обязанностей, вытекающих из обладания леном, выявить способы приобретения лена, выделить разновидности данного института.

Саксонское зеркало проводит различия между духовными и светскими ленами. Согласно §1 статьи 60 книги 3 части I, «император передает в лен все духовные княжеские лены при помощи скипетра, все светские знаменные лены он передает при помощи знамени. Ни один знаменный лен он не может оставлять вакантным более года и дня». В чем заключается смысл указанных различий между двумя видами ленов?

Важнейшие нормы, закрепляющие правомочия и обязанности чиншевика, изложены в статье 54 книги 1 части I, в статьях 21, 48, 53, 58 книги 2 части I Саксонского зерцала. В чем состоят указанные правомочия и обязанности чиншевика, с одной стороны, и арендатора, с другой?

Большое значение Саксонское зеркало уделяет обязательственному праву, в том числе договорам купли-продажи, заем, аренда, найм, хранение и т.д.

Вместе с тем, в тексте документа нашли свое отражение некоторые специфические разновидности договоров, характерные только для средневекового общества. Одним из таких договоров является так называемый «договор чести», предусмотренный в статье 7 книги 1 и в §1-3 статьи 11 книги 2 части I Саксонского зерцала. В чем заключается сущность указанного договора? В каких случаях он применяется?

Какие способы обеспечения исполнения обязательств по договорам предусматривает Саксонское зеркало?

ЧЕТВЕРТЫЙ ВОПРОС.

Нормы, посвященные преступлениям и наказаниям, изложены в статьях 13-17, 26-28, 34-40 книги 2 части I Саксонского зерцала.

В них идет речь о правонарушениях трех типов:

1) правонарушения, влекущие за собой в качестве наказания смертную казнь или какое-либо телесное наказание,

2) правонарушения, влекущие за собой в качестве наказания возмещение (вергельд) материального ущерба,

3) правонарушения, за которые наряду с вергельдом может быть установлено одновременно уголовное наказание в виде штрафа. Так, согласно §10 статьи 32 книги 3 части I Саксонского зеркала судья имеет право получить штраф с того правонарушителя, который платит потерпевшему вергельд или возмещение в суде.

Правонарушения первого типа являются по своей юридической природе уголовными преступлениями. Правонарушения второго типа можно отнести к категории деликта. Правонарушения третьего типа имеют смешанную природу – это деликт и преступление одновременно.

Знает ли Саксонское зеркало такую категорию преступных деяний, как государственные преступления? О каких категориях преступления идет речь в данном трактате?

При анализе норм Саксонского зеркала о преступлениях следует определить, выделяются ли здесь стадии совершения преступлений, формы соучастия в преступлении, формы вины и т.д.

Статьи 14 книги 2 и §3 статьи 84 книги 3 части I Саксонского зеркала говорят об убийстве в условиях необходимой обороны. При каких обстоятельствах такое убийство не наказывается смертной казнью? Какое наказание взамен смертной казни полагается тому, кто совершил убийство в условиях необходимой обороны?

Как в Саксонском зеркале отражен феодальный характер уголовного права? Проследите это на основании §2 статьи 84 книги 3 части I. Согласно ему, убийство ленником своего господина влечет за собой в качестве наказания за это деяние лишение жизни, чести и того имения, которое ленник-убийца имел от убитого. Такому же наказанию подвергался и господин в случае, если он убивал своего ленника. Какие имеются еще статьи, раскрывающие феодальный характер уголовного права? Как наказания влияют на сословную принадлежность преступника или потерпевшего?

ПЯТЫЙ ВОПРОС.

В нем отражены нормы, определяющие организацию суда и ход судебного процесса. Большинство их анализируется земским правом. Но и в разделе, посвященном ленному праву имеется глава, посвященная порядку судопроизводства.

В статье 1 книги 1 части I Саксонского зеркала говорится о двух основных видах суда – церковном суде и светском суде.

В §1 статьи 55 книги 1 части I Саксонского зеркала раскрывается особенность светской судебной власти: «Всякий светский суд имеет своим началом избрание. Поэтому судьей не может быть назначенный судья и никто иной, если он не был судьей по рождению или по своему лену». Если на должность судьи избирался на длительный срок человек, не имевший лена, граф или маркграф должен был наделить его леном. Об этом прямо говорится в §1 статьи 58 книги 1 части I.

Юридическая природа светского суда раскрывается и в статье 2 книги 1 части I Саксонского зеркала. Какие выводы о сущности судебной власти можно сделать из содержания указанной статьи?

Из материалов Саксонского зеркала видно, что суды в Германии строились на основе сословной иерархии. Раскройте, какие категории судов описываются в Саксонском зеркале? Определите подсудность и подведомственность судебных споров, рассмотрите порядок возбуждения судебного разбирательства.

Проанализируйте разграничения сферы юрисдикции церковного и светского судов (см. §1 статьи 87 книги 3 части I). Обратите внимание на то, что допускается повторное рассмотрение дела, уже рассмотренного в светском суде, в суде церковном или наоборот, хотя в Саксонском зеркале говорится о том, что никто не платит штраф дважды за одно и то же правонарушение. Однако, в случае, если правонарушитель нарушил мир, он платит за свое преступление отлучением от церкви и платит штраф и по решению светского суда и по постановлению суда церковного (см. §4, статьи 53 книги 1).

При анализе Саксонского зеркала, посвященных королевскому суду, особое внимание следует уделить §1 статьи 26, статье 33, §2 статьи 52 книги 3 части I. В чем заключаются зафиксированные в тексте Саксонского зеркала отличия королевского суда от других категорий судов?

Как образуется и действует, согласно нормам Саксонского зеркала, суд графа, суд маркграфа? Каковы рамки их юрисдикции?

Что представляет собой ленный суд, согласно нормам Саксонского зеркала? Какова его организация? Каков порядок рассмотрения дел в ленном суде, согласно нормам, изложенным в главе 2 части II Саксонского зеркала?

БИБЛИОГРАФИЯ.

А.Источники

1. Саксонское зеркало. Памятник, комментарии, исследования. (Отв.редактор В.М. Корецкий. М.1985).
2. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран: В 2 т. (Отв.редактор д.ю.н., профессор Н.А.Крашенинникова. т.1: Древний мир и Средние века. М.: Норма: ИНФРА – М., 2010).
3. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. Древность и Средние века (составитель – профессор В.А.Томсинов. М.: Изд-во «Зерцало», 2007).

-

Б. Литература

1. Томсинов В.А. История государства и права зарубежных стран (Древность и Средние века) Учебно-методическое пособие к семинарским занятиям. М., «Зерцало», 2000.

Семинар 9. Каролина - памятник уголовного и уголовно-процессуального права средневековой Германии (2 часа).

Уголовно-судебное уложение Священной Римской империи, известное также как уложение императора Карла V или Каролина, было принято в 1532 г. Оно стало самым известным сводом норм уголовного и уголовно-процессуального права Германии.

Изучение Каролины в курсе истории государства и права зарубежных стран ставит своей целью ознакомить студентов с основными институтами и нормами уголовного и уголовно-процессуального права Германии в этот период.

При рассмотрении Каролины на семинарском занятии рекомендуется обсудить следующие вопросы:

ПЛАН:

1. История создания Каролины. Общая характеристика этого правового документа. Источники. Структура.
2. Преступления и наказания.
3. Гражданский процесс по Каролине. Основные принципы и стадии инквизиционного процесса.

ПЕРВЫЙ ВОПРОС. Общую характеристику этого документа необходимо с изложением структуры Каролины, состоящей из 3-х частей:

1. Предисловия, где даётся повеление императора Карла V о необходимости принятия наставления о судопроизводстве по уголовным делам, соответствующего праву и справедливости и сохранения за курфюрстами, князьями, сословиями привилегий в соответствии с обычаями;
2. Положений уголовно-процессуального характера, рассматривающих следующие аспекты:
 - а) о судьях, судебных заседателях и судебных чиновниках;
 - б) о присяге судьи в уголовных делах;
 - в) об уликах, достаточных для применения допроса под пыткой;
 - г) о доказательствах, относящихся к отдельным видам преступлений, при наличии которых можно применять допрос под пыткой;
 - д) о том, как сознавшиеся на допросе под пыткой должны быть допрошены вне пытки и принуждения, о прочих обстоятельствах;
3. Положения уголовного права, состоящие из *Общей части*: статьи об умысле и неосторожности; обстоятельствах, исключаящих, смягчающих и отягчающих ответственность; покушении и соучастии, а также *Особенной части*, рассматривающей состав преступлений, виды наказаний.

При анализе первого вопроса необходимо обратить внимание на предисловие Карла V, где император сообщает, что правосудие во многих уголовных судах империи вершат люди, не имеющие профессиональной подготовки, не знающие имперского права. Студентам рекомендуется ответить на следующие вопросы: Каково было состояние источников права Германии в конце XV - начале XVI вв.? Почему возникла необходимость в издании этого документа? Как создавался проект Уголовно-судебного уложения?

При рассмотрении данных вопросов необходимо проанализировать содержание статьи 127 (CXXVII), в которой говорится о наказании зачинщиков народного бунта и статьи 128 (CXXVIII), в которой устанавливаются жёсткие наказания за бродяжничество.

Особо следует проанализировать, какое влияние оказала судебная практика на содержание Каролины. Каково отношение Каролины к действующим нормам обычного права? В этом Вам поможет изучение ст. 104 (CIV), 218 (CCXVIII) и др. Юридическую природу этого документа помогут выяснить статья 219 (CCXIX), а также ст. 105 (CV).

В тексте Каролины неоднократно упоминается словосочетание «Наше императорское право» (см. ст. 104 (CIV), 106 (CVI), 120 (CXX), 126 (CXXVI) и др.). Что означает данное понятие? В каком смысле употребляется оно в Каролине?

Содержание Каролины отражает тенденцию возрастания роли государственной власти в общественной жизни. В чём конкретно проявляется данная тенденция?

При анализе первого вопроса раскройте структуру содержания Каролины. Каков порядок рассмотрения правовых норм?

ВТОРОЙ ВОПРОС. При рассмотрении норм уголовного права в Каролине обратите внимание, что они тесно переплетались с уголовно-процессуальными нормами. Их можно проследить в статьях, которые посвящены изложению норм уголовного судопроизводства. Проанализируйте ст. 16 (XVI), 33 (XXXIII), 34 (XXXIV), 44 (XLIV), 48 (XLVIII), 52 (LII) и др. Виды наказаний и краткая их характеристика даются в статье 192 (CXCII) Каролины, излагающей заключительные части всего приговора.

Непосредственно преступлениям и наказаниям посвящены в Каролине статьи со 104 (CIV) по 180 (CLXXX). Каролина предусматривает довольно многочисленный круг преступлений:

1. Государственные (измена, мятеж, фальшивомонетничество, нарушение земского мира и др.);
2. Против религии (богохульство, колдовство и др.);
3. Против личности (убийство, отравление, клевета и др.);
4. Против собственности (кража, разбой, грабёж, поджог и др.);
5. Против нравственности (кровосмешение, двоежёнство, развратные действия и др.);
6. Преступление против порядка отправление правосудия (лжесвидетельство);

7. Преступления против порядка торговли (обмер, обвес и др.). При анализе норм уголовного права Каролины следует, прежде всего, выделить круг понятий, посредством которых описывается преступное деяние. Это понятия, раскрывающие различные виды соучастия в преступлении (оказание помощи до совершения преступления, в момент совершения преступления, после совершения преступления), различные стадии совершения преступления (законченное преступление, покушение на совершение преступления), формы виновности (умысел, неосторожность), обстоятельства, исключающие ответственность (необходимая оборона, крайняя необходимость), смягчающие вину обстоятельства (отсутствие умысла, малолетний возраст (до 14 лет), совершение преступления при выполнении служебного долга), а также отягчающие вину обстоятельства (характер ущерба, рецидив, совершение преступления против высших особ) и др.

Раскройте, что понимается под соучастием в преступлении в рассматриваемом уложении? Какие разновидности соучастия выделяются здесь?

Каролина даёт определение понятия покушения (см. ст. 178 (CLXXVIII)). В чём заключается суть этого определения?

Какие формы виновности выделяются в Каролине?

Обратите внимание на то, что в основу системы наказаний в Каролине положен принцип устрашения. Предусматривались: > Смертная казнь; > Членовредительство; > Позорящие наказания; > Членовредительские и телесные наказания; > Изгнание из страны; > Штраф как основное наказание и дополнительные (сопутствующие

тюремному заключению, терзание раскалёнными щипцами,

выставление у позорного столба, волочение к месту казни и др.) При рассмотрении видов преступлений и наказаний, описанных в тексте Каролины, следует обратить внимание, что характеристика начинается здесь с преступлений, направленных против религии. Однако, наибольшее число статей данного правового памятника посвящено таким преступлениям, как убийство и кража.

Какие категории убийства различает Каролина?

Какие разновидности кражи описываются в её тексте?

Что понимается в Каролине под таким преступлением, как измена? Какие категории измены здесь выделяются?

Обратите внимание на ст. 135 (CXXXV), в которой рассматривается наказание за самоубийство.

Ответьте на вопрос: В чём заключается цель наказания? Особо обратите внимание на жестокость наказаний. Какие причины обусловили это? Объяснение можно найти в итогах крестьянской войны в Германии, в сознании и нравах средневекового общества Западной Европы. Описанные в ней различные формы смертной казни и телесных наказаний, сопряженные с истязанием человеческой плоти, являлись широко распространёнными явлениями средневековой западноевропейской практики. С нашей точки зрения сегодня они кажутся чрезмерно жестокими, бесчеловечными, но в то время они такими не казались.

Какие факторы предписывает Каролина принимать во внимание при назначении наказания? Какие обстоятельства могут служить основанием для смягчения наказания или полного освобождения от

ответственности за совершение преступления?

Что понимается в Каролине под правомерной необходимой обороной? При каких условиях лицо, совершившее убийство в состоянии необходимой обороны, освобождается от наказания за него? Раскройте понятие крайней обороны.

Обратите внимание на то, что Каролина при определении вида и меры наказания учитывала:

а) усмотрение судьи;

б) мнение законоведов;

в) положение преступника в обществе.

ТРЕТИЙ ВОПРОС. Анализ данного вопроса необходимо начать с общей характеристики судебного процесса по Каролине:

1. Каролина сохраняет начала «обвинительного процесса», закрепляет в связи с обострением социально-классовой борьбы следственно-розыскной (инквизиционный процесс);

2. Отмечается доминирование формальной теории доказательств, презумпции виновности;

3. По Каролине принцип преследования дополнялся обвинением и наказанием от имени публичной власти; для получения признания или свидетельства широко применялись меры физического воздействия на подозреваемого, более 50 разновидностей пыток;

4. Рассмотрение дела велось тайно и в письменной форме. При рассмотрении данного вопроса следует, прежде всего, определить сущность инквизиционного процесса, показать его отличие от процесса обвинительного. Рассмотрите различные точки зрения по данному аспекту. Объясните, почему инквизиционный процесс стал господствующей формой рассмотрения уголовных дел в практике светских и церковных судов Германии, что нашло отражение и в Каролине.

Инквизиционному процессу посвящено большинство норм уголовно-процессуального права Каролины. Анализ содержания этих норм должен быть направлен, прежде всего, на выявление закреплённых в них основных принципов инквизиционного процесса.

Какие принципы лежат в основе инквизиционного процесса, закреплённого нормами Каролины? Обратите внимание на основные черты инквизиционного процесса:

> Уголовное преследование могло быть возбуждено не только потерпевшим, но и государственными органами (судом, прокурором), которые по собственной инициативе разыскивали преступника; > Господство системы формальных доказательств; > Пользование пытки для получения признания обвиняемого; > Отсутствие гласности при рассмотрении дела.

Рассматривая наиболее характерную черту обвинительного процесса - принцип состязательности сторон. Присутствует ли состязательность в инквизиционном процессе, описанном в Каролине? Обвинительному процессу свойственна гласность. Имеются ли элементы гласности в инквизиционном процессе?

Какова цель судебного процесса, согласно Каролине? Основными чертами обвинительного процесса являлись: > Возбуждение дел производилось по инициативе потерпевшего (истца); > Судоговорение проходило в форме спора между сторонами; > Равные процессуальные права сторон; > Публичность и устность судебного процесса; ^ Формализм судопроизводства. На основании документа рассмотрите стадии инквизиционного процесса: дознание, общее расследование и специальное расследование.

Первую стадию инквизиционного процесса составляет процедура предварительного общего расследования (дознание). Как она описана в Каролине? Из каких действий данная стадия состоит? Какова её цель? Какие обстоятельства являются, по нормам Каролины, основанием для возбуждения уголовного дела и начала предварительного общего расследования? Обратите внимание на задачи дознания:

1. Установление факта совершения преступления;
2. Выявление подозреваемого лица;
3. Тайный сбор судей информации о преступлении и подозреваемом, а также поводы для проведения дознания:

1. Явка с повинной;
2. Задержание преступника на месте совершения преступления;
3. Донос;
4. Порочащая общая молва.

Вторая стадия инквизиционного процесса - это общее расследование. Какие действия должны предприниматься на этой стадии уголовного процесса, согласно Каролине? В чём состоит назначение общего расследования?

Проанализируйте основные задачи общего расследования:

- а) предварительный краткий допрос обвиняемого об обстоятельствах дела;
- б) уточнение данных о преступлении;
- в) сбор «полных и доброкачественных доказательств, улики, подозрений».

Какие виды доказательств описывается в Каролине? Какие способы доказывания считаются допустимыми?

Одной из характерных черт инквизиционного процесса является пытка. Она описана в статьях 8(VШ), 9 (IX), 22 (XXII), 27 (XXVII), 29 (XXIX), 45 (XLV) - 47 (XLVП) и др. Какая роль отводится пытке в судебном процессе в Каролине? При каких условиях она применяется, согласно правилам данного уложения? Какое значение имеют сведения, полученные под пыткой?

Какое значение придаёт Каролина признанию обвиняемого в совершении преступления?

Третья стадия инквизиционного процесса - специальное расследование - выработка, составление и оглашение приговора. Ей специально посвящены в Каролине статьи с 92 (ХСП) по 99 (ХС1Х), со 181 (CLXXXI) по 199 (СХС1Х) и др.

Какие правила для указанной стадии процесса устанавливает Каролина?

Задачами специального расследования были: > Проведение подробного допроса обвиняемого и свидетелей; > Окончательный сбор и оценка доказательств, улик, подозрений; > Изобличение и осуждение обвиняемого на основании собственного

признания или свидетельства (ст. 22 (ХХII)); > Изобличение и осуждение сообщников обвиняемого; > Отыскание поводов для применения пытки в случае недостаточного

количества доказательств, улик, подозрений; > Оформление протоколов расследования.

Какие возможные варианты приговора указаны в уложении? Эта стадия завершается проведением судебного заседания, которое вырабатывает, составляет и оглашает приговор. Охарактеризуйте основные задачи судебного заседания:

а) ознакомление с протоколами расследования и составление по специальной формуле приговора (обвинительного, оправдательного, оставляющего под подозрением);

б) публичное оглашение приговора и приведение его в исполнение.

Обвинение было возможно и от лица государства судей. В таких случаях следствие велось по инициативе суда, и не было ограничено сроками. Свидетельские показания считались полными, если были даны не менее чем двумя свидетелями.

Обратите внимание на то, что, несмотря на то, содержание приговора предопределялось результатами, полученными в ходе расследования, она всё же носила самостоятельный характер, Каролина рассматривает ее как самостоятельную стадию судопроизводства (см. ст. 92 (ХСП)). Каролина допускает, что приговором может стать не только осуждение обвиняемого, но также полное оправдание его или же частичное, влекущее за собой просто оставление под подозрением. По Каролине приговор должен выноситься на основании мнения судей, норм уложения принципов справедливости и из конкретных обстоятельств дела. Особое внимание следует обратить на возможность подачи апелляции и пересмотра судебного решения.

Каролина обращает внимание судейского корпуса на возможность использования при рассмотрении дела советов знатоков права и в отдельных случаях выносить более гуманный приговор, ограничивает свободу судейского произвола. Обратите внимание на ст. 155 (CLV), 218 (ССХVШ).

Таким образом, в Каролине инквизиционный процесс ставится в определённые правовые рамки, ограничивается его возможность превращения в инструмент расправы над невинными людьми.

БИБЛИОГРАФИЯ.

А. Источники.

1. Каролина. Уголовно-судебное уложение Карла V / Перевод, предисловие и примечания проф. С.Я. Булатова. Алма-Ата, 1967.

2. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. Древность и Средние века / Составитель - проф. В.А. Томсинов. М.: Издательство «Зерцало», 2007. С. 325 - 343.

Б. Литература.

1. *Полянский Н.Н.* Основные формы построения уголовного процесса // Учёные записки Московского государственного университета. 1949. Вып. 145. С. 57-65.

2. *Томсинов В.А.* История государства и права зарубежных стран (Древность и Средние века). Учебно-методическое пособие для семинарских занятий. М.: ЗЕРЦАЛО. 2007.

3. *Чельцов-Бебутов М.А.* Курс уголовно-процессуального права. Спб.: 1995.

-

Семинар 10. Византийское право. Эклога – памятник византийского права (2 часа)

ПЛАН

1. История создания византийского права. Периодизация. Источники.
2. Вещное и обязательственное право.
3. Брачно-семейное и наследственное право.
4. Преступления и наказания.
5. Судебный процесс.
6. Византийское право на Руси.

ПЕРВЫЙ ВОПРОС. Византийское право – совокупность законодательных памятников, представлявших собой переработку римского права и норм обычного права. Наиболее значительным из них является «Эклога» - свод византийского права.

Уникальным памятником в средние века стала правовая система Византии, которая в этот период являлась синтезом культуры Запада и Востока, право которой характеризовалось высокой стабильностью, внутренней целостностью, а также способностью изменяться в соответствии с изменяющимися социально-экономическими и политическими условиями. Эти качества византийского права определялись рядом исторических факторов, среди которых особое значение имели три: 1) сильная центральная императорская власть; 2) римское правовое наследие; 3) византийская (православная, христианская) церковь.

Студенты должны проанализировать три периода развития византийского права. Первый период от Константина Великого до воцарения династии Исавров (до 717); второй период (717-867) – эпоха императоров иконоборцев; третий период (867 - 1453) открывается воцарением Македонской династии и заканчивается падением империи (1453).

Анализируя первый период студентам следует вспомнить кодификацию римского права, проведенную императором Юстинианом в период с 529 по 534 г., предшествующее законодательство римских императоров (императорские конституции с 117 до 534г., конституции Юстиниана с 534 до 618 г., когда были изданы 168 новых конституций (новеллы). В VI веке появляются сборники светского и канонического права.

На формирование византийского права значительное влияние оказали и правовые обычаи, особенно распространенные в восточных провинциях.

Свод Юстиниана из-за огромного объема был очень труден для применения в судебной практике. Положения Кодекса, Институций, Дигест и Новелл в кодификации Юстиниана требовали серьезной переработки, сокращения и упрощения, приспособления их к социально-политической обстановке после падения Западной римской империи и изменений в развитии Византии. Кроме того, свод Юстиниана был составлен на латыни, а официальным языком Византии был греческий язык.

Студентам следует обратить внимание на то, что основы римского права и правовой культуры не были подвергнуты коренным изменениям, использовались в византийском императорском законодательстве. В то же время императорское законодательство опиралось не только на римское право, но и на нормы обычного права и практику византийских юристов. Появилась необходимость в новой систематизации законодательства и переработки кодификации Юстиниана, которая оставалась не только важнейшим источником действующего права Византии, но и была фундаментом, на котором окончательно сформировалось византийское право.

На рубеже VII-VIII вв. постепенно оживляется законодательная деятельность византийских императоров.

В 726 г., т.е. во второй период истории византийского права по указанию императора-иконоборца Льва Исаврийского соправителя Константина–Копронима происходит переработка свода Юстиниана. Так появилась Эклога – официальный свод византийского права, который представлял собой «избранные законы» или переработку кодификации Юстиниана. Эклога использовалась юристами в качестве законодательного документа и учебного пособия для юристов почти 150 лет. На основе ее византийскими юристами были составлены Частная Эклога и Частная распространенная Эклога. К Эклоге примыкают Устав Земледельческий и Устав Воинский.

Эклога была составлена специальной комиссией по распоряжению императора Льва III. Студентам следует обратить внимание на предисловие Эклоги, где можно найти сведения по составу комиссии, источниках, использованных при составлении сборника. Этот свод был призван отразить изменения права, связанные с развитием феодальных отношений и моисеев закон.

Термин «Эклога» означает «извлечение». В ней использован предшествовавший правовой материал, который тщательно отбирался из документов, исправлялся, перерабатывался и дополнялся по содержанию и по формулировкам. Из всей кодификации Юстиниана все составители Эклоги отобрали лишь небольшую часть правового материала. На содержание Эклоги большое влияние оказала христианская религия и мораль. Студентам следует обратить внимание на подзаголовок «Эклоги».

Эклога представляет собой сокращенный, исправленный свод Юстиниана. Она состояла из 18 титулов, подразделявшихся на статьи, в которых содержались нормы гражданского, брачно-семейного, уголовного, процессуального и канонического права. Однако из-за краткости Эклоги многие нормы права не получили в ней своего отражения. Эклога использовалась не только в Византии, но и в славянских странах, в том числе и на Руси.

В отличие от громоздкого законодательства VI в., изложенного главным образом по латыни, Эклога была написана по-гречески, на языке, доступном для большинства населения Византии.

В ней регламентировались отдельные виды договоров: дарения, купли-продажи, займа, найма. Большое внимание отводилось преступлениям и наказаниям за них, вопросам процессуального права. Первые три титула трактуют об обручении, браке и приданом, IV – VI титулы – о наследовании по завещанию и закону, VII титул – опека и попечительство, VIII – об освобождении от рабства, о вольноотпущенных, IX–XIII титулы рассматривают отдельные виды договоров, XV – мировые сделки, XVI – лагерные пекулии, XVII – наказания за уголовные преступления, XVIII – разделы военной добычи. При рассмотрении этих вопросов законодатели следуют кодификации Юстиниана, но иногда вносят изменения в старые законы, особенно в законы, касающиеся семейно-брачного права.

В третий период развития права (867-1453) в результате преодоления иконоборческой ереси в 868 г. к власти в Византии пришла династия императоров (василевсов) – иконопочитателей. По инициативе императора Василия I Эклога в 868 г. была отменена. Это не означало, что нормы Эклоги утратили свою юридическую силу. Отвергнув Эклогу в целом, в период Македонской династии ее положения включались в официальные юридические сборники. Позднее текст Эклоги вошел в состав сборников византийского церковного права. После принятия христианства славянский вариант Эклоги был известен уже X в. Он вошел в состав Кормчей книги под названием «Леона, царя премудрого, и Константина верной царю главизны».

Одновременно с отменой Эклоги, написанной иконоборцами, иконочитатели составили свой вариант переработки Свода гражданского права Юстиниана, исключив из него устаревшие положения, разъяснив трудные юридические термины и переведя их на греческий язык. Результатом этих законодательных работ было издание в 879 г. Прохирона. Он служил в качестве учебного пособия, одновременно был обличен и силой закона.

После выявления причин, приведших к принятию Эклоги, необходимо проанализировать структуру этого документа, основные рассматриваемые вопросы.

Особое внимание необходимо обратить на приложения к Эклоге в виде Земледельческого, Военного, Морского и Моисеева законов. Нужно дать краткую характеристику каждому из них.

В конце 20-х гг. VIII в. был создан Земледельческий закон. Он представлял собой запись норм обычного славянского права с дополнением их нормами византийского законодательства. Земледельческий закон регулировал преимущественно сельскохозяйственную сферу правоотношений, регулирующих отношения крестьянской общины (ответственность преступника за кражу зерна, за потраву посевов и т.д.).

Важную роль имел Морской закон, который определял порядок фрахта судна и перевозки грузов морским путем. Военный закон регламентировал ответственность за преступления при прохождении воинской службы. Большое значение имел Моисеев закон. Он считался своеобразным нравственным кодексом в Восточной Римской империи. Он включал в себя морально-религиозные предписания и нормы, заимствованные из Ветхого Завета. Они рассматривались как юридические нормы, применяемые на практике. В тесной связи с религиозными преступлениями в Эклоге рассматриваются государственные

преступления. Так, всякое покушение на византийского императора воспринималось как покушение на посланника Бога на земле. Поэтому всякое покушение на него однозначно рассматривалось и как религиозное преступление (ст.3). Необходимо назвать и другие виды государственных преступлений, обозначив установленные за них наказания.

В Эклоге рассматривается целый ряд преступлений против личности. Этой категории преступных деяний посвящены ст. 42, 45-51 титула XVII Эклоги.

В духе христианских заповедей значительную группу в Эклоге образуют преступления против семьи и нравственности. К ним относятся не только так называемые содомские грехи: скотоложество (зоофилия), мужеложество (гомосексуализм), но и кровосмесительство, прелюбодеяние, двоеженство, изнасилование девушки и др. Эти преступления как наиболее дерзкое попрание христианской морали карались, как правило, смертной казнью или членовредительскими наказаниями.

В период с VI по XI вв. в Византии интенсивно составлялись номоканоны – сборники светского и канонического права, а в XII в. появляются комментарии к ним. По существу номоканоны были источниками церковного права. В византийское право в это время активно проникают воззрения христианской церкви. Номоканоны обладали высшей юридической силой, т.е. содержали нормы канонического права, а так же частные заимствования светского императорского права. Наибольшее значение имели номоканон «Схоластика» VI в. и номоканон VII в., переработанный патриархом Фотием в 883 г.

В Древней Руси были известны два номоканона в 50 и 14 титулов в славянском переводе. Первый из них, дошедший до Руси, принадлежащий Иоанну Схоластику (патриарху Константинопольскому) содержал каноны десяти соборов (четверых – вселенских и шести – поместных). Примерно в это же время составляются первые сборники императорских законов по делам церковным.

Содержащийся в Эклоге правовой материал отражался и в более поздних памятниках византийского права. Отдельные положения Эклоги, и прежде всего ее XVII титул были известны славянским народам: в сильно переработанном виде он вошел в состав Закона Судного и в Кормчие книги.

В третий период истории византийского права при Василии были опубликованы в 879 г. Эпаногога и «Прохирон» (под заглавием «Градского закона»). Они входили в состав «Кормчей книги» (« Леона царя премудрого и Константина главизны о совещании обручения и о брацах о иных различных вредах»).

«Прохирон» представлял собой краткое учебное пособие для судей. Он был облечен силой закона. «Прохирон» был более полным документом, чем Эклога и содержал в себе нормы Кодификации Юстиниана, законодательные новеллы, а также ряд положений Эклоги, преимущественно уголовное законодательство. «Прохирон» в последующие века стал важным источником права Византии и оставил заметный след в развитии права славянских государств.

В период между 884 и 886 гг. от имени Василия I и его сыновей – соправителей – Льва и Александра – была издана Эпаногога (переработанное повторение), воспроизводившей многие положения Прохирона и Эклоги. Новеллы в области публичного права о взаимоотношениях православной церкви и государства, точность формулировок снискали документу авторитет в Византии. Вместе с Номоканонем они входили в состав Кормчей книги.

В 888-889 гг. Лев Мудрый, сын Василия I, унаследовавший престол, издал Василики (Базилики), или «царские законы», явившиеся своеобразной энциклопедией византийского права. Они вобрали в себя 60 книг, разделенных на титулы и статьи. Этот свод византийского права явился последней официальной

систематизацией норм права Восточной Римской империи. В «Базилики» не вошли те положения из кодификации Юстиниана, которые, по мнению составителей, не имели практического значения. Из кодекса и Новелл Юстиниана был исключен также ряд конституций, которые были пересмотрены последующим законодательством.

Каждый титул Василик (Басилик) начинался с фрагмента текста одного из римских юристов, цитируемых в Дигестах, затем следовали соответствующие дополнения из Кодекса, институций и Новелл, даваемых в греческом переводе и комментариев византийских юристов VI в. (Феофила, Дорофея и др.). Большая часть Василик была посвящена вопросам частного права, правовому положению лиц: кн. 46 – о статусе свободных людей; кн. 48 – о рабах; кн. 55 – о крестьянах; кн. 45 – о наследованном праве. К сожалению, Василики не дошли до нас в полном виде (36 книг дошли в более полном виде, 7 с пропусками, а из 17 остальных сохранились только отрывки), а ряд книг (в том числе кн.50 – о праве собственности и владении) сохранились лишь в отрывках.

В X веке после Василик появляются частные нормативные источники права Византии, которые широко использовали законодательные акты императоров – новеллы и хрисовулы (императорские грамоты), издававшиеся императорами и предоставляющие привилегии отдельным лицам либо монастырям. Некоторые из них содержат в себе положения права, светского и церковного. Так, например, новеллами Льва Мудрого разрешалось государственным чиновникам бесконтрольно приобретать земли в подведомственных им округах, снимался запрет о взимании процентов и т.п.

Заметное влияние на развитие поздневизантийского права оказали и некоторые частные юридические сборники. Получила известность Книга Эпарха, изданная в X веке и содержащая сведения о ремесленно-торговом укладе византийских городов.

Важным источником было Шестикнижие Константина Арменопула, изданное около 1354г., которое являлось частным сборником норм гражданского и уголовного права. На Руси были известны и другие византийские сборники: «Закон Судный людем» (около 845-856гг); Книги законные (XII в.) – компиляции частных лиц.

Студентам на семинарском занятии нужно проанализировать основные источники византийского права, раскрыть влияние и связь византийского права с российским законодательством.

ВТОРОЙ ВОПРОС. Вещное и обязательственное право.

Вопросы вещного и обязательственного права в византийском законодательстве представлены значительно скуднее, чем в законодательстве Юстиниана. Так, Эклога стоит на позициях постклассического римского права. Это отразилось на ее нормах о договорах купли-продажи, займа, личного и имущественного найма, товарищества, хранения, дарения и др. Однако эти материалы изложены очень кратко. Определенный отход от законодательства Юстиниана проявился, прежде всего, в более формализованном порядке заключения договоров, преобладании письменной формы. Договоры заключались в письменной форме, при участии 5-7 свидетелей. Новелла Льва Мудрого говорила о том, что всякий договор должен быть снабжен условием о неустойке.

Студентам необходимо проанализировать основные виды договоров, содержащиеся в титулах IX-XI и XIII Эклоги, сравнив их с соответствующими статьями Институции Гая и Дигест Юстиниана.

Большое внимание в Эклоге уделяется договору купли-продажи. При анализе норм Эклоги, регулирующих данный договор (см. титул IX), необходимо сравнить их с нормами Дигест Юстиниана. Проанализируйте, в чем проявляются отступление Эклоги от норм Кодификации Юстиниана в вопросах регулирования договора купли-продажи? Титул X Эклоги рассматривает договор займа. Какой порядок взыскания долга установлен в этом титуле?

К сожалению, нормы, регулирующие вещные, имущественные отношения раскрыты неполно. Исключение составляет институт владения. Владение (законное и незаконное) рассмотрено в правовых документах более обстоятельно, чем институт собственности.

В то же время широко ограждались законом право того, кто владел чужим имуществом. Так «Базилики» (L.3.6) предусматривали, что представители власти не имеют права изгнать незаконного владельца в случае отсутствия его лично. И даже имущество, захваченное силой, находилось под защитой закона до тех пор, пока не возбуждалось дело по иску об изъятии незаконного владения и не выносилось решение о передаче его законному собственнику.

Вещные права регулировались Земледельческим законом, а также Прохионом, Новеллами Льва Шестого и другими правовыми документами. Однако в Земледельческом законе принцип частной собственности был раскрыт значительно слабее, чем в римском праве. Закон допускал возможность собственности на деревья, растущие на чужом участке. В IX–X вв. появилось феодальное условное владение за военную службу – прония. Первоначально оно давалось на определенный срок, чаще всего пожизненно. Позднее оно перешло в наследственную собственность. Крестьяне, жившие на этой земле, должны были платить оброк и нести барщину.

Характерной особенностью имущественных отношений в Византии являлось сохранение общественных форм собственности. Студентам необходимо проанализировать ст. 81,82 Земледельческого закона. Об общинных порядках наиболее убедительно свидетельствует ст.8, предусматривающая распределение земельных участков по жребию. Большое значение придается также аренде земли и виноградников: в Земледельческом законе особо оговариваются интересы государственной казны, взимающей с владельцев земельных участков подати, а также чрезвычайные налоги (ст. 18-19). Вместе с тем собственность на землю по своей форме могла быть не только общественной, но и индивидуальной (частной), возникающей, например, в случае деления земель села.

Все жители империи были обложены податной податью. Наряду с ней получила развитие поземельная подать, по которой устанавливались различные натуральные повинности. Вся земля, занятая пашнями, лугами, виноградными и оливковыми садами, была разделена на податные участки; в состав одного участка могли входить земли, принадлежавшие различным собственникам. Каждый такой участок рассматривался как единое целое, ответственное за внесение податей и выполнение натуральных повинностей. Если это были земли мелких собственников, то они были связаны круговой порукой, образовывали общину, которая имела своего старосту и вносила подати непосредственно в казну. Ответственность за взнос податей и отправление повинностей земледельцами, находящимися на земле крупных собственников (владения которых обычно выделялись в самостоятельные податные участки), возлагалась на землевладельцев.

Непосильная тяжесть податей заставляла сельское население покидать насиженные земли, которые оставались невозделанными. Крупные собственники, не получая никаких доходов также бросали свои владения. В результате государственная казна пустела. При Константине Великом были созданы институты приписки или принудительного присвоения и предпочтительной покупки.

Институт приписки заключался в том, что земля, ставшая бездоходной и в податном отношении неплатежеспособной, принудительным путем приписывалась к доходной земле другого собственника и передавалась ему в собственность с возложением обязанностей вносить за нее подати и повинности.

Позднее для взимания податей стала применяться откупная система, приписка перестала употребляться. Земли крупных землевладельцев обрабатывались мелкими арендаторами. При Константине Великом был запрещен переход от одного землевладельца к другому. Так создавалось крепостное право, или колонат, по которому арендаторы оказались привязанными к земле. В Византии оставалась небольшая часть землевладельцев – мелких собственников, которые оставаясь лично свободными, организовывались в общины. К ним были близки семейные общины славян, которые с первой половины VII века массами оседали на землях Византийской империи.

По Базеликам крестьяне были разделены на две категории: на свободных, на податных крестьян и на крестьян зависимых парики (крепостные). В крепостные превращались даже вольные крестьяне-общинники, которые добровольно переходили под покровительство влиятельных людей.

В XI-XV вв. в Византии возник феодальный институт – прония (от греч. – попечение) – пожизненное (иногда наследственное) императорское пожалование светскому лицу или монастырю в награду за службу права сбора налогов с определенной территории с правом управления этой территорией. Наибольшее развитие прония получила во второй половине XII в., когда земельные владения давались на условиях несения преимущественно военной службы. Со временем прония превратилась в наследственное владение. Это сближало ее с бенефицием.

Многочисленные статьи Земледельческого закона устанавливают ответственность за кражу чужого скота, сельскохозяйственного инвентаря, за порубку чужого леса и т.п. В большинстве случаев кража или порча чужого имущества влекли за собой имущественные санкции, которые имели своей целью, прежде всего, возмещение причиненного вреда, но в тех случаях, когда ущерб был особо значителен и тем самым угрожал развивающимся частнособственническим порядкам, весьма широко применялись также членовредительные наказания (отсечение руки у вора, поджигателя чужого гумна и т.п.) и даже смертная казнь (за сожжение из мести чужого сарая, за большинство краж, совершенных рабами).

Неразвитый характер частной собственности обуславливал существование в византийской системе права института владения.

Новеллами Льва VI было предусмотрено предоставление во владение отдельным гражданам участков земли на морском побережье для установления сетей рыбаками. Рыболовство имело для Византии большое экономическое значение и побережье вблизи Константинополя, где хорошо шла ловля рыбы, участок передавался не в собственность, а лишь во владение, причем владение целевое. 103 Новелла Льва VI « О том, чтобы приморские владения объединить в общество для установления причалов», провозглашая любую недвижимость принадлежащей государству, византийские басилевсы присвоили право конфисковать любой земельный надел на праве владения без суда и следствия. Басилевс распоряжался землей и налогами свободно - он мог пожаловать частному лицу или монастырю как саму землю, так и право взимать налоги и другие права.

Таким образом, отношения собственности на землю в Византии регулировались Земледельческим законом, а имущественные правоотношения между горожанами регламентировались «Базеликами».

Свое дальнейшее развитие в Эклоге находит такой специфический институт греческого и постклассического вещного права, как эмфитевзис. В Эклоге встречается как «ограниченный», так и «вечный» эмфитевзис. Лицо (эмфитевт), получившее эмфитевзис, как правило, землю, обязано было

уплачивать собственнику ежегодный взнос. Если он в течение трех лет не вносил обусловленную плату, то мог быть лишен предоставленной ему недвижимости.

ТРЕТИЙ ВОПРОС. Брачно-семейное и наследственное право.

Значительное число статей Эклоги посвящено вопросам брачно-семейного и наследственного права. И это не случайно христианство, ставшее государственной религией с 337 г., принесло с собой качественно новое понимание брака как союза нерасторжимого и освященного Богом. Именно в Эклоге христианский брак получает подробную правовую регламентацию.

Студентам на семинарском занятии необходимо сравнить институты брачно-семейного права Византии с институтами брачно-семейного права в Кодификации Юстиниана.

Законодательство Юстиниана признавало конкубинат и давало возможность детям от этой формы сожителства получить законные права; оно допускало развод с правом вступления в новые браки, ограничивая число поводов к нему.

Эклога не признает конкубинат, запрещает всякие внебрачные отношения под страхом телесных и имущественных наказаний, запрещает развод по взаимному согласию и провозглашает принцип нерасторжимости брака; ограничивает основания для развода. Лев Мудрый предписал заключать браки только после церковного благословения (около 893 г.). Император Алексей Комнин распространил это предписание на рабов и крепостных (1095 г.). Эклога ввела неизвестный ранее византийскому праву институт обручения (с 7 лет). Брачный возраст был установлен в 15 лет для мужчин и 13 лет для женщин.

Много нового было внесено в наследственное право и в личные и имущественные отношения супругов, детей и родителей.

Нормы брачно-семейного права содержатся в I-III титулах Эклоги.

Прежде все студенты должны рассмотреть условия и порядок заключения брака. Нововведением Эклоги стало закрепление в ней института обручения, представляющего собой формальный двусторонний договор между семьями жениха и невесты. Имеет ли оно юридическую силу? Какова юридическая природа брачного договора? Какие формы брака предусматривает Эклога?

При анализе этого вопроса студентам необходимо обратить особое внимание на основания развода. Ответьте на вопрос: как христианская религия влияет на византийское право, регулирующее основания развода?

Эклога закрепляет различные способы заключения брака. Как правило, брак заключался в письменной форме при свидетелях, о чем свидетельствуют ст.1,4 титула II. Несмотря на то, что Эклога запрещает различные формы половой распущенности (титул XV, ст.19–23), она предусматривает возможность возникновения правовых последствий и при фактическом браке. В этом состоит существенное отличие брачно-семейного права по Эклоге от более позднего византийского права, допускающего брак лишь с благословения церкви (хотя и в самой Эклоге подобным фактический брак, очень похожий на конкубинат по римскому праву, рассматривается скорее как исключение из правил, нежели как норма, на что прямо указывает содержание ст.9 титула II).

Студент должен перечислить основные условия действительности брака: достижение брачного возраста, отсутствие кровного родства и др., сравнить при этом положения титула II Эклоги с соответствующими предписаниями римского права.

Эклога рассматривает брак отчасти и как договор, поэтому здесь подробно регламентируются имущественные отношения между супругами. При этом главное внимание законодателя уделяется институтам приданого и предбрачного дара (титул II, ст.4–8, II).

В соответствии с христианством происходит выравнивание правового режима имущества супругов: так, например, приданое и брачный дар, полученный женою, рассматривались не как собственность мужа, а как имущество, переданное ему в управление, при наследовании по завещанию устанавливалась обязательная доля детей (не менее 1/3 части наследства), определялись 7 разрядов наследников, к которым последовательно переходило имущество умершего при отсутствии завещания.

Особенностью брачно-семейного права в Эклоге является резкое ограничение оснований к разводу, хотя в целом они допускают развод – несмотря на то, что, с точки зрения христианства, брак нерасторжим. Студентам надлежит не только перечислить все те случаи, при которых возможно расторжение брака как по инициативе мужа, так и по инициативе жены, содержащиеся в ст. 14–15 титула II Эклоги, но и сравнить их с соответствующими положениями римского права.

ЧЕТВЕРТЫЙ ВОПРОС. Преступления и наказания.

Нормы уголовного права находят отражение в «Кормчей книге» 1650 г., изданной патриархом Иосифом, в компиляции второй «Избрания от закона Богом данного израильтянином Моисеем (Моисеем)», которая начинается с призыва к справедливому суду и соблюдению основных заповедей христианства. Исходя из принципа правосудия, в ней рассматриваются некоторые нормы уголовного права. Их можно разделить на три группы:

1. Нормы, регулирующие отношения между родителями и детьми. Так, за избиение отца или матери, или злословия по отношению к ним предусматривается смертная казнь. В Библейском Левите данная норма выражена следующим образом: «Кто будет злословить отца своего или мать свою, тот да будет предан смерти; отца своего и мать свою он злословил: кровь его на нем». (Цитирую по статье : В.А. Глухов. Становление церковной юрисдикции в Киевской Руси X–XI веков// Российская юстиция. 2006, №3, с.56)

2. Нормы, направленные на охрану личности и имущества, предусматривающие такие деяния как: убийство человека – как вольное, так и невольное (при этом предусматривающие ситуации убийства не родившегося ребенка, находящегося в утробе женщины, в результате полученных ею побоев и убийство господином раба). Кража человека с последующей продажей. Удары, причиненные в драке различными предметами. (см. там же: Глухов В.А. Указ соч. с.56)

3. Нормы, предусматривающие наказание за различные виды прелюбодеяния. Этим нарушениям уделяется большая часть второй книги Моисея, особенно глава 25 Исхода – «О растливших девицу» (данное преступление карается забрасывание обоих камнями до смерти, в случае установления факта насилия со стороны мужчины, наказание смертью только его). В третьей книге Моисея анализируется выборочные нормы из Исхода и Левита, содержащихся в Ветхом Завете. Там в главе 26 «О прелюбодеяниях» говорится, что если мужчина прелюбодействует с замужней женщиной, или с женой ближнего своего, то предусматривается смерть для обоих. В главе 29 за блуд жены со скотом полагалась

убить жену и скотину. Глава 31 за совершение греха с мачехой предусматривала смерть для обоих. Такое же наказание в главе 35 грозило за сожительство со снохой. По главе 37 за связь с дочерью и матерью сжигали всех троих. За связь с родственницей назначалась смерть. В главе 43 смерть назначалась за связь мужчины с мужчиной и женщины с женщиной (см.: Глухов В.А. Указ соч. с.56).

Вопросам преступлений и наказаний посвящен XVII титул «Эклоги». Это один из наиболее ярких ее разделов, отражающий основные тенденции развития уголовного права в Византии. Недаром именно XVII титул «Эклоги» был использован при составлении «Закона Судного людем». Студентам следует проанализировать, какие виды преступлений и наказаний рассматриваются в XVII титуле «Эклоги». Какие обстоятельства принимаются здесь за внимание при назначении наказания?

Отличительной чертой византийского уголовного права является жесткость наказаний. Значительный круг преступлений в «Эклоге» предусматривает смертную казнь, ее квалифицированные виды, или членовредительские наказания (отсечение рук, отрезание языка). Это объясняется, с одной стороны, сложной внутривластной обстановкой в Византии в VIII веке, связанной с борьбой императоров – иконоборцев Льва III и Константина V за усиление своей власти. С другой стороны, формирование системы членовредительских наказаний в уголовном праве Византии во многом происходило под влиянием обычного права восточных провинций государства. «Эклога» сохранила лишь простой вид смертной казни (обезглавливание). Она почти не знала конфискацию имущества. Членовредительские наказания были введены вместо смертной казни. Возникли и более мягкие наказания (денежные штрафы).

Студентам необходимо обратить внимание на то, какое влияние оказала христианская религия на нормы уголовного права. В чем конкретно проявляется это влияние? Особо обратите внимание на то, что еще при Константине Великом появились преступления против веры и церкви. Так, в «Эклоге» признавалась наказуемой лжеприсяга. Говоря о классификации преступлений, следует отметить, что на первом месте в «Эклоге» стоят именно преступления против религии и церкви, что также объясняется влиянием христианства. Круг их довольно обширен; о них говорится в частности в статьях 2,6,15,23,25,26,42-44 и др. К наиболее тяжким преступлениям против религии относятся колдовство и знахарство, а также ересь (ст. 52). При назначении наказания за преступления против веры нередко применяется принцип символического талиона. Это также отличает «Эклогу» от законодательства Юстиниана.

О влиянии христианской морали свидетельствует ряд норм «Эклоги»: в ней нет прямой зависимости назначения наказания в зависимости от сословного статуса преступника, хотя этот принцип проводится не всегда последовательно (см. ст. 11,12,22,29,49 титула XVII «Эклоги»).

В «Эклоге» можно выделить отдельные институты «общей части». Так, в ней различаются умысел и неосторожность. Среди обстоятельств, смягчающих ответственность выделяется возраст преступника, однократность совершения преступления. «Эклоге» известен институт соучастия. Принципы общей части уголовного права содержатся главным образом в статьях 11,24,38,41,45,48.

Нормы уголовного права известны в «Законе судном людем» царя Константина Великого широко применявшегося в славянских землях. Так, глава 4 грозит семилетним постом женатому мужчине, вступившему в связь с рабыней. Рабыня подлежала продаже в другую землю, а вырученные деньги раздавались нищим. Глава 6 предусматривала отрезание носа за связь с монахиней по светскому праву и 15-летний пост по церковному закону. Такое же наказание полагалось за женитьбу на куме (гл.7) и за связь с крестной дочерью (гл. 8). За лишение девственности по гл.4 предпочиталось два решения: в случае любви и согласия родителей дело могло ограничиваться свадьбой или виновный должен был выделить за срам девице литр золота (72 злотника), а если беден он, то ему грозил 7-летний пост. В главе 10 за изнасилование девственницы предусматривалась возможность мести, а в случае отсутствия

мстителю виновный подлежал продаже, а его имущество переходило к потерпевшей. Если изнасилованной было меньше 20- лет, то обидчик продавался, а имущество передавалось потерпевшей.

Обрезание носа грозило изнасиловавшему нареченную девицу. Двоеженец, расставшийся с одной из жен, подлежал битью и посту на 7 лет (гл.14).

В «Законе Судном людем» рассматриваются и другие уголовные преступления и наказания за них: кража на войне оружия, или коня (гл.25); сволочение мертвеца в гробу (гл.28); проникновение в алтарь днем или ночью и кража, совершенная там (гл. 24); хищение с целью продажи или порабощения свободного человека (гл.30).

Широко представлены нормы уголовного права в «Законе градском», помещенном в Кормчей книге 1650 г. В главе 14 предусматривается наказание в виде отсечение головы или конфискации имущества и заточение за скопление (кастрирование) как себя, так и другого человека. Глава 2 осуждала церковных воров за сдачу церковных сосудов под залог или на продажу. При этом наказание дифференцировалось на легкое или тяжкое в зависимости от классифицирующих признаков хищения: греха, времени совершения, возраста и пола.

Каноническое право не учитывало социальное положение преступника. Для закона не важно, кто вор - смерд или боярин. В «Эклоге» проводится принцип равенства всех перед судом, независимо от имущественного положения. Преступник может быть подвергнут или преданию зверям (на растерзание), либо сожжению на костре, либо повешению, либо ссылке на золотодобывающие рудники. Однако учитывается, в какое время совершено хищение: ночного церковного вора – отдают зверям, либо сжигают, а дневного отправляют в заточение на золотые рудники.

В главе 27 рассматриваются два вида кражи – явленная и не явленная (т.е. законченная и незаконченная). Явленной считается кража, когда вор об украденном не донесет или, согласно обычаю, украденное не положит в людном (т.е. в общественном) месте. Наказание явленному вору вчетверо выше цены украденного, неявленного вора вдвое больше цены украденного. В этой же главе рассматривается кража во время пожара или затопления корабля. Данный состав предусматривает срок давности совершения преступления, если вор будет уличен в течение года, то возвращает вчетверо больше тому, у кого украл. По истечению года возвращает только краденное или его цену.

Глава 38 предусматривает уголовное наказание за могильные кражи. Если это преступление совершено с оружием – отсечение головы, а без наличия оружия – ссылки на золотые рудники. Глава 39 предусматривает отсечение головы тому, кто насильно берет в жены монахиню. В этой главе содержится 87 статей различной уголовно-правовой направленности. Значительное количество из них составляют уголовно-наказуемые преступления, связанные с межполовыми отношениями – прелюбодеяние. Они рассмотрены в 23 статьях (главах). Все участники добровольной связи независимо от пола и социального положения подвергаются жестоким наказаниям (сожжение на костре, казнь мечом, урезание носа, избивание). Однако муж, заставший прелюбодеяние со своей женой и убивший его, не был виновен как убийца.

Вторую группу преступлений составляют преступления, связанные с церковью и религиозным культом, включая церковные кражи и манихейство: колдовство, совершение языческих обрядов, отступление от веры, могильные кражи и перезахоронения по языческим обрядам, изготовление и использование колдовских «зелий», церковные кражи.

Третью группу преступлений составляют убийства, которые дифференцируются в зависимости от социального положения убийцы: свободный человек или раб (уголовной ответственности подлежали не

только рабы, совершившие убийство своего господина, но и не оказавшие ему помощи при убийстве – гл. 37, но одновременно закон защищает и рабов от произвола владельца гл. 86), возраста убитого – гл.11, состояние родства с убитым – гл. 35, обстоятельств, орудий и законченности преступления, т.е. убийства (гл. 83,84,85,87). Закон предусматривает ответственность за подстрекательство к убийству – гл.8. При этом закон предусматривает обстоятельства, исключающие наступление уголовной ответственности: 1) возраст и невменяемость – гл.81, гл. 80; 2) Ложное обвинение отцом кого-либо в убийстве его ребенка – гл. 82; 3) убийство в целях самообороны – гл.39; 4) убийство ночного вора – гл.3. (см. Глухов В.А. Указ.соч.с.57).

Четвертую группу составляют статьи, рассматривающие различные виды имущественного ущерба, включая и пожары.

Пятую группу преступлений (гл. 54-56) составляют кражи, в том числе совершенные и рабами. При этом наказание свободного человека за первую кражу – возврат украденного в двойном размере, за повторную – побои, за третью – отсечение рук (гл.54).

Шестую группу составляют воинские преступления, включающие подстрекательство к войне, предательство, дезертирство, раскрытие врагом секретов устройства оружия, коней, ослов и т.д. 15 и 16 глава предусматривают ответственность за разбои.

Отдельными статьями рассматриваются: 1) клевета и лжесвидетельство – гл. 14, 41, 46, 47; 2) продажа свободного человека – гл.5; 3) измена или подготовка мятежа (гл. 6,10), обучение варваров строить корабли – гл.38

Элементы норм уголовного и процессуального права содержатся в компиляции Кормчей - «Леона царя премудрого и Константина главизны о совещании обручения...».

Изложенные в Кормчих книгах канонические уголовно-правовые нормы, церковные уставы Владимира и Ярослава распространялись на все население Киевской Руси. Это, во-первых, преступления теологической направленности, связанные с церковью и религиозным культом: колдовство, церковные и кладбищенские кражи, манихейство, отказ от веры. Во-вторых, нарушения установленных правил отношения полов – нормы, предусматривающие наказания за различные виды прелюбодеяний и блуда, незаконные браки и изнасилования. В-третьих, нормы, регулирующие отношения между родителями и детьми. В-четвертых, воинские преступления, включающие подстрекательство к войне, предательство, дезертирство, раскрытия врагам секретов устройства оружия, кражу оружия, коней, ослов и т.д. В-пятых, преступления против личности - клевета, продажа свободного человека и, близкая к ней, кража человека с последующей продажей. К этому виду можно отнести и скопление. В-шестых, государственные преступления, измена или подготовка мятежа.

В то же время каноническое уголовное право конкретизирует и расширяет содержание уголовно-правовых норм, имеющих в древнерусском праве: убийства, причинения телесных повреждений и преступления имущественной направленности, включая поджоги.

-

ПЯТЫЙ ВОПРОС. Основные черты судебного процесса.

Большое внимание в византийском праве уделяется вопросу о развитии судебного процесса. В книге первой Кормчей (Номоканон) патриарха Иосифа рассматриваются некоторые аспекты уголовного процесса. Так, шестая заповедь седьмой главы I предусматривает в дни религиозных праздников

(за семь дней до и после пасхи, за день до Рождества) не подвергать суду. Третья заповедь четвертой грани говорит о том, что никто не затворится в темнице и не арестовывается в дни Пасхи, за исключением прелюбодеев и блудников, кладбищенских воров, отравителей, убийц и мучителей. Другие правонарушители в этот период подлежали помилованию (см. Глухов В.А. Указ соч. С.56).

Большая роль в судебном процессе отводилась судебному персоналу – номикам, табулляриям и другим, которые занимались оформлением судебной документации. В письменную форму облекался не только приговор, но и прошение истца, а также возражение ответчика. При рассмотрении дела судьи также отдавали предпочтение письменным доказательствам.

В «Эклоге» существует специальный раздел, посвященный организации суда и судебного процесса. При ответе на данный вопрос нужно, прежде всего, проанализировать Пролог, где говорится о необходимости совершенствования судебной системы. Значительного внимания заслуживает также титул XIV «О свидетелях, достойных доверия и о неприемлемых». Отдельные процессуальные положения встречаются в титулах V (ст.8), XVII (ст.3) и др.

Процесс носил существенно–инквизиционный характер. Процессуальные действия от начала до конца велись государственными чиновниками различного уровня. Допускалось обжалование решения судебного чиновника. Решения императора обжалованию не подлежали. Устранялось публичность при судопроизводстве. Вводится тайное судопроизводство. Закрепляется письменное судопроизводство на всех этапах процесса. В обязательном порядке стороны приводились к присяге. Устанавливались судебные пошлины для сторон. Судебное решение приводилось в исполнение государственными органами.

Основаниями для возбуждения дела были: 1) письменная жалоба (иск) заявителя (истца); 2) по тяжким уголовным преступлениям – решение судебного чиновника.

Основными этапами судебного процесса были: 1) ознакомление государственного чиновника с жалобой (иском), возбуждение дела; 2) назначение срока судебного заседания, письменное оповещение сторон, получение от ответчика письменных возражений против иска; 3) проведение судебным чиновником судебного разбирательства: а) приведение к присяге, заслушивание свидетелей, допрос сторон, очные ставки, исследования вещественных доказательств; б) при некомпетентности чиновника дело передавалось в вышестоящую инстанцию. 4) вынесение решения (приговора) в письменной форме, оглашение приговора; 5) обжалование решения (приговора) судебного чиновника, возможная передача материалов по делу в вышестоящую апелляционную инстанцию; 6) исполнение судебного решения (приговора).

-

ШЕСТОЙ ВОПРОС. Византийское право на Руси.

Отдельные аспекты византийского права можно проанализировать на основании договоров Руси с греками (Византией). В них можно найти выборки отдельных норм византийского права – уголовного, уголовно-процессуального, гражданского, международного. Студентам на семинарском занятии следует проанализировать ст.2,3,4,5,12 договора Олега с греками(911г.), относящиеся к уголовному праву, а также гражданское законодательство, особенно в области владения имуществом (ст.2), имущественных отношений между мужем и женой, наследственном праве (ст.11). Отдельные аспекты византийского права отражены в договоре Игоря с греками (945г.).

С принятием Киевской Руси в качестве государственной религии православного направления христианства, наряду с действующим обычным правом и княжеско-общинной юрисдикцией в древнерусском государстве получает развитие православно-каноническое право и учреждается церковная юрисдикция. Церковь была включена в структуру древнерусского государства, ей были предоставлены судебные полномочия. Она получила право судить церковно-зависимое население за все без исключения нарушения, проступки и преступления, а также судить свободное население за действия, которые не находили отражение в нормах обычного права. На нарушения, подлежащие церковному суду и определение наказаний за них был направлен церковный устав Ярослава. Однако церковные уставы первых русских князей содержали только общие положения о нарушениях и вызывали необходимость появления нормативно-правового законодательства. Оно реципируется Киевской Русью из Византии и Болгарии и находит отражение в Древнерусском государстве в Кормчих книгах.

Древнейшими Кормчими являются Новгородская Кормчая 1280, Варсонофьевская и Устюжская, которые составляют Древнейший извод или Извод древнейших Кормчих.

Все эти документы после принятия христианства использовались на Руси.

Известны три основные концепции, определявшие степень влияния римского права и права Византии на развитие русского права. Это, во-первых, концепция самостоятельного развития российского права независимо от римского права (С.А. Муромцев, Ф. Леонтович); во-вторых, концепция полного заимствования российским правом римского права (К.Д. Кавелин); в-третьих, концепция частичного заимствования российским правом отдельных римских институтов и понятий (А.М.Гуляев).

Исследователи выделяют два этапа воздействия римского права на законодательство Руси: первый, начиная с X века, когда римское право оказывало воздействие на право России опосредовано через византийское законодательство; второй, начиная с XVIII века, когда воздействие римского права осуществлялось через западноевропейское законодательство (Кодекс Наполеона, Германское гражданское Уложение).

Первое знакомство русских с византийским правом предшествовало принятию христианства. Студенты должны вспомнить материалы договоров Руси с греками, регулировавшие отношения русских и греков. На Руси были известны в славянском переводе оба Номоканона: в 50 титулов и Номоканон в 14 титулов. Первый Номоканон был переведен на славянский язык еще до крещения Руси, в период обращения в христианство болгар. Номоканон в 14 титулов в его древнейшей редакции был переведен на Русь, вероятно при Ярославе Мудром. Одновременно с Номоканонами в Россию проникли и другие памятники византийского законодательства (Эклога, под названием «Главы премудрых и верных царей Леона и Константина» и Прохирон, под названием «Градского закона, которые входили в состав древних сборников, известных под названием «Закон судный людем», составленные частным лицом в Болгарии, вероятно, до конца IX века. «Закон судный людем» дополнял «Русскую Правду». Источниками для составления Судного Закона были правила Василия Великого, Кодексов Феодосия и Юстиниана, Базилики или царские книги, Прохирон, законы Моисея и др. Он состоял из 32 глав. Студентам на семинаре следует подробно рассмотреть содержание этого документа и проанализировать его влияние на российское законодательство.

Через сербскую Кормчую к нам перешли «Закон Моисеев», некоторые церковные новеллы Алексея Комнина и полный перевод Прохирона. Источником нашего церковного права стал Номоканон, который с 1639 г. печатался при большом Требнике. Впервые этот сборник был напечатан в Киеве в 1620 году под названием: «Номоканон или законное правило». В 1650 году была впервые напечатана в нескольких экземплярах Кормчая под руководством московского патриарха Иосифа.

Она включала в себя пять компиляций различных зарубежных правовых источников, в том числе уголовно-правовой и уголовно-процессуальной направленности. Первая - «От различных титулов, сказанных гранями Юстиниана царя новых заповедей» - собрание древнеримских правовых норм. В ней рассматриваются основания расторжения брака, положения религиозного культа, численность и состав служителей Константинопольской церкви, права и обязанности священнослужителей, в том числе и права наследования их имений, разделы, затрагивающие преступления и наказания.

Вторая – «Избрание от закона Богом данного израильтянином Моисеем» - выборочные нормы из Исхода Левита, содержащихся в Ветхом Завете.

Третья – «Закон Судный людям» - древнейший памятник болгарского права, основанный на нормах римско-византийского права.

Четвертая – «Закона градского главы». Пятая – Леона Царя премудрого и Константина...». Две последние компиляции являются нормами собственно византийского права.

БИБЛИОГРАФИЯ.

А.Источники

1. Антология мировой правовой мысли. В 5т. Европа V–XVII вв. М., 1999. с.100–128.
2. Кормчая (Номоканон). Отпечатана съ подлинника Патриарха Иосифа. Издание третье, стереотипное. СПб. Воскресение. 1998.
3. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран: В 2т. /Отв. ред. Н.А.Крашенинникова. Т1: Древний мир и Средние века. М.: Норма: ИНФРА–М., 2010.
4. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. Древность и Средние века. 2–е издание, дополненное / Составитель проф. В.А.Томсинов. М.: Издательство «Зерцало», 2004.С.526–549.
5. Эклога. Византийский законодательный свод VIII в. (под редакцией Е.Э.Липшиц) Л., 1961.

Б.Литература.

1. Глухов В.А. Становление церковной юрисдикции в Киевской Руси X–XI вв. – // Российская юстиция, 2006, №3. С.54–58.
2. Леонтьев К.Н. Византизм и славянство // Антология мировой правовой мысли. В 5–ти т. Т.5. Россия. Конец XIX–XX в. М., 1999
3. Липшиц Е.Э. Византийское право в период между Эклогой и Прохионом. (частная распространенная эклога). – // Византийский временник. Т.36 М., 1974. С.45–73.

4. Липшиц Е.Э. Законодательство и юриспруденция в Византии в IX–XI вв. Л., 1981

5. Липшиц Е.Э. Право и суд в Византии в IV–VIII вв. Л., 1976

6. Милов Л.В. Византийская Эклога и Пространная Русская Правда (проблемы рецепции. – // Древнее право. 1998, N 1(3)

7. Панченко Б.А. Крестьянская собственность в Византии. Земледельческий закон и монастырские документы. София., 1903. С.57–87.

8. Рубаник В.Е. Византийская, западная и восточнославянская традиции правового регулирования отношений собственности в политико-правовой мысли и законодательной практике. – // Государство и право. 2005, N 2. С. 92–99.

Семинар 11. Мусульманское право (2 часа)

ПЛАН.

1. Источники права.
2. Регулирование имущественных отношений.
3. Семейное и наследственное право.
4. Уголовное право и судебный процесс.

ПЕРВЫЙ ВОПРОС. Отвечая на данный вопрос необходимо отметить конфессиональный характер этой правовой системы, непосредственную связь правовых и религиозных норм, всеобъемлющий характер правового регулирования шариата. Эти черты обусловили приоритетное значение Корана и Сунны среди источников мусульманского права. Необходимо рассмотреть историю создания Корана, его структуру, содержание, нормативное значение. При характеристике Сунны следует обратить внимание на ее содержание и расхождения в мусульманском мире в отношении полноты признания хадисов, отметить ее нормативное значение. Затем следует дать характеристику таким источникам, как иджма и фетва, отметить, в чем состоят сходства и различия этих источников. Далее необходимо остановиться на противоречиях в использовании такого источника, как кияс, объяснить, с чем это связано. Следует также выяснить роль правовых обычаев и законодательства как источников права, какие требования к ним выдвигает мусульманская доктрина.

В заключение необходимо остановиться на причинах возникновения и роли в правовом регулировании различных правовых школ (направлений).

ВТОРОЙ ВОПРОС. При характеристике имущественных отношений следует подчеркнуть, что на их регулирование определяющее влияние оказывают религиозные воззрения. Это выражается, прежде всего, в классификации вещей, где выделяются группы дозволенных для обладания правоверными и запрещенные.

Далее следует остановиться на делении вещей, находящихся в обороте и выведенных из оборота, движимых и недвижимых и т. д. Затем следует определить виды имущественных прав, обращая особое внимание на право собственности. Дать характеристику различным формам земледелия и институту вакфа (вакуфа).

При характеристике обязательств необходимо указать на основания их возникновения, гарантии исполнения и ответственность за неисполнение. Далее следует определить требования к форме заключения договора, условиям его действительности, охарактеризовать отдельные виды договоров, особенности их правового регулирования.

ТРЕТИЙ ВОПРОС. При ответе на данный вопрос необходимо определить характер брака в мусульманском мире, условия его заключения и расторжения, права и обязанности супругов, ответственность за их нарушение, правовое положение детей.

Далее следует рассмотреть способы приобретения наследства, круг наследников, распределение долей в наследственной массе, основания для исключения из числа наследников, особенности наследования долговых обязательств.

-

ЧЕТВЕРТЫЙ ВОПРОС. При подготовке данного вопроса необходимо подчеркнуть, что ислам первоочередное внимание уделяет обязанностям человека перед Аллахом, и все поступки человека подразделяются на несколько категорий от строго предписанных до запрещенных под угрозой санкций. Кроме того, ислам выделяет ряд приоритетных ценностей, покушение на которые рассматривается как покушение на интересы всей мусульманской общины в целом. Исходя из этого, следует установить, что понимается под преступлением с точки зрения шариата, дать классификацию преступлений, используемую в шариате, выявить, чем она определяется. Далее следует определить цель и виды наказаний, основания для смягчения или устранения уголовной ответственности.

Характеризуя судебный процесс, следует выделить органы правосудия, порядок их формирования, основания для возбуждения судебного процесса и его характер, виды доказательств, возможность обжалования и пересмотра судебного решения.

БИБЛИОГРАФИЯ.

А.Источники.

-

1. Коран / Пер. и комментарий И.А.Крачковского. М., 1963
2. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран: в 2т. Отв. ред. Н.А.Крашенинникова. Т1. Древний мир и Средние века. М.: Норма: ИНФРА – М., 2010.
3. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. Древность и средние века / составитель – проф. В.А. Томсинов. М.: Издательство «Зерцало», 2012 с. 36–78.

Б.Литература.

-

1. Воробьев М.В, Ислам и семья. М., 1980
2. Ислам: религия, общество, государство. М., 1984
3. Керимов Г.М. Шариат и его социальная сущность. М., 1978
4. Климович Л.И. Ислам. М., 1965
5. Маргинани, Бурхануддин. Хидоя. Комментарии мусульманского права. В 2ч. ч.1. Т.1–II / Пер. с англ. под ред. Н.И.Гродекова; Отв. ред. авт. предисл., вступит. ст. и науч. комм. проф. А.Х.Саидов. – М.: Волтерс Клувер, 2008
6. Маргинани, Бурхануддин. Хидоя. Комментарии мусульманского права. В 2 ч. Т. III–IV / Пер. с англ. под ред. Н.И.Гродекова; Отв. ред., авт. предисл., вступ. ст. и науч. Комм. проф. А.Х.Саидов. – М.: Волтерс Клувер, 2008
7. Мусульманское право (структура и основные институты). Л., 1984
8. Садагдар М.И. Основы мусульманского права. М., 1968
9. Сюкияйнен Л.Р. Шариат и мусульманско–правовая культура. М., 1997
10. Сюкияйнен Л.Р. Шариат, обычай и закон: координаты правового бытия российского мусульманина // Человек и право. М., 1999
11. Сюкияйнен Л.Р. Шариат: религия, нравственность, право // Государство и право. 1996, N 8.
12. Сюкияйнен Л.Р. Шариатское правосудие: теоретические основы и практика // Отечественные записки. 2003. N 2.

Семинар 12. Право Древнего и феодального Китая (2 часа)

ПЛАН.

1. Источники права в Средневековом Китае.
2. История создания и общая характеристика сборника «Уголовные установления Тан (Тан люй шу и)».
3. Основные черты уголовного права в «Тан люй шу и».
4. История создания и общая характеристика сборника «Законов Великой династии Мин».

5. Основные понятия и принципы уголовного права в « Законах Великой династии Мин».

БИБЛИОГРАФИЯ.

А.Источники.

1. Уголовные установления Тан с разъяснениями («Тан люй шу и») Цзюани 9–16 // Перевод и комментарий В.М.Рыбакова. СПб., 2001.
2. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран: в 2т. Отв. ред. Н.А.Крашенинникова. Т1. Древний мир и Средние века. М.: Норма: ИНФРА – М., 2010.
3. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. Древность и средние века / составитель – проф. В.А. Томсинов. М.: Издательство «Зерцало», 2012 с. 36–78.

Б.Литература.

1. История Востока: В 6 т. Т.2 Восток в средние века. М.,1995.
2. История государства и права зарубежных стран /под ред. Н.А. Крашенинниковой, О.А. Жидкова. М.,1998.Ч.1.
3. История государства и права зарубежных стран: учебно-методическое пособие/ отв.ред, д.ю.н. проф. Н.А. Крашенинникова. М.: Норма: ИНФРА – М., 2012.
4. *Кычанов Е.И.* Основы средневекового китайского права VII-XIII вв. М.,1996.
5. *Полов В.С.* Краткий исторический очерк уголовного законодательства Китая с древнейших времен до второй половины X века. СПб.,1880.
6. Танское законодательство о преступлениях против имущества /Перевод с китайского, вступление и комментарий Рыбакова В.М. Ч.1 // Народы Азии и Африки. 1985. №6.
7. *Томсинов В.А.* История государства и права зарубежных стран (Древность и средние века) Учебно-методическое пособие для семинарских занятий. Изд. 3–е, переработанное и дополненное М.: Зерцало. 2007.

Семинар 13. Право Средневековой Японии (2 часа)

ПЛАН.

1. Источники права.

2. Основные принципы «Конституции Сетоку».
3. Общая характеристика «Манифеста Тайка».
4. Общая характеристика свода законов «Тайхоре».
5. Основные понятия и принципы уголовного права в своде законов «Тайхоре».

БИБЛИОГРАФИЯ.

А.Источники.

1. Уложение / Конституция / Сётоку // Нихон сёки – Анналы Японии. Т.2. / Перевод со старояпонского и комментарии Л.М. Ермаковой и А.Н. Мещерякова. Спб.,1997.
2. «Указ о реформах» (Манифест Тайка) // Нихон сёки – Анналы Японии. Т.2. / Перевод со старояпонского и комментарии Л.М. Ермаковой и А.Н. Мещерякова. СПб.,1997.
3. Свод законов «Тайхорё» 702-718гг. кн.1: I-XV законы. Вступительная статья, перевод с древнеяпонского и комментарий К.А. Попова. М.,1985.
4. Свод законов «Тайхорё» 702-718гг. кн.2: XVI-XXX законы. Вступительная статья, перевод с древнеяпонского и комментарий К.А. Попова. М.,1985.
5. Свод законов «Тайхо рицурё». 702-718 гг. Рицу (Уголовный кодекс) / Вступительная статья, перевод с древнеяпонского и комментарий К.А. Попова. М.,1985.
6. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран: в 2т. Отв. ред. Н.А.Крашенинникова. Т1. Древний мир и Средние века. М.: Норма: ИНФРА – М., 2010.
7. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. Древность и средние века / составитель – проф. В.А. Томсинов. М.: Издательство Зерцало», 2012 с. 36–78.

Б.Литература.

1. *Воробьёв М.В.* Японский кодекс «Тайхо ёро рё» (VIIIв. и право раннего Средневековья. М.,1990.
2. *Попов К.А.* «О Конституции Сётоку» // Попов К.А. Законодательные акты средневековой Японии / Перевод с японского. Вступительная статья. Комментарий. М.,1984.
3. *Попов К.А.* «О Манифесте Тайка» // Попов К.А. Законодательные акты средневековой Японии / Перевод с японского. Вступительная статья. Комментарий. М.,1984.

4. Толстогузов А.А. Япония в VII-X вв. // Истории Востока в томах. Том 2. Восток в Средние века. М.,2000.

Планы практических занятий и методические рекомендации (2 семестр)

Семинар 1. Становление и развитие конституционной монархии в Англии. 4 часа

ПЛАН.

1. Предпосылки революции в Англии. «Петиция о праве» 1628 г. «Великая ремонстрация». Характер, основные этапы и особенности английской революции. Протекторат Кромвеля. «Орудие управления 1653 г.
2. Законодательное оформление конституционной монархии. Основные конституционные акты: «Хабеас Корпус Акт» 1679 г.: «Билль о правах» 1689 г.; «Акт об устройении» 1701 г.
3. Развитие конституционной монархии в Англии XVIII-начала XIX вв. Конституционные прецеденты. Кабинет министров. Ответственное правительство.

ПЕРВЫЙ ВОПРОС. По первому вопросу необходимо разобраться в основных причинах, этапах и характере Английской буржуазной революции. Анализируя предпосылки революции, следует ознакомиться с текстом «Петиция о праве» 1628г. Выделяя основные этапы английской революции, студент должен обратить внимание на первые законодательные акты Долгого парламента: «Трехгодичный акт», «Акты об уничтожении чрезвычайных судов»; ознакомиться с текстом «Великой ремонстрации» 1642 г. и др. и определить историческое значение этих документов.

Изучая «Великую ремонстрацию» 1641 г., обратите особое внимание на ст. 197 этого документа, ставшую главным камнем преткновения между королем и парламентом, что предопределило их открытое противостояние, приведшее в 1642 г. к началу гражданской войны. Кому была адресована «Великая ремонстрация»? Почему король и подписал «Великую ремонстрацию»?

При характеристике последнего этапа английской революции, когда была установлена диктатура Кромвеля, следует особое внимание уделить анализу «Орудия управления»(16 декабря 1653 г.) - единственной в истории Англии писаной конституции. Анализируя этот документ, обратите внимание на процедуру формирования и полномочия: парламента, государственного совета и лорда протектора. Студенты на семинарском занятии должны продумать следующие вопросы: Как определить форму правления в период лорда-протектора Кромвеля? Это республика или монархия? В чем принципиальное отличие диктатуры Кромвеля от монархии Стюартов?

При изучении этого документа нужно усвоить и понять, что законодательная власть принадлежала в тот период лорду- протектору и народу в лице Парламента. При этом избирательный ценз был установлен на уровне 300 ф. ст., что в сотни раз выше, чем имущественный ценз по выборам в дореволюционный парламент, который составлял не более 40 шиллингов. Исполнительная власть также вручалась лорду- протектору.

При изучении этого документа студенту следует обратить особое внимание на ст. II,III,IV,VI,XII,XXIV, касающихся высоких полномочий лорда.

-

ВТОРОЙ ВОПРОС. При изучении второго вопроса разберитесь в процессе законодательного оформления конституционной монархии в Англии. Что англичане понимают под своей конституцией? Особое внимание обратите на документ «Хабеас Корпус Акт 1679 г.», где впервые в истории определяются права арестованного. Его изучение необходимо начинать с причин принятия, затем перейти к характеристике основных положений- праве арестованного требовать выдачи приказа Хабеас корпус, сроках сообщения об аресте, сроках доставки в суд, полномочиях судьи в отношении доставленного к нему арестованного. Нужно рассмотреть также санкции, налагаемые на должностных лиц в случае нарушения закона, а также границы его применения. Почему этот закон, принятый для защиты от произвольных арестов или задержаний до сих пор рассматривается английскими юристами как краеугольный камень свободы личности в Англии? Какие демократические принципы, вошедшие в мировую практику, были заложены в Habeas Corpus Act?

При анализе этого документа студенты должны выявить его ограниченный характер. Студенты должны выявить: кто обладал правом быть отпущенным под залог? Выясните, кем определялся размер залога? На основе анализа текста документа попытайтесь выявить, существовала ли возможность приостановления действия данного закона и кому она принадлежала? Так, с просьбой о выдаче приказа «Habeas Corpus Act» не мог обратиться заключенный, если он был задержан по обвинению в государственной измене или тяжком уголовном преступлении (п.2). Возможностью быть отпущенными под залог, размер которого определялся самими судьями, мог воспользоваться только состоятельный человек. Кроме того, действие закона могло быть приостановлено парламентом на определенный срок и в определенных регионах страны.

Студенту необходимо четко уяснить характер процедуры Хабеас Корпус Акт, правовых гарантий её соблюдения, прав и обязанностей лиц, лишенных свободы и лиц, содержащихся под стражей (ст. II, III, V, VI, VII),а также выявить определенную ограниченность этих гарантий (ст. VIII,XXI и др.) При изучении этого документа проанализируйте: Почему этот акт называют одним из важнейших конституционных документов Англии? Какие демократические принципы, вошедшие в мировую практику, были заложены в «Хабеас Корпус Акте»?

Акт стал важнейшим в мировой истории права документом, оказавшим значительное влияние на становление многих правовых систем. В нем были заложены основополагающие принципы правового государства, господство права над волей королей, администрации, судей.

Основными идеями в этом плане были: 1)Воля короля не закон; 2)Закон выше воли короля (и кого бы то ни было); 3)Король действует и управляет по закону; 4)Администрация действует по закону; 5)Суд действует по закону; 6)Для задержания любого поданного необходимо предписание судьи с указанием нарушенного закона; 7)Задержание может быть произведено только по закону; 8)Винные в нарушении законов наказываются; 9)Возможен отпуск под залог в соответствии с возможностями арестованного.

Без его выполнения невозможна и незаконна деятельность полиции или милиции любой страны, если она действует в рамках закона, а не силы.

Рассматривая «Билль о правах» 1689 г., необходимо сказать о сущности «Славной Революции» и причинах, приведших к принятию «Билля о правах», раскрыть основные положения этого документа, в котором в 13 пунктах устанавливается ограничение королевской власти по отношению к парламенту.

Студент должен главным образом проанализировать пп 1, 2, 4, 6, 9, 13 этого правового документа, устанавливающие ограничение королевской власти по отношению к парламенту, пп 5, 7, 8, устанавливающие права подданных, и пп 3, 10, 11, 12, направленные на совершенствование судебной системы. Статья 1 ликвидировала суспенсивное право короля, ст.2 – его диспенсивное право, ст. 3 лишала короля права взимания налогов без согласия парламента, ст. 6 запрещала набор или содержание постоянного войска в пределах королевства в мирное время, ст. 8, 9 касались свободы выборов и слова в парламенте, гарантий суда присяжных и защиты от чрезвычайных и жестоких, необычных наказаний, ст. 13 провозглашала частный созыв парламента.

Анализируя Билль о правах, студенту необходимо обратить внимание на то, что, несмотря на значительные ограничения королевской власти, Билль о правах сохранил за королем значительные полномочия, в том числе и право вето на законы, принятые парламентом, что говорит о том, что в Англии в этот период утверждается дуалистическая монархия как переходная форма правления от абсолютной к конституционной монархии.

Билль о правах был дополнен постановлением палаты общин «О гражданском листе королю» от 30 марта 1689 г.

Затем студенту следует перейти к вопросу о причинах разработки «Акта об устройении» 1701 г., в котором рассматриваются вопросы престолонаследия.

Акт «Об устройении» 1701 г. содержал требования, которыми должно обладать лицо, вступающее на английский престол: а) обязательная принадлежность к английской церкви; б) запрещение выезжать за пределы страны без согласия парламента.

Помимо этих положений акт закрепил три очень важных конституционных принципа: а) несменяемость судей; б) отрицание права короля на помилование осужденного, если в отношении его было возбуждено преследование в порядке импичмента; в) правило контрассигнатуры.

Главное внимание при характеристике обоих законов следует уделить установлению верховенства парламента и статьям, вводящим определение политического права и свободы, положениям, регулирующим занятие высших должностей в государстве и устанавливающим независимость судей.

-

ТРЕТИЙ ВОПРОС. Переходя к третьему вопросу, следует рассмотреть причины, обусловившие формирование конституционной монархии в XVIII в. и конституционные обычаи и прецеденты, которые стали определять отношения короля и парламента, короля и кабинета министров, деятельность кабинета министров.

Оценивая особенности развития конституционной монархии в XVIII в., следует выявить, какие изменения произошли во взаимоотношениях исполнительной и законодательной властей в это период. Определите, каким образом шел процесс формирования ответственного правительства в Англии. Как возникли кабинет министров и двухпартийная система?

Каким образом сформировался принцип партийной принадлежности премьер-министра, членов кабинета министров и какую роль он сыграл в оформлении политической системы Англии? Каково было значение процедур вотума недоверия и роспуска палаты общин?

Подумайте, почему изменения в принципах функционирования государственных властей происходили в основном в результате утверждения конституционных соглашений, а не путем принятия новых актов? На что были направлены указанные конституционные соглашения, проанализируйте основные из них.

При рассмотрении данного вопроса проанализируйте как в тех или иных исторических обстоятельствах король лишался и своих важнейших государственных прерогатив.

Уже в первой половине XVIII в. в Англии устанавливается правило, что правительство формируется партией, получившей большинство мест на выборах в палату общин, а министры ответственны перед парламентом за все правительственные действия. К министрам переходит значительная часть прерогатив короны. Студент должен знать, как сформировался в Англии Кабинет министров, как определялось его место по отношению к парламенту, как утверждался принцип парламентаризма в середине XIX.

БИБЛИОГРАФИЯ.

А. Источники:

1. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. В 2-х томах (отв. ред. д.ю.н., проф. Н.А.Крашенинникова). Т.2 Современное государство и право. М.: изд-во НОРМА, 2003

2. История государства и права зарубежных стран. Учебник (Под ред. О.А.Жидкова и Н.А.Крашенинниковой) ч.2. М., 1998

А. Литература:

1. *Айзенштат М.П.* Шаги к демократии: Английский парламент XVII-XX вв. Парламент и правительство. // Британия и Россия. М., 1997
2. *Апарова Т.В.* Суды и судебный процесс Великобритании. М., 1996
3. *Баранов П.А., Ванюшкина Л.М., Юдовская А.Я.* Вопросы и задания к курсу «Новое время 1640-1870 годы» - Преподавание истории в школе», 1996, №4.
4. *Барлова Ю.Е.* «Гнилые местечки в истории Англии». Вопросы истории, 1999, №6, с. 150-155.
5. *Бромхэд П.* Эволюция британской Конституции М., 1978
6. *Дмитриева О.В.* У истоков английского парламентаризма // Британия и Россия. М. 1997. С.17-31
7. *Дмитриевский Н.П.* Законодательство английской революции 1640-1660 гг. М.-Л., 1946

8. *Ильин А.В., Морозова С.А.* Из истории права. Санкт-Петербург, 1996

Семинар 2. Формирование современного избирательного права в Англии (2 часа).

ПЛАН:

1. Избирательные реформы 1832 и 1867 гг. Органы центрального и местного управления в первой половине XIX в.
2. Изменение в государственном строе Англии. Избирательные реформы 1884-1885 гг.
3. Избирательные реформы 1918, 1928, 1948, 1969 г.
4. Акт о парламенте 1911 г. Реформа парламента в 1969 г.
5. Изменения в системе государственного управления и суда. Закон о местном управлении 1929 г.

-
БИБЛИОГРАФИЯ:

Литература:

1. *Аннесс Э.* История европейского права. М., «Наука», 1994.
2. *Полякова Е.Ю.* Из истории ирландского парламента – Россия и Британия. Вып. 2. М.: Наука, 2000.
3. *Романова М.Н.* Парламентская реформа 1832 года в Англии и её последствия - // Новая и новейшая история, 2005, №4.
4. *Яковлев Н.Н.* Монарх, кабинет и парламента Великобритании в конце XVII века – Россия И Британия. Вып. 2. М.: Наука, 2000.

Семинар 3. Конституционное законодательство периода образования США (4 часа)

ПЛАН:

1. Война английских колоний за независимость. «Декларация независимости» 1776г. «Статьи конфедерации» 1781г.
2. Конституция США 1787г. и система высших органов государственной власти: история создания, основные конституционные принципы.
3. Билль о правах 1791г.
4. Развитие конституционного права США в XIX –начале XX вв.

БИБЛИОГРАФИЯ.

А.Источники:

-

1. Соединенные штаты Америки: Конституция и законодательные акты. М., 1993г.
2. Федералист // Антология мировой правовой мысли: В 5т. Т. III. М., 1999г.

Б.Литература:

-

1. *Борисюк В.И.* и др. Политические институты США. История и современность. М., 1988 г.
2. *Лафитский В.И.* Основы конституционного строя США. М., 1998 г.
3. *Мишин А.А.* Принцип разделения властей в конституционном механизме США. М., 1984 г.
4. *Мишин А.А., Власихин В.А.* Конституция США: политико-правовой комментарий. М., 1984 г.
5. *Савельев В.А.* Легислатуры и политика штатов // «США: экономика, политика, идеология», 1990 г. № 5.
6. *Харелл Мэри Энн.* Верховный суд в жизни Америки. М., 1995 г.
7. *Чельцов-Бебутов М.А.* Курс уголовно–процессуального права. Санкт-Петербург. 1995 г.
8. *Черниловский З.М.* От Декларации независимости до «Билля о правах»//Труды ВЮЗИ. Т. 32. М., 1977 г.

ПЕРВЫЙ ВОПРОС. При анализе важнейших конституционных документов, выработанных в период борьбы североамериканских колоний Англии за независимость и их объединение в федеральное государство следует выявлять особенности государственного строительства США с момента объявления независимости Североамериканских колоний. С этой целью необходимо проанализировать основные документы, созданные в этот период - Декларацию Независимости 1776 г. и Статьи Конференции 1781 г.

При изучении «Декларации независимости» необходимо обратить внимание на её разработку, на принципы нового государства и права, которая она провозгласила, на то, как они сформированы, дать оценку «Декларации».

Проанализируйте содержание Декларации независимости и определите:

1. Какие нарушения были вменены в вину британской короне?
2. Какие причины отделения приводятся в декларации?
3. Кто, согласно декларации, является носителем суверенитета?
4. Какие права и в силу каких причин декларация провозглашает неотчуждаемыми?
5. Какие политические права приобретают независимые штаты?
6. Каково отношение колонистов к населению метрополии?
7. Предпринимались ли колонистами попытки разрешить противоречия, не прибегая к отделению от Англии?
8. Какая аргументация в пользу независимого существования содержалась в документе?

При рассмотрении в Декларации США неотчуждаемых прав, какими в документе указаны жизнь, свобода, стремление к счастью обратите внимание на то, что в этом перечне нет права частной собственности, т.к. её автор Т. Джефферсон считал, что собственность возникла в процессе развития человеческого общества. Обратите внимание на положение в Декларации США, что для обеспечения естественных прав «люди создают правительства, справедливая власть которых основывается на согласии управляемых». Эта формула полностью порывала с божественной теорией происхождения государств. Чьи идеи заимствовал Джефферсон при составлении Декларации? Почему действия английского короля оцениваются как тиранические?

Статьи Конфедерации 1781 г. были призваны решить вопрос о государственном единстве североамериканских колоний. Необходимо дать характеристику этого акта, уяснить, какими полномочиями обладали Конгресс и отдельные Штаты. Дайте оценку «Статей конфедерации» и конфедеративного государства.

Нужно ответить на вопрос, почему конфедеративная форма государственного устройства США очень рано обнаружила свою неэффективность в решении насущных задач, стоящих всеми штатами.

Проанализируйте содержание этих двух документов и влияние их на последующую конституционную историю.

ВТОРОЙ ВОПРОС. При характеристике Конституции 1787 г. нужно проанализировать её цели, задачи, характер и структуру. Нужно помнить, что эта конституция является действующей и её изучение актуально в политическом и юридически-теоретическом отношении.

Рассмотрение истории создания американской конституции неотделимо от тех острых дискуссий, которые вели ее основатели при разработке как между собой, так и с ее критиками. В ходе указанных дискуссий определялись решения по таким важным вопросам, как пределы власти главы американского федерального государства – президента, необходимости двухпалатного (за счет создания сената) законодательного органа – конгресса, закрепление в американской конституции прав и свобод американцев и пр. Поэтому при работе над данным вопросом следует познакомиться с политическими взглядами видных американских деятелей: Александра Гамильтона (1775 - 1804), Джеймса Мэдисона (1751 - 1836), Джона Джея (1745 - 1829), изложенными в серии газетных статей, составивших содержание сборника «Федералист».

Какие основные конституционные принципы нашли отражение в Конституции 1787 г.? В чем заключается своеобразие американской Конституции?

В основу Конституции был положен принцип разделения властей, поэтому целесообразно выяснить избирательную систему и полномочия законодательной, исполнительной, судебной власти и их взаимосвязь. Система сдержек и противовесов действует в настоящее время. США по форме правления – президентская республика, по форме государственного устройства – федерация, по политическому режиму – демократия.

Представление о ныне действующей Конституции США нельзя получить и без знания основных направлений деятельности Верховного суда США, касались ли они прав американских граждан, компетенции федерального конгресса или legislatur штатов, экономических полномочий центральной власти и пр. Особое внимание обратите, на каких основаниях Верховный суд США получил право конституционного надзора.

При подготовке следует учитывать, что вопрос об основных принципах Конституции 1787 г. неразрывно связан с анализом системы высших органов государственной власти и основ их взаимодействия.

Определите, каким образом закреплялась структура государственного аппарата в Конституции 1787 г.

На основе анализа статей Конституции 1787 г. необходимо обосновать особенности формы правления США – президентской республики. Какое значение имел факт провозглашения народа источником власти?

Авторы Конституции США 1787 г. отказались от такого принципа английского конституционализма, как принцип парламентаризма, от английского варианта принципа разделения властей, основанного на верховенстве неограниченного в своих правах законодательного органа - парламента. С какой целью это было сделано?

Далее необходимо рассмотреть содержание и значение механизма «сдержек и противовесов»? в каких статьях и разделах Конституции раскрывается действие этого механизма? Какой конституционный принцип был сформулирован в решении Верховного суда США 1803 г. (Суд Маршалла).

Следует обратить внимание на то обстоятельство, что все ветви власти имеют по Конституции США 1787 г. различные источники формирования и различные сроки осуществления своих полномочий. Какое это имело значение?

Каким образом в Конституции устанавливалась предметная компетенция федеративного союза. Важнейшее значение для понимания федерации вообще и американской в частности как «прочного союза» имеет ст. 6 Конституции 1787 г., закрепившая принцип верховенства федерального права по отношению к правовым нормам, установленным штатами.

ТРЕТИЙ ВОПРОС. При рассмотрении вопроса необходимо, прежде всего, изучить историю Билля о правах – первых десяти поправок к американской конституции. Почему первоначальный текст Конституции не содержал статей, посвященных правам и свободам граждан? При ответе на этот вопрос необходимо учитывать тот факт, что с защитой прав человека сторонники принятия Конституции связывали не столько Билли о правах, которые уже имели место в самих конституциях штатов, сколько механизмы защиты самой демократической конституции, реализацию принципа разделения властей, системы «сдержек и противовесов».

ЧЕТВЕРТЫЙ ВОПРОС. Изучение содержания поправок, принятых в XIX – начале XX вв., поможет составить более четкое представление о ныне действующей Конституции США, а также о направлениях развития конституционного права США в XIX – начале XX вв. Следует уяснить содержание поправок XIII, XIV, XV в контексте целей и последствий гражданской войны XIX в. между Севером и Югом страны, а также поправок, принятых в XX в., касающихся высших органов государственной власти и демократизации избирательного права: XVII (1913 г.), XIX (1920 г.).

Семинар 4. Гражданский кодекс Франции 1804г. Кодекс Наполеона. (4 часа)

ПЛАН:

1. Общая характеристика ФГК (1804г.): источники, структура, история возникновения.
2. Субъекты частного права. Статус физических лиц по ФГК.
3. Вещное право.
4. Обязательственное право.
5. Семейное и наследственное право.

БИБЛИОГРАФИЯ:

А.Источники:

-

1. Гражданский кодекс 1804г. //Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. Новое и новейшее время (сост. проф. Н.А. Крашенинникова М.: «Зерцало», 2000)

Б.Литература:

1. *Боботов С.В.* Правосудие во Франции. М., "ЕАВ", 1994.
2. *Морандьер Ж.* Гражданское право Франции. М.,1960
3. Очерки кодификации и новеллизации буржуазного гражданского права. М.,1983
4. *Соньяк Ф.* Гражданское законодательство Французской революции 1789-1804 гг.М., 1928
5. *Чельцов-Бебутов М.А.* Курс уголовно-процессуального права. Санкт-Петербург, 1995.

ПЕРВЫЙ ВОПРОС. Отвечая на данный вопрос, следует осветить социально-политические, экономические условия принятия кодекса и историю его разработки и принятия. Определите, почему развитие французского права пошло по пути систематизации права и почему комплексная кодификация стала возможной только при Наполеоне. Необходимо рассмотреть источники, на которых базировался кодекс: римское право, кутюмы (обычное право) некоторых местностей Франции, законодательство периода революции. Проанализируйте, в чем заключается особенность институционной системы построения кодекса по образцу Институции Гая (Три книги учебника - о лицах, о вещах, о сделках, которым предшествует вводный титул). Книги в свою очередь делятся на титулы, главы на статьи. Обратите внимание на возможность и порядок внесения поправок и комментариев в кодекс, вступления кодекса в силу и территориальные пределы действия.

-

ВТОРОЙ ВОПРОС. Анализируя содержание гражданского кодекса, необходимо выявить субъекты права, определить, почему в период принятия кодекса юридические лица не выделяются в качестве субъектов права. Характеризуя статус физических лиц, следует подчеркнуть важность закрепления принципа юридического равенства, связь гражданства с наделением личности определенными правами, раскрыть условия приобретения и утраты гражданства, дать характеристику правоспособности и дееспособности граждан. О правоспособности и дееспособности говорит первая книга кодекса «О лицах». Глава I ст. 7-8 провозглашают одно из величайших завоеваний революции - равенство всех французов перед законом. При изучении этого вопроса необходимо обратить внимание на положения о лишении гражданских прав, об ограничении дееспособности физических лиц. Следует особо отметить факт отсутствия в кодексе института юридического лица, что связано с уровнем капиталистических отношений во Франции в начале XIXв.

-

ТРЕТИЙ ВОПРОС. При ответе на данный вопрос, необходимо опираясь на статьи гражданского кодекса, дать классификацию вещей, применяемую французским правом, определить виды вещных прав. Следует дать характеристику праву собственности. Особо обратите внимание на ст. 544, которая дает классическое определение права собственности как права пользования и распоряжения вещами наиболее абсолютным образом, ограничение которого возможно лишь на основе закона и регламента. Это право распространяется и на земельную собственность, включающую в себя и «собственность на то, что находится сверху и на то, что находится снизу». Рассмотрите правомочия собственника, основания возникновения и утраты права собственности, возможности его ограничения. Также следует рассмотреть такие виды вещных прав, как владение и права на чужие вещи (узуфрукт, право пользования, право проживания и т.д.), основания возникновения и утраты этих прав. Необходимо рассмотреть различные виды имущества и различные способы их защиты, обратив внимание на преимущественную защиту интересов собственника недвижимости.

-

ЧЕТВЕРТЫЙ ВОПРОС. Основные институты обязательственного права сосредоточены в книге третьей кодекса «О различных способах, которыми приобретается собственность», испытавшей сильное влияние римского права. Для характеристики обязательственного права, прежде всего, следует определить основания возникновения и прекращения обязательств. Особое внимание необходимо уделить характеристике договорных отношений, принципов свободы договора, равенства лиц в договорных отношениях, придания сделкам силы закона. Необходимо раскрыть понятие договора, условия его действительности, рассмотреть виды договоров, их отличительные черты, обстоятельства, делающие обязательства ничтожными.

-

ПЯТЫЙ ВОПРОС. Нормы, регулирующие брачно-семейные отношения, рассмотрены в 1 и 3 книгах кодекса. Студент должен выявить противоречивость этих норм. Они носят прогрессивный светский характер, провозглашая гражданскую форму брака, право на развод (в том числе по инициативе жены). С другой стороны, они закрепляют неравноправие женщины в браке, сильную отцовскую власть над детьми, вплоть до заключения под арест последних, ограничение прав внебрачных детей и т. д. При характеристике семейных правоотношений необходимо определить характер брака, условия его заключения и расторжения, при этом, следует объяснить причину изменений, имевших место в XIX в., права и обязанности супругов, правовое положение детей.

При характеристике наследственного права следует установить виды наследования, порядок приобретения наследства, в чем заключается принцип единства наследственной массы, круг наследников и очередность призвания к наследству, распределение долей в наследственной массе, институт обязательных наследников, основания ограничения наследственных прав. При ответе на этот вопрос рассмотрите те существенные изменения, которым подверглись наследственное право в XIX — XX вв.

Семинар 5 . Гражданское и Торговое право Германии по ГГУ 1896г. и ГТК 1897г. (4 часа)

ПЛАН:

1. Создание ГГУ и ГТК, их источники, система и соотношение.
2. Субъекты права.
3. Вещные права: виды, способы приобретения и защиты.
4. Обязательственное право, особенности торговых сделок.
5. Семейное и наследственное право.

БИБЛИОГРАФИЯ:

А. Источники:

-

1. Гражданское уложение 1896г.// Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. Новое и Новейшее время/Сост. Проф. Н.А. Крашениникова. М.: «Зерцало», 2000.
2. Торговое уложение 1897г. // // Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. Новое и Новейшее время/Сост. Проф. Н.А. Крашениникова. М.: «Зерцало», 2000.

Б. Литература:

1. *Савельев В.Н.* Германский гражданский кодекс. М., 1995.

При ответе на вопросы 1–5 необходимо рассмотреть и те изменения, которые были внесены в правовое регулирование в начале XX в.

-

ПЕРВЫЙ ВОПРОС. Отвечая на данный вопрос, необходимо рассмотреть социально-экономические и политические условия, сложившиеся в Германии накануне принятия кодификаций и оказавшие влияние на их содержание, дать характеристику состояния частного права Германии до создания кодексов. Необходимо показать проблемы разработки и принятия Уложения. Особое внимание следует уделить характеристике источников права, положенных в основу кодификаций, их структуры и системы изложения. Целесообразно определить отличия «пандектной» системы ГГУ и «институционной» ФГК, особенности юридической техники, порядок вступления в силу и территориальные границы действия. Также следует определить исторические судьбы этих кодификаций.

ВТОРОЙ ВОПРОС. Ответ на данный вопрос целесообразно начать с характеристики юридических лиц как субъектов права. Необходимо выявить виды юридических лиц, особенности их правового статуса,

основания для лишения их правоспособности, дать понятие неправоспособных обществ.

Особое внимание следует уделить специальным субъектам права. Необходимо раскрыть понятие лица, основания приобретения и утраты этого статуса, перечислить виды торговых товариществ и определить основные различия между ними, дать характеристику понятию прокуратуры и правомочий прокурора.

Следует также выявить нормативные акты, регулирующие правовое положение отдельных видов юридических лиц и требования, предъявляемые законодательством к их образованию и функционированию

Далее следует дать характеристику физических лиц как субъектов права, раскрыть содержание правоспособности и дееспособности, основания их приобретения, изменения и утраты.

ТРЕТИЙ ВОПРОС. При ответе на данный вопрос необходимо, опираясь на статьи гражданского кодекса, рассмотреть классификацию вещей, применяемую германским правом, виды вещных прав. Далее дать характеристику праву собственности, его содержанию, основаниям возникновения и утраты права собственности, возможности его ограничения. Особое внимание следует уделить праву собственности на недвижимость. Далее следует проанализировать такой вид вещных прав, как владение, выявить различия между непосредственным и «посредственным» владельцем, содержание правомочий владельца и возможности им защиты своих прав. Характеристика прав на чужие вещи должна включать характеристику залога, сервитута, права пользования (узуфрукта) и эмпфитевзиса.

ЧЕТВЕРТЫЙ ВОПРОС. Для характеристики обязательственного права, прежде всего, следует определить виды обязательств, основания их возникновения и прекращения, ответственность за неисполнение. Особое внимание следует уделить характеристике договорных отношений, принципам свободы договора, требованиям к форме договора, волеизъявлению сторон, абстрактным и каузальным договорам, раскрыть содержание отдельных видов договоров. Также следует раскрыть понятие торговой сделки и ее особенности. Сопоставьте трактовку договорного права в Германском гражданском Уложении и Французском гражданском Кодексе. Далее следует выявить особенности обязательств, возникающих из закона, деликта, неосновательного обогащения, ведения чужих дел без поручения.

ПЯТЫЙ ВОПРОС. При характеристике семейных отношений необходимо определить характер брака, условия его заключения и расторжения, права и собственности супругов, правовое положение детей. Покажите отличия норм семейного и наследственного права в ГГУ и ФГК.

При характеристике наследственного права следует установить виды наследования, порядок приобретения наследства, в чем заключается принцип единства наследственной массы, круг наследников и очередность призвания к наследству. Каким образом распределялись доли в наследственной массе? Следует выявить, кому принадлежало право на неотъемлемую долю, и каким образом определялся ее размер. Каковы были основания ограничения наследственных прав?

Семинар 6. Конституционно-политическое развитие Германии в XIX веке. (2 часа)

-

ПЛАН:

1. Конституции германских государств первой половины XIX века.
2. Франкфуртская Конституция 1849 г.
3. Конституция Пруссии 1850 г. Государственный строй Прусского королевства по Конституции 1850 г.
4. Конституция Германской империи 1871 г.

БИБЛИОГРАФИЯ:

А.Источники:

-

1. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран: в 2 т. (Отв. ред. Н.А. Крашенинникова)– М.: Норма: ИНФА. М. 2012:
 - Конституционный акт Великого герцогства Баденского (с. 275-279)
 - Конституция Германской империи 1849 г. (с. 279-292)
 - Конституционная хартия Пруссии. (с . 292-297)
 - Конституция Германской империи 1871 г. (с. 292-302)

Б. Литература:

-

1. *Рубаник В.Е.* История государства и права зарубежных стран: Учебник для вузов. Стандарт третьего поколения. СПб; Питер, 2011
2. *Саломатин А.Ю.* История государства и права зарубежных стран. – М.: Норма, 2009.

В.Дополнительная литература:

-

1. *Баев В.Г.* Бисмарк и Конституция Германской империи 1871 года - // Вопросы истории. 2005. №8.
2. *Баев В.Г.* Германский конституционализм. Тамбов. 2007.
3. *Баев В.Г.* Европейский конституционализм после Наполеона (на примере Германии) - // Журнал российского права. 2005. №8.

Главной целью изучения этой темы является анализ Конституции Германии 1871 г., впервые закрепившей после многовековой раздробленности существование единого германского государства.

Более глубокому изучению данной темы поможет изучение предшествующих конституций начала XIX века, не вступившей в действие Французской конституции Германии 1849 г., а также конституции одного из крупных германских государств – Пруссии 1850 г.

-

ПЕРВЫЙ ВОПРОС. При изучении первого вопроса студентам необходимо проанализировать, как шёл процесс образования первых объединений германских государств: Рейнского союза 1815 г., развитие немецкого конституционализма в первой половине XIX века. Обратите внимание на то, что наполеоновские войны способствовали формированию идеи германского единства.

Наполеон провел политические преобразования: ликвидировал мелкие феодальные владения, сократил число самостоятельных государств с 300 до 38, а вольных городов с 51 до 6. Эти реформы нанесли удар по феодальному социально-экономическому режиму. Эволюция германской государственности в первой половине XIX в. была связана с тенденцией к преобразованию абсолютных монархий в конституционные. С 1816 по 1847 г. в 24 германских государствах принимаются первые Конституции. Однако конституционный процесс не затронул Австрию и Пруссию – крупнейшие германские государства, что мешало созданию единства.

Рассмотрение этого вопроса необходимо начать с анализа конституций германских государств, принятых с 1816 по 1847 г. во исполнение решений Союзного акта 1815 г. после разгрома наполеоновской Франции. Союзный акт 1815 г. после разгрома наполеоновской Франции. Союзный акт определял не только взаимоотношения между немецкими государствами, но и будущую государственную форму правления. Студентам необходимо это выяснить на примере Конституции Великого герцогства Баденского 1818 г. Сравните этот конституционный акт с Конституционной Хартией Франции в 1814 г.

По форме правления, высшим органам государственной власти эти конституции мало отличались одна от другой. Во главе государства стоял монарх, как правило, с двухпалатным сословно-представительным законодательным собранием, включающим в качестве верхней палаты «палату господ» (состоявшую из принцев, глав «бывших владетельных фамилий», иерархов церкви и пр.) Правительство назначалось монархом, и было ответственно перед ним.

Нижние палаты ландтагов избирались с теми или иными ограничениями (введение имущественного ценза, косвенные выборы и пр.) Каковы были принципы создания, структура высших органов государственной власти в Великом герцогстве Баденском, студент может выяснить при изучении ст. 26-60 его Конституции.

Одним из важных показателей начала развития первых конституций, но и закрепление в них определенного перечня демократических прав и свобод.

Ограничительный, формальный характер этих прав и свобод (свободы совести, печати, передвижения, выбора профессии и пр.) в полуфеодальном государстве становится очевидным при анализе разделе. II Баденской конституции – «Гражданские и политические права баденцев и особые преимущества». Характерной чертой многих хартий является закрепление в них не только прав, но и обязанностей: платить налог, нести воинскую повинность и пр.

О формальном характере прав баденцев, закрепленное в §7 в качестве основополагающего конституционного принципа, четко оговаривалось «исключениями, предусмотренными Конституцией». Об этих исключениях студент может создать собственное представление при изучении самих конституционных положений. Главное из них заключалось в неравном характере представительства в ландтаге.

ВТОРОЙ ВОПРОС. Рассмотрение франкфуртской Конституции Германской империи 1849 г. представляет огромный интерес несмотря на то, что эта Конституция так и не стала основным законом объединенной Германской империи. Конституция явилась прямым следствием революции 1848 г., что нашло отражение в широком перечне конституционных прав и свобод (анализу которых необходимо уделить должное внимание) и, главное, в создании «жесткой» модели федерации, - с конституционной монархией как формой правления, под эгидой одного из немецких монархов, - ставшей единственно возможной государственной формой политического объединения Германии в условиях того времени.

Студентам необходимо обратить внимание на то, как во Франкфуртской конституции рассматривается проблема строительства федеративного государства, как определяется разграничение полномочий Федерации и её субъектов – германских земель. Решение этой проблемы было сведено к созданию, прежде всего, единой дипломатической службы и проведению единой внешней политики.

Статьи 2,3 Конституции 1849 г. посвящены исключительной военной власти империи: праву войны и мира, распоряжения всеми вооруженными силами объединенной Германии, издания законов, касающихся военной организации, исключительному праву содержания военно-морского флота и пр.

Целями создания «единого военного пространства» должны были служить и предписания т. 4-6 Конституции об установлении верховного имперского надзора над имеющими стратегическое значение морскими, речными, сухопутными, железнодорожными путями сообщения и пр.

Осознание того, что без создания «единого экономического пространства, единого внутреннего и внешнего для страны рынка» никакая военная мощь не приведет к действительному объединению страны, определило содержание значительного числа статей Конституции. По ст. 7-9 Конституции, только за имперской властью было признано право издавать законы, касающиеся таможенного, почтово-телеграфного, осуществления надзора за монетным делом, регулирования банковской деятельности, выпуска бумажных денег. Конституция предусматривала не только право, но и обязанности империи издавать уложения «гражданского, торгового, вексельного и уголовного права» (ст. 64).

Особое внимание студенту необходимо обратить в связи с этим на те положения Конституции, которые касались двух важнейших принципов, без законодательного закрепления которых не может состояться ни одна федерация. Это положение о создании сильных финансовых рычагов центра, самостоятельных каналов, по пополнения его казны за счет «определенной части доходов в размере обыкновенного

бюджета, снимаемого, прежде всего, для имперских нужд (ст.7), и о принципе приоритета общеимперских законов, стоящих «выше законов отдельных государств, если за ними точно не оговорено их подчиненное значение» (п. 66 ст. 13 отд. II).

Предполагаемая система органов государственной власти в форме конституционной монархии не была столь тщательно разработана в Конституции. Можно, однако, сделать вывод, что её составители попытались, с одной стороны, не отходить далеко от демократических принципов построения государственного аппарата (выборного на основе всеобщего избирательного права рейхстага, ответственного правительства и пр.), с другой - создать гарантии политической стабильности в лице федеральных, обладающих значительными полномочиями, общеимперских органов, и прежде всего императора Германии. Как пытались составители Конституции решить эти две крайне сложные в условиях Германии того времени задачи, студент должен уяснить из анализа статей отд. III, IV, VIII и др.

-

ТРЕТИЙ ВОПРОС. При изложении третьего вопроса студентам необходимо обратить внимание на особую роль Пруссии в процессе объединения и определения исторических судеб развития германского государства. Её лидерство в создании единого германского экономического правового пространства. Традиционный прусский милитаризм и объединение Германским «железом и кровью».

Отвечая на вопрос, сравните развитие конституционно-политических проблем в южногерманских государствах с внутривнутриполитическим развитием Пруссии. Какие реформы были предприняты в прусском государстве в связи с захватническими войнами Наполеона в начале XIX в.: Почему обещания издания Конституционного документа в Пруссии не реализовались в течение нескольких десятилетий? Внимательно изучите Конституционную хартию Пруссии от 31 января 1850 г. и сравните её с общегерманской Конституцией 1848 г. Какие инструменты сдерживания конституционного процесса были заложены в Конституционной хартии Пруссии?

Объясните, почему интеграция германских государств потерпела провал в 1848-1849 гг.?

Выделение Прусской конституции 1850 г. в качестве специального вопроса тесно связано с особой ролью Пруссии в имперском строительстве и с влиянием этой конституции на Конституцию Германской империи 1871 г.

Прусское королевство все более активно стало играть роль гегемона в Германии после краха попыток её революционного объединения не только благодаря усилению своей военной мощи, о чем прямо свидетельствует Конституция, но и в результате последовательного проведения им политики формирования единого экономического и правового пространства в политически раздробленной стране. Подтверждением этому могут служить такие правовые документы, как Прусский закон о таможенном и потребительском налоге на иностранные товары и о передвижении между провинциями государства от 26 мая 1818 г., а также Договор о таможенном объединении между Пруссией, Кургессеном, Гессеном, Баварией, Вюртембергом и Саксонией от 30 марта 1833 г. и др.

Несмотря на поражение революции 1848 г. и закрепление в Конституции Пруссии 1850 г. полуабсолютистской формы правления, эта Конституция не могла не отразить экономических и политических требований революционных сил и тем самым сделала новый важнейший шаг в развитии германского конституционализма.

Конституция Пруссии 1850 г. способствовала тому, что к концу XIX в. в этом германском королевстве была создана одна из самых эффективных моделей управления в военной, а также в гражданской

администрации, ставшая эталоном для всей Европы.

Проявилось в Конституции и определенное осознание правящими группами необходимости уступок новой политической силе-рабочему классу, который стал более активно отстаивать собственные интересы, бороться не только за свои экономические, но и за политические права.

Изучение Конституции Пруссии 1850 г. целесообразно начинать с титула II «О правах пруссаков», в котором формально был закреплен более обширный, чем в предшествующих германских конституциях, перечень прав и свобод: равенство всех перед законом уничтожение сословных привилегий и преимуществ, личная свобода, неприкосновенность частной собственности, свобода слова (с запрещением цензуры), собраний, союзов и пр.

Нужно обратить внимание и на то, что Конституция 1850 г. следовала рано осознанной правящими кругами страны необходимости временного развития школьного образования, «науки и преподавания» - как под строгим государственным надзором, с целью пресечения всякого вольнодумства (ст.23 и др.), так и при материальной поддержке государства. Формирование эффективно действующего грамотного бюрократического аппарата, боеспособной армии стали прямым следствием этой политики, что непосредственно усиливало роль и влияние Пруссии в германском мире. О том, как отразилась в Конституции политика усиления военной мощи, опираясь на которую, Пруссия впоследствии выиграла три войны и объединила Германию «железом и кровью», студент может выяснить, изучив её ст. 34, 39, 46 и др.

Следует обратить внимание и на то, что демократические конституционные положения, нарушение которых вызывало отныне бурную политическую реакцию со стороны либеральной оппозиции, приводило Пруссию к политическим кризисам, к росту активности пол, на подавление которых и был направлен весь её репрессивный аппарат политических партий и движений, в том числе и крепнущего движения немецких социалистов (Закон об осадном положении 1851 г. и др.).

-

ЧЕТВЕРТЫЙ ВОПРОС. При рассмотрении этого вопроса обратите внимание на историческую роль первого канцлера Германской империи О.Бисмарка в создании общегерманского единства «сверху» в результате присоединения к королевству Пруссии, Баварии, Саксонии, Бадена и других немецких княжеств. Это в значительной мере предопределило характер Германской Конституции 1871 г. Следует рассмотреть особенности немецкой имперской федерации (см. ст.2,4,19), которые давали Пруссии блокировать принятие законодательных актов и изменений Конституции, которые не отвечали интересам Пруссии (см. ст. 19,68), что свидетельствует об унитаристских тенденциях в организации государственного единства Германской империи.

При рассмотрении этого вопроса студенту следует изучить историю создания Конституции Германской империи 1871г., выявить, какое влияние оказал способ объединения Германии («железом и кровью») на её характерные черты: закрепление гегемонистской формы федерально-административного устройства; засилье Пруссии в имперском государственном аппарате; огромные полномочия Германского императора - прусского короля; принципы создания и компетенцию палат имперского законодательного органа: бундесрата и рейхстага, а также имперского канцлера; наконец, на фактическое отсутствие в Конституции перечня прав и свобод немецких подданных и т.д.

Этим вопросам посвящены гл.III «Союзный совет», гл. IV «Президентство», гл. V «Рейхстаг», гл. XII «Финансы империи», гл. XIII «Устав о конфликтах и наказаниях» и др.

На основе анализа соответствующих норм Конституции 1871 г. студенту предстоит обосновать положение о полуабсолютистской власти германского императора, сдерживаемой лишь правом канцлера на контрасигнатуру. При этом следует учитывать, что канцлер был ответственен только перед императором. (Конституция не знала принципа ответственного правительства), а также то, что имперская федерация носила специфический характер, будучи «союзом неравных». Студентам необходимо проанализировать конкретные полномочия императора, а также, права союзного совета и Рейхстага по Конституции.

Студентам необходимо проанализировать, каким образом в Конституции Германской империи 1871 г. было сконструировано объединенное государство. Какова была роль президента, Союзного совета, рейхстага? Какие вопросы находились в ведение империи? Как решался вопрос об обороне и финансах объединенной Германии.

В связи с рассмотрением проблем германского федерализма возникает целый ряд вопросов, требующих от студента самостоятельного анализа положений Конституции на основе « всеобщего избирательного права», и бундесрата, состоящего из представителей правящих династий субъектов федерации; о том, стал ли бундесрат демократическим федеральным органом, представляющим и защищающим интересы субъектов федерации, об особых полномочиях императора, имеющего право созывать, открывать, отсрочивать, закрывать союзный совет и рейхстаг (ст.12 гл. IV), он не имел права ни абсолютного, ни отлагательного вето.

Обратите особое внимание на то, что ни император, ни канцлер не несли ответственности перед Союзным Советом и Рейхстагом. Охарактеризуйте, как формировался парламент, палаты, каковы были их взаимоотношения и роль в принятии законов.

Семинар 7. Государственное регулирование экономики и социальных отношений в США в XX веке (2 часа).

ПЛАН:

1. «Новый курс» президента Ф. Рузвельта.
2. Законодательство «нового курса» о восстановлении национальной экономики.
3. Социальное и трудовое законодательство США в период «нового курса».
4. Ревизия законодательства «нового курса» в послевоенный период.

БИБЛИОГРАФИЯ:

А.Источники:

1. Кодекс о справедливой конкуренции для хлопчатобумажной текстильной промышленности. // Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. В 2 т. / Отв. ред. д. ю. н., проф. Н. А.

Крашенинникова. Т. 2: Современное государство и право. / Сост. Н. А. Крашенинникова. – М.: Норма, 2006.

2. Объединенная резолюция Конгресса об отмене золотого обеспечения правительственных обязательств. // Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. В 2 т. / Отв. ред. д. ю. н., проф. Н. А. Крашенинникова. Т. 2: Современное государство и право. / Сост. Н. А. Крашенинникова. – М.: Норма, 2006.
3. Послание Ф.Д. Рузвельта Конгрессу. // Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. В 2 т. / Отв. ред. д. ю. н., проф. Н. А. Крашенинникова. Т. 2: Современное государство и право. / Сост. Н. А. Крашенинникова. – М.: Норма, 2006.
4. Закон Вагнера. // Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. В 2 т. / Отв. ред. д. ю. н., проф. Н. А. Крашенинникова. Т. 2: Современное государство и право. / Сост. Н. А. Крашенинникова. – М.: Норма, 2006.
5. Закон об улучшении положения в сельском хозяйстве. // Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. В 2 т. / Отв. ред. д. ю. н., проф. Н. А. Крашенинникова. Т. 2: Современное государство и право. / Сост. Н. А. Крашенинникова. – М.: Норма, 2006.
6. Закон о восстановлении национальной экономики. // Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. В 2 т. / Отв. ред. д. ю. н., проф. Н. А. Крашенинникова. Т. 2: Современное государство и право. / Сост. Н. А. Крашенинникова. – М.: Норма, 2006.
7. Закон о социальном обеспечении. // Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. В 2 т. / Отв. ред. д. ю. н., проф. Н. А. Крашенинникова. Т. 2: Современное государство и право. / Сост. Н. А. Крашенинникова. – М.: Норма, 2006.
8. Закон Тафта-Хартли. // Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. В 2 т. / Отв. ред. д. ю. н., проф. Н. А. Крашенинникова. Т. 2: Современное государство и право. / Сост. Н. А. Крашенинникова. – М.: Норма, 2006.

Б. Литература:

1. *Бельсон Я.М., Ливанцев К.Е.* История государства и права США. Л., 1982.
2. *Мальков В.Л.* «Новый курс» в США. М., 1980.

ПЕРВЫЙ ВОПРОС. При ответе на этот вопрос необходимо определить экономические и социальные предпосылки принятия программы «Нового курса»: мировой экономической кризис и обострение социально-классовых противоречий, а также существующий опыт государственно-правового регулирования экономики, сложившейся перед и в ходе Первой мировой войны. Важно определить цели, стоявшие перед «Новым курсом».

ВТОРОЙ ВОПРОС. В рамках этого вопроса необходимо проанализировать Чрезвычайный банковский закон 1933 г. Закон о банковской деятельности, Закон об обращении ценных бумаг 1934 г., Закон о восстановлении промышленности 1933 г., Закон о регулировании сельского хозяйства и др., принятые в этот период. Следует определить цели, для достижения которых вводилось указанное законодательство.

-

ТРЕТИЙ ВОПРОС. При ответе на данный вопрос необходимо отметить, что в рамках «Нового курса» была предпринята попытка комплексного регулирования социальных и трудовых отношений, государство выступало в качестве третьей стороны в отношениях между трудящимися и предпринимателями, используя методы социального партнерства, арбитража и государственного принуждения. Необходимо проанализировать законы Норриса-Лагардия. Вагнера, о социальном страховании, о справедливом найме рабочей силы и т.д.

-

ЧЕТВЕРТЫЙ ВОПРОС. Необходимо отметить усиление антипрофсоюзной направленности послевоенного законодательства, его стремление не допустить политизации профсоюзов, создать механизм пресечения незаконных забастовок, установить государственный контроль над профсоюзами и интегрировать их в государственный механизм социального регулирования. Особое внимание следует обратить на законы Тафта-Хартли, Лэндрама-Гриффина и др.

Семинар 8. Государство и право Японии.(2 часа)

ПЛАН:

1. Революция Мейдзи (1868)
2. Реформы 70-80-х годов 19в.: аграрная реформа (1872-1873), административная реформа и учреждение префектур, реформы образования, суда, права.
3. Конституция 1889. Утверждение дуалистической монархии.
4. Конституция Японии 1947.

БИБЛИОГРАФИЯ:

А. Источники:

1) Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран: в 20. (Отв.ред. Н. А. Крашенинникова): М.:Норма: ИНФА.М.2012:

· Клятвенное обещание императора Муцухито с.360

- Конституция Японской империи с. 360-365
- Конституция Японии с. 371-387

Б. Литература:

1. *Мак-Клейн Дж.* Япония. От сегуната Токугавы в 19 веке М., 2007
2. *Мещеряков А. Н.* Император Мэджи и его Япония. М.: Наталие: Риноклассик, 2006

-

В. Дополнительная литература:

1. Инако И. Современное право Японии. М., 1981
2. Курицын В. М. Конституционный строй Японии. М., 1958
3. Макарова А.А. Политическая власть в Японии. М., 1998
4. Петров Д.В. Эволюция политической системы Японии М., 1995
5. Стрельцов А. Современный японский парламент. М., 1994
6. Стрельцов В.Д. Система государственного правления Японии в послевоенный период. М., 2002.

-

Семинар 9. Конституционно-политическое развитие Германии в XX веке. (2 часа)

-

ПЛАН:

1. Образование Веймарской республики. Изменения в государственном строе. Веймарская конституция 1919 года.
2. Установление тоталитарно-политического режима в Германии. Изменения в государственном строе. Механизм фашистской диктатуры. Центральные и местные органы управления.
3. Объединение Германии 1990 г. и его конституционное закрепление. Изменения в политической системе ФРГ.

БИБЛИОГРАФИЯ:

А. Источники:

1. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран: в 2 т. (Отв. ред. д.ю.н., Н.А. Крашенинникова)– М.: Норма: ИНФА. М. 2012:

- Глава 2. Эволюция конституции Германии в XX в. (стр. 302-359)

Б. Основная литература:

1. *Прудников М.Н.* История государства и права зарубежных стран учебник для бакалавров. 5-е изд., перераб. И доп. М.: Издательство Юрайт, 2011
2. *Рубаник В.Е.* История государства и права зарубежных стран: учебник. М.: Эксмо, 2011

В. Дополнительная литература:

1. *Баев В.Г.* Законодательная деятельность германского рейхстага в период Веймарской республики (1919-1933г.). Автореферат д.ю.н. Белгород. 2002.
2. *Брехт А.* О государственном устройстве Веймарской республики и вопросы её политической системы. В кн. Проблемы формирования и развития политической системы буржуазного общества. Свердловск, 1984.
3. *Овчинникова П.В.* Крах Веймарской республики в буржуазной историографии ФРГ. М.1983.

[1] Гуревич А.Я. Избранные труды. Том I. Древние германцы. Викинги. М.-Спб., 1999. Стр. 65.

[2] Кареев Н. Поместье – государство и сословная монархия Средних веков. Очерк развития социального строя и политических учреждений в Западной Европе. Вып. II-й Спб., 1906. С.161.