

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Амурский государственный университет»

ГОСУДАРСТВО И ПРАВО СТРАН ЗАПАДНОЙ ЕВРОПЫ В НОВОЕ ВРЕМЯ
Учебно-методическое пособие для практических занятий
по образовательным программам высшего образования
«Юриспруденция»

Благовещенск 2017 г.

Печатается по решению
редакционно-издательского совета
юридического факультета
Амурского государственного
университета

Составитель: Кононкова Н.В.

Государство и права стран Западной Европы в Новое время: учебно–методическое пособие для практических занятий по образовательным программам высшего образования «Юриспруденция» / АмГУ, ЮФ сост. Н.В. Кононкова - Благовещенск: Изд-во Амур. гос. ун-та, 2017.- 27 с.

Пособие призвано содействовать глубокому освоению вопросов становления и развития государства и права нового типа в странах Западной Европы в Новое время посредством изучения исторически значимых политико–правовых документов, свидетельствующих о важных тенденциях развития государственных учреждений и правовых институтов европейских стран в новых исторических условиях Нового времени.

Методическое пособие предназначено для студентов, магистрантов, аспирантов обучающихся по образовательным программам высшего образования «Юриспруденция».

©Амурский государственный университет, 2017
© Кафедра теории и истории государства и права
СОДЕРЖАНИЕ

Введение	4
Программа курса	5
Методические рекомендации для подготовки к практическим занятиям	7
Тематика и планы практических занятий	8
Тема Законодательство Английской революции и правовое оформление конституционной монархии в Англии (XVII—XIX вв.).	8
Тема Законодательство Великой Французской революции XVIII в.	11
Тема Развитие государства Франции в XIX –XX вв.	14
Тема Гражданское право Франции (XIX в.)	15
Тема Германское гражданское Уложение 1896 г.	17
Библиография для всех разделов	23
Вопросы для контроля знаний	24
Методические рекомендации по выполнению реферата	25
Тематика рефератов	27

ВВЕДЕНИЕ

Настоящее учебно-методическое пособие предназначено для более глубокого познания исторических процессов возникновения и многовекового развития государственных и юридических институтов зарубежных стран, составляющих предмет изучения учебной дисциплины «Государство и права стран Западной Европы в Новое время». Рассматривая на практических занятиях исторические тексты политических и правовых документов, используемых в курсе для понимания общеисторических закономерностей развития государства и права, и закономерностей конкретной исторической эпохи Нового времени, студенты знакомятся с тем, как развивались различные правовые институты, правовые системы, как постепенно складывался политико-правовой понятийный и терминологический аппарат. В процессе изучения исторических документов у студентов формируются навыки юридического мышления, способности самостоятельного анализа политико-правовых текстов, объяснения смысла и содержания их принципов, институтов, толкования правовых норм. Все это составляет компетенции профессиональной подготовки юриста.

Учебно-методическое пособие предназначено для подготовки студентов к практическим занятиям по темам учебного курса. В нем содержатся не только рекомендации по изучению исторических документов, которые помогут студентам самостоятельно осмыслить и понять их содержание, но приводятся теоретические сведения о правовых памятниках, причинах и обстоятельствах их создания, даются разъяснения по наиболее сложным аспектам документа.

Для изучения каждой темы учебного курса предлагаются вопросы, которые призваны целенаправленно организовать самостоятельное изучение того или иного правового памятника и подготовить студента к их обсуждению на практических занятиях.

В пособии содержатся вопросы для контроля знаний, которые помогут обучающимся проверить свои знания по дисциплине и подготовиться к промежуточной аттестации.

Методические рекомендации по выполнению реферата и тематика рефератов по дисциплине помогут студенту самостоятельно подготовить и оформить письменную работу.

ПРОГРАММА КУРСА

Введение. Общая характеристика государства и права стран Западной Европы в Новое время (XVII-XIX вв.).

Объект и предмет, задачи курса «Государство и право стран Западной Европы в Новое время, его место в системе юридического образования. Методология дисциплины «Государство и право стран Западной Европы в Новое время». Понятие «Новое время» в исторической науке. Периодизация истории государства и права с западноевропейских стран в Новое время. Типология государства и права. Историография науки «Государство и право стран Западной Европы в Новое время». Общие закономерности возникновения государства и права в эпоху Нового времени. Общая характеристика государства западноевропейских стран в Новое время. (XVII-XIX вв.).

Возникновение буржуазного государства. Роль революции и реформ в становлении буржуазного государства. Формирование и эволюция политических систем. Политические партии. Развитие конституционализма и форм государства. Смена политических режимов.

Англия

Законодательство английской революции (Трехгодичный акт 1641 г., Великая ремонстрация и др.). Протекторат Кромвеля. «Орудие управления» (1653 г.). Реставрация Стюартов. Правовое оформление конституционной дуалистической монархии. Тори и виги. «Славная революция».

Правовое оформление конституционной монархии. «Хабеас корпус акт» (1679 г.). «Билль о правах» (1689 г.) Трехгодичный акт. Акт об устройении. Государственный строй Англии в XVIII в. (1832, 1867, 1884–1885 гг.). «Ответственное правительство». Парламент. Король. Местное самоуправление.

Судебная система. Избирательные реформы XIX в. Двухпартийная система. Усиление кабинета. Парламентская ре-форма 1911 г. Реформы местного управления (1835, 1888, 1894 гг.) и судебной системы (1873–1876 гг.). Управление колониями. Возникновение доминионов: Канада, Австралийский Союз, Новая Зеландия, Южно-Африканский Союз.

Франция

Великая французская революция 1789–1799 гг. Ее основные этапы. Учредительное собрание. Законы об «уничтожении феодального режима» 4–11 августа. Декларация прав человека и гражданина 1789 г. Конституция 1791 г. Национальный конвент. Ликвидация монархии и провозглашение республики, жирондисты и якобинцы. Диктатура якобинцев. Декларация прав человека и гражданина и Конституция 1793 г. Чрезвычайное законодательство. Революционное правительство. Комиссары конвента. Революционные комитеты. Террор.

Переворот 9 термидора. Конституция 1795 г. Государственный переворот 1799 г. (Наполеона Бонапарта). Конституция 1799 г. Организация законодательной власти. Исполнительная власть. Организация административного управления.

Органические сенатус-консульты 1802 и 1804 гг. Армия и полиция в период империи. Реставрация легитимной монархии Бурбонов. Хартия 1814 г. Хартия 1830 г. Июльская монархия. Революция 1848 г. и провозглашение Второй республики. Конституция 1848 г. Государственный

переворот Луи Бонапарта 1851 г. Конституция 1852 г. Государственный строй Второй империи. Революция 1871 г. Государственный строй Парижской коммуны.

Установление Третьей республики. Разработка и принятие конституционных законов 1875 г. Их особенности. Эволюция президентской власти. Конституционный и фактический статус президента. Возвышение правительства. Организация управления колониями в Африке и Азии.

Германия

Падение Священной Римской империи германской нации. Германия после Венского конгресса. Таможенный союз. Преобладание Австрии. Революция 1848 г. и ее влияние на развитие германских государств. Прусская монархия, ее классовая сущность и особенности. Конституция 1850 г. Король. Правительство. Ландтаг. Северогерманский союз. Гегемония Пруссии в Германском союзе. Конституция союза 1867 г. Образование Германской империи. Конституция Германской империи 1871 г. Форма правления и форма организации государственного единства по Конституции 1871 г. Изменения в политическом режиме Германии в конце XIX–XX вв., ее милитаризация.

Право нового времени

Буржуазные революции XVII–XIX вв. и становление национальных правовых систем. Особенности становления английского буржуазного права, доктрина прецедента. Преемственность в праве. Слияние «общего права» и «права справедливости». Частичная реформа уголовного и гражданского права путем принятия консолидированных правовых актов в конце XIX — начале XX вв.: Акт о товариществах (1890 г.), Акт о продаже товаров (1893 г.) и др.

Становление буржуазной правовой системы во Франции. Конституционное закрепление основных принципов буржуазного права в ходе революции. Утверждение приоритета закона в системе источников права буржуазной Франции. Кодификация права.

Образование мировых систем (семей): англосаксонской и континентальной. Гражданское право Основные принципы и институты английского гражданского права. Реальная и персональная собственность. Доверительная собственность. Договоры и деликты. Изменения в брачно-семейном праве. Законодательство о компаниях. Становление буржуазного гражданского права во Франции. Гражданский кодекс Наполеона и его последующие изменения. Торговый кодекс Франции (1807 г.). Развитие торгово-промышленного законодательства XIX в. Гражданское право Германии, источники гражданского права германских государств.

Унификация гражданского права Германии. Разработка и принятие Германского гражданского уложения (ГГУ) (1900 г.). Особенности ГГУ. Система ГГУ. Юридические лица. Право собственности. Обязательственное право. Семейное и наследственное право. Пережитки феодализма. Торговое уложение Германии (1897 г.).

Источники английского уголовного права. Консолидированные акты. Преступления и наказания по английскому праву. Либерализация карательной политики. Отмена архаичных наказаний и конфискации имущества. Уголовный процесс: демократизация процедуры.

Уголовное право Франции периода революций. Уголовный кодекс 1791 г. Уголовный кодекс 1810 г.: принципы, система, основные институты, влияние на уголовное право других стран. Уголовный процесс Франции.

Уголовное право Германии. Уголовный кодекс (1871 г.). Преступления и наказания по кодексу. Уголовно-процессуальный кодекс Германии (1877 г.).

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ДЛЯ ПОДГОТОВКИ К ПРАКТИЧЕСКИМ ЗАНЯТИЯМ

Общие методические рекомендации

Практическое занятие - вид учебных занятий, при котором в результате предварительной работы над программным материалом у студентов, в обстановке их непосредственного и активного общения решаются задачи познавательного и воспитательного характера.

Цель такой формы обучения – углубленное изучение дисциплины, закрепление пройденного материала, овладение методологией научного познания. Немаловажным преимуществом практического занятия является и формирование навыков профессиональной дискуссии. Кроме того, на таких занятиях можно легко проследить, как усвоен материал, какие вопросы и возражения появились у студентов.

Практическое занятие - форма групповых занятий, предполагающая участие всех студентов в обсуждении вопросов изучаемой темы с целью углубления и закрепления знаний, полученных на лекциях и в процессе самостоятельной работы, а также получения навыков поиска, изложения и обобщения учебного материала.

Рекомендуется следующий порядок подготовки к практическим занятиям:

1. Самостоятельная подготовка студента к практическому занятию должна начинаться с ознакомления с планом занятий и методическими рекомендациями.

2. Самостоятельное изучение учебной литературы по изучаемой теме - учебников, учебных пособий. Для правильной оценки и понимания изучаемых правовых источников, важно знать общую историческую обстановку, в которой они создавались, понимать причины их создания. Для лучшего осмысления и понимания закономерностей и особенностей формирования государственно-правовых институтов зарубежных стран на разных этапах развития необходимо самостоятельно изучить не только основную учебную литературу, но также повторить лекционный материал (конспекты лекций), изучить дополнительную литературу – как общеисторическую, так и историко-правовую.

3. Изучение правовых источников в следующем порядке: 1) ознакомиться со структурой документа, юридическим языком и техникой изложения правовых норм; 2) проанализировать и осмыслить группы общественных отношений, регулируемых правовым документом; 3) проанализировать и понять основные отраслевые институты, содержащиеся в источнике и др.; 4) изучить содержания наиболее значимых положений правового документа в контексте исторических условий, места и времени его составления.

3. Студент должен изучить и знать материал по всем вопросам плана изучаемых тем.

Изучая правовые источники, следует помнить, что в процессе чтения и обработки рекомендованной литературы разумнее всего группировать материал по вопросам, выносимым на занятие. Следует приучать себя во время работы с книгой делать на отдельном листе бумаги или в компьютере пометки об источниках, где излагается материал по изучаемым вопросам. Работая с несколькими источниками, необходимо против каждого вопроса делать пометки с указанием

страниц и источника (монографии, учебника, учебного пособия и т.д.), где этот материал излагается. Аналогичный указатель следует составить по всем вопросам темы, отведя отдельный лист на каждый вопрос. Затем разобщенные выписки группируются в определенную систему с тем, чтобы выстроить ясный и полный ответ. Необходимо продумать план ответа, определив: какие ссылки на источники можно использовать; на какую литературу необходимо сослаться. Целесообразно составить список определений юридических терминов, используемых во время ответа. Ответ на один вопрос должен быть рассчитан на 5–10 минут.

ТЕМАТИКА И ПЛАНЫ ПРАКТИЧЕСКИХ ЗАНЯТИЙ

Тема занятия: Законодательство Английской революции и правовое оформление конституционной монархии в Англии (XVII—XIX вв.) (2 часа).

Вопросы для изучения.

1. Законодательство Английской буржуазной революции.
2. Основные конституционные акты Англии: Habeas Corpus Amendment Act 1679 г. (Акт о лучшем обеспечении свободы подданного и о предупреждении заточения за морями), Билль о правах 1689 г., Акт об устройении 1701 г. (Акт о дальнейшем ограничении короны и лучшем обеспечении прав и вольностей подданного).
3. Образование конституционной монархии (Вестминстерская модель) в XVII—XVIII вв.
4. Избирательные реформы XIX в.

Рекомендации для самостоятельного изучения темы.

Цель практического занятия. Целью занятия является изучение законодательства Английской революции, закрепившего основы новой, переходной формы английского государства— дуалистической монархии и последующего правового оформления конституционной монархии Англии в XVII—XIX вв.

1. Законодательство Английской буржуазной революции

Начало развития конституционного законодательства в Англии следует отнести еще к дореволюционному периоду. Оно связано с принятием английским парламентом (ставшим, как известно, своеобразным штабом революции) 7 июня 1628 г. **Петиции о праве**, в которой впервые были документально закреплены требования оппозиции против незаконных «без общего согласия, данного актом парламента, налогов и иных сборов» (ст. 10), против незаконных произвольных арестов «противно законам и вольным обычаям королевства» (ст. 2), против нарушений процедуры habeas corpus, позволяющих содержать под стражей подданных без обвинения, «на которое они могли бы отвечать согласно закону» (ст. 5), против размещения королевской армии на постой в домах жителей, отягчающего «народ таким образом» (ст. 6), и др.

В этих статьях Петиции о праве 1628 г. еще в форме смиренных просьб к королю ясно прозвучали программные требования оппозиции: гарантий прав собственности и личности, ограничения королевских прерогатив, утверждения самостоятельной политической роли английского парламента, прежде всего в финансовой сфере. Они стали лейтмотивом всего законодательства Революции.

Студенту необходимо проследить развитие этих требований в актах так называемого *долгого парламента* на основе анализа: Трехгодичного акта от 15 февраля 1641 г. (Акта о предотвращении неудобств, происходящих вследствие долговременных промежутков между созывами парламента), Акта о регулировании деятельности Тайного совета и об упразднении суда, обычно именуемого «Звездной палатой» от 5 июня 1641 г., и Великой ремонстрации от 1 декабря 1641 г.

Утверждение королем указанных требований стало первым шагом в развитии формы английского конституционализма, основанной на верховенстве парламента.

Великая ремонстрация 1641 г., представляющая собой фактически обращение не к королю, а к английскому народу, где перечислялись заслуги парламента по пресечению «пагубных стремлений ниспровергнуть основные законы и начала управления, на которых прочно покоилась религия и правосудие английского королевства», стала важным этапом в дальнейшем развитии английского конституционализма, связанным с формированием института ответственного перед парламентом правительства.

Студенту необходимо в связи с этим обратить особое внимание на статью 197 этого документа, ставшую главным камнем преткновения между королем и парламентом, что предопределило их открытое противостояние, приведшее в 1642 г. к началу гражданской войны.

Дальнейшая радикализация требований антиабсолютистских сил привела в 1649 г. к ликвидации монархии и утверждению республики, а впоследствии обусловила и скорый приход к власти «партии порядка» — режим протектората О. Кромвеля.

Единственную в истории Англии недолго просуществовавшую республику обычно называют «охранительной», так как она была лишена демократического содержания, благодаря жесткому контролю индипендентской военной верхушки во главе с О. Кромвелем, который сам называл себя «главным констеблем страны». Студенту необходимо обосновать эту «охранительную» характеристику республики, изучив при этом соответствующие законодательные акты данного периода: постановление Палаты общин об объявлении себя верховной властью английского государства от 4 января 1649 г., Ордонанс об учреждении суда над королем от 8 января 1649 г., Акт об отмене королевского звания от 17 марта 1649 г., Акт об отмене палаты лордов от 19 марта 1649 г. и др.

Особое внимание студент должен уделить анализу первой писаной конституции страны — Орудию управления 1653 г. В ней при формальном сохранении ряда революционных завоеваний, определенных прав избираемой палаты общин (которая создавалась на основе высокого имущественного ценза), закреплялась в духе предшествующих времен верховная законодательная и исполнительная власть пожизненного Лорда-протектора О. Кромвеля, которая вскоре переродилась в военную диктатуру.

При изучении этого документа студенту следует обратить особое внимание на статьи I, III, IV, VI, XII, XXIV, касающиеся широких полномочий Лорда-протектора, на фактическое предоставление ему права абсолютного вето на билли, принятые палатой общин, а также на статью XXVII, лишившую парламент полноты функции финансового контроля над правительством.

При рассмотрении любого революционного законодательства встает главный вопрос: как решала та или иная революция одну из своих важнейших задач — изменение форм собственности? Компромиссный, половинчатый характер английской революции выразился прежде всего в непоследовательном решении ее аграрных проблем. Революционное законодательство утвердило частную собственность на землю путем отмены рыцарского держания, но сохранило зависимое крестьянское землевладение в форме копигольда. В этой связи особого внимания студента требует аграрное законодательство революции — Ордонанс об упразднении Палаты феодальных сборов от 24 февраля 1646 г., впоследствии подтвержденный Палатой общин при Кромвеле в 1656 г., а также парламентом восстановленной монархии в 1660 г., и др.

2. Основные конституционные акты Англии: Habeas Corpus Amendment Act 1679 г. (Акт о лучшем обеспечении свободы подданного и о предупреждении заточения за морями), Билль о правах 1689 г., Акт об устройении 1701 г. (Акт о дальнейшем ограничении короны и лучшем обеспечении прав и вольностей подданного). Основы конституционной монархии в Англии были заложены тремя конституционными актами, принятыми уже после революционных событий, вслед за восстановлением легитимной монархии в 1660 г., а также последующей мирной сменой династий в ходе Славной революции 1688 г., в чем лишний раз проявился компромиссный характер Английской революции.

Первым из этих актов стал Habeas Corpus Act 1679 г., призванный вначале лишь ограничить возможность внесудебной расправы короля над участниками оппозиции. Он закрепил специальную процедуру проверки законности ареста любого подданного «за уголовное или считаемое уголовным деяние», исключая при этом «заключение за долги или по какому-либо иному гражданскому делу», за государственную измену или тяжкое преступление — фелонию, в отношении которых предусматривались гарантии скорого суда.

Акт 1679 г. способствовал впоследствии обоснованию ряда демократических принципов, вошедших в мировую практику: гарантий неприкосновенности личности, принцип скорого справедливого правосудия на основе «надлежащей правовой процедуры», соблюдения законности при задержании и пр. Студенту необходимо четко уяснить характер процедуры habeas corpus, правовых гарантий ее 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.).

Билль о правах 1689 г. состоит из органично связанных между собой тринадцати пунктов, декларирующих «права и вольности» английского народа и парламента: ст. 1 ликвидировала суспенсивное право короля, статья 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 частый созыв парламента.

Анализируя Билль о правах, студенту необходимо твердо усвоить, что при всех значительных ограничениях королевской власти этот документ не лишал короля полностью его законодательных полномочий, в том числе и права вето на законы, принятые парламентом. Данное обстоятельство является главным показателем того, что в это время утверждалась дуалистическая монархия как переходная форма правления от абсолютной к конституционной монархии.

Указанные требования, конституционные принципы, как известно, закреплялись в той или иной мере еще в революционном законодательстве. Новый вклад в развитие английского конституционализма заключался, прежде всего, в самой форме их узаконения. Они стали основой английской конституции в силу добровольного договора между конституционным монархом и его подданными в лице английского парламента.

Акт об устройении (называемый также «Законом о престолонаследии») 1701 г. подтверждал и развивал положения Билля о правах о верховенстве парламента и ограничении прерогатив королевской власти, в том числе судебных, так как король был лишен права помилования лиц «против impeachmenta, возбужденного общинами в парламенте».

Главный вклад этих правовых документов в становление государственного механизма английской конституционной монархии состоял во введении правила контрасигнатуры, возлагавшего ответственность за все акты исполнительной власти не на самого короля, а на его советников, министров (поскольку все постановления короля должны были скрепляться с этого времени подписью готовящих их членов Тайного совета), и принципа несменяемости судей, остающихся в своей должности «пока они ведут себя хорошо».

Тем самым утверждался английский вариант принципа разделения властей, основанный, в соответствии с теорией Джона Локка, на верховенстве парламента (принцип «парламентаризма»), на ответственности перед ним правительства, на исключительном праве парламента смещать судей.

Правило контрасигнатуры перекладывало всю ответственность за государственную политику на министров, вносило существенный вклад в укрепление принципиальных основ английской конституционной монархии («король царствует, но не управляет»). В целях уменьшения влияния короны на парламент королевским министрам и другим должностным лицам, «зависящим от короля» материально (в связи с получением какого-либо вознаграждения от него или пенсии), запрещалось быть членами палаты общин. (Это запрещение было снято впоследствии Актом 1707г.)

Институт контрасигнатуры, несменяемость судей, верховенство парламента при импичменте вошли впоследствии в политическую практику многих стран мира. Углубить свои знания по английской конституционно-правовой истории студенту поможет и знакомство с политико-правовой идеологией этих документов, с учением английского философа и политического мыслителя Джона Локка (1632—1704), изложенным в его работе «Два трактата о правлении», в которой, в частности, обосновывается идея естественных прав человека (свобода, равенство, собственность), а также рассматривается теория разделения властей.

3. Образование конституционной монархии (Вестминстерская модель) в XVII—XVIII вв. Процесс формирования конституционной монархии в Англии, с характерными чертами ответственности правительства перед парламентом, вотумом недоверия и контрмерой против него — роспуском палаты общин, с партийной принадлежностью премьер-министра, членов кабинета министров и пр., растянулся на длительное время и в основных чертах завершился лишь в XVIII в. в результате принятия Трехгодичного акта 1694 г., Акта о должностях 1707 г., (отменившего запрет для министров занимать место в палате общин) и др., а также в результате утверждения ряда конституционных обыкновений (или конституционных соглашений): о неприменении королем права абсолютного вето на законы, принятые английским парламентом (1707 г.), о формировании правительства партией, получившей большинство мест на выборах в Палату общин, об объявлении парламентом вотума недоверия правительству (впервые вынесенного в 1782 г.), о формальном праве короля, а фактически правительства, распускать Палату общин с назначением новых выборов (с 1784 г.) и др. Студенту следует обратить внимание на то, как вместе с постепенным ограничением своих обязанностей в силу тех или иных исторических обстоятельств король лишался и своих важнейших государственных прерогатив.

4. Избирательные реформы XIX в.

Историческая картина формирования конституционной монархии в Англии была бы неполной без анализа актов о народном представительстве XIX в., которые реформировали старую феодальную избирательную систему, пришедшую в полное противоречие с социальными и политическими изменениями в стране в это время.

Студенту в связи с этим следует изучить три правовых акта «О народном представительстве» 1832, 1867 и 1884 гг., выявить, как расширялся электорат страны благодаря перераспределению избирательных округов и предоставлению большего числа мест в палате общин представителям промышленных центров, а также постепенному снижению имущественного ценза. Анализ акта 1884 г., его положений об имущественном цензе необходимо провести с учетом сохранявшегося в это время института «двойного вотума», отмененного только в 1948 г.

Тема занятия: Законодательство Великой Французской революции XVIII в. (2 часа)

Вопросы для изучения.

1. Начало Великой французской революции: от Генеральных штатов к Учредительному собранию.
2. Законодательство первого этапа революции..
3. Законодательство второго этапа революции (10 августа 1792 г. – 2 июня 1793 г.).
4. Законодательство якобинской диктатуры (2 июня 1793 – 27 июля 1794 г.).
5. Государственно – политическое устройство Франции по Конституции III года республики (1795 г.) и после переворота Н. Бонапарта..

Рекомендации для самостоятельного изучения темы.

При изучении данной темы, необходимо помнить о существовании о существенных расхождениях в оценке революционного законодательства меж представителями разных историко-правовых школ. Наиболее известными из них являются так называемая «классическая» школа, близкая к марксистской, «атлантическая» школа и новейшая «реинтерпретаторская» школа. Пред-

ставляя себе каждый из соответствующих подходов, студент вместе с тем должен составить собственное представление о действительном значении Великой французской революции на основе самостоятельного анализа её законодательства.

1. Начало Великой французской революции: от Генеральных штатов к Учредительному собранию. Концепция народного суверенитета и прав человека в Декларации прав человека и гражданина 26 августа 1789 г.», помимо прочего, постарайтесь понять, в чем состояло идеологическое и юридическое значение преобразования Генеральных штатов в Национальное собрание, а затем в Учредительное собрание. Пониманию антифеодального характера Французской революции, осознанию её вклада в развитие современного государства и права, в формирование общечеловеческих демократических ценностей служит изучение её конституционных документов, и прежде всего Декларации прав человека и гражданина. не случайно, данная декларация является и действующим конституционным документом V республики (к ней отсылает Конституция Франции 1958 г.).

Декларация 1789 г. отразила воззрения многих просветителей, но наибольшее влияние на её содержание оказали взгляды Ш. Монтескье. Выясните, как именно отразились положения его трактата «О духе законов» в положения декларации о «естественных, неотчуждаемых правах человека» (с учетом их иерархии (ст. 2)), в трактовке понятий «свобода» и закон» (ст. 4), а также основных гарантий естественных прав человека, состоящих, согласно декларации, в «хороших» уголовных законах (ст. 4, 5, 8, 9) рассмотрите положения Декларации, провозглашавшие основы нового государства (ст. 10-15), принципы «национального суверенитета» и разделения властей. На основе каких положений Декларации можно утверждать, что главный её практический смысл состоял в требованиях законности, неприкосновенности частной собственности, свободы предпринимательства, в осуждении феодального порядка и правового неравенства? Вместе с тем, отметьте, что признание права частной собственности «священным» в тот момент означало прямое отрицание права большинства крестьян на землю, и даже «на революционную отмену повинностей крепостного содержания» (П.А. Кропоткин). Задумайтесь, почему декларация обходит молчанием вопросы, связанные с властью короля, с запрещением рабства, со свободой ассоциаций и собраний.

2. Законодательство первого этапа революции.

Государственный строй Франции по Конституция 1791 г. Государственно-политическая эволюция Первой республики. Аграрное законодательство», следует помнить, что Законодательство первого этапа Французской революции определялось политическими целями пришедших к власти буржуазно-помещичьих политических сил. выясните, каковы были важнейшие из этих целей. Вместе с тем помните, что пришедшие к власти конституционные монархисты («фейяны») очень рано были поставлены перед необходимостью создания заслона крайне радикальным требованиям городских низов и крестьянской бедноты. проанализируйте с этой точки зрения Декрет о подавлении беспорядков от 10 августа 1789 г., Закон о военном положении от 21 октября 1789 г., декрет Учредительного собрания от 18 июля 1791 г., Закон относительно собраний рабочих и ремесленников одного и того же состояния и одной и той же профессии 1791 г. (Закон Ле Шапелье). Помимо этого, проанализируйте правовые акты, связанные с остро стоявшей перед Францией аграрной проблемой и ликвидацией института наследственного дворянства: Декрет Учредительного собрания об уничтожении феодальных прав и привилегий от 11 августа 1789 г., декрет. передающий в распоряжение нации земли духовенства от 24 ноября 1789 г., Декрет о феодальных правах от 15 марта 1789 г., декрет об отмене института наследственного дворянства и всех титулов от 19 июня 1790 г.

Характеризуя Конституцию 1791 г., ответьте на важный дискуссионный вопрос, стала ли она «шагом вперед» или, как утверждалось ранее в отечественной исторической литературе, привела к отказу от демократических, республиканских принципов Декларации 1789 г., закрепив цензовое избирательное право, сохранив сильную королевскую власть и т. п. Конституция не могла «отойти» от Декларации в вопросах избирательного права, хотя бы потому, что деление избирателей на «активных» и «пассивных» в зависимости от имущественного, возрастного ценза и ценза оседло-

сти было закреплено задолго до ее принятия Декретом 22 декабря 1789 г. В этой связи необходимо учитывать не только предшествующую конституционную практику Англии и США, но и определяющий характер господствовавших в то время идеологических установок, согласно которым необразованный бедняк не мог быть приобщен к политической жизни, а равно и то, что в провозглашении ряда прав и свобод Конституция (см. разд. I «Основные положения») шла дальше Декларации 1789 г. Сравнение первого раздела Конституции 1791 г. с Декларацией прав человека и гражданина 1789 г. позволит студенту обосновать собственную оценку характера и исторического значения Конституции 1791 г. Необходимо также помнить, что отказ от всеобщего избирательного права стал прямым следствием провозглашенной Декларацией идеи «национального», а не «народного» суверенитета. Эта идея основывалась на теориях «избирательной функции» и «представительного мандата». Согласно первой — суверенная воля всей нации проявляется не в результате суммирования воли всех избирателей (как это понимали якобинцы), а «лишь путем уполномочия», согласно второй — избранные по департаментам представители «являются представителями не отдельного департамента, но, всей нации», следовательно, «избиратели не могут выдавать им никаких наказов». Подтверждение этому студент найдет в ст. 2 разд. 3 и ст. 7 отд. III гл. I разд. 3 Конституции 1791 г.

3. Законодательство второго этапа революции.

Государственный строй Франции по Конституция 1791 г. Государственно-политическая эволюция Первой республики. Аграрное законодательство» связан главным образом с началом формирования чрезвычайного законодательства, вызванного к жизни обострением внешних и внутренних противоречий. Этот этап характеризуется непоследовательными, противоречивыми мерами жирондистов по проведению земельной реформы, начатой еще на первом этапе Французской революции. Выявить эту непоследовательность и противоречивость в решении аграрной проблемы следует на основе анализа Декрета об уничтожении остатков феодализма от 25 августа 1792 г., Декрета о защите собственности от 18 марта 1793 г., Декрета об общинных землях от 10—11 июня 1793 г. и др. В осмысление процесса создания жирондистами под влиянием якобинцев чрезвычайных органов власти и первых чрезвычайных репрессивных законов опирайтесь на Декрет об учреждении Комитета общественной безопасности от 2 октября 1792 г. Декрета об учреждении и способе организации Чрезвычайного уголовного трибунала от 10 марта 1793 г., Декрета об учреждении наблюдательных комитетов от 21 марта 1793 г., Декрета об учреждении Комитета общественного спасения от 6 апреля 1793 г. Задумайтесь, как связано появление чрезвычайных органов власти и чрезвычайных репрессивных законов с проблемой «хлебного максимума». Согласуется ли идея «хлебного максимума» с принципами Декларации прав человека и гражданина 1789 г.?

4. Законодательство якобинской диктатуры (2 июня 1793 – 27 июля 1794 г.).

Аграрное законодательство. Система чрезвычайного законодательства и чрезвычайных органов государственной власти. Политика революционного террора», разберитесь с понятием «якобинская диктатура». Какие особенности государственного строя Франции 2 июня 1793 – 27 июля 1794 г. заставляют характеризовать его таким образом? Задайтесь вопросом о формальной легитимности Конвента после событий 31 мая – 2 июня 1793 г. Какую роль в этих событиях и государственно-политической системе Франции последующих месяцев играли секции Парижской коммуны? Как связан с этим так называемый «федералистский мятеж». Обратитесь к декрету о революционном порядке управления от 10 октября 1793 г. и учредительному закону «О революционном порядке управления» от 4 декабря 1793 г. Выделите полномочия Конвента, Комитета общественного спасения и Комитета общественной безопасности. Как соотносятся их полномочия и деятельность с принципом разделения властей? Проследите меры по централизации управления; обратитесь в этой связи особое внимание на деятельность революционных наблюдательных комитетов.

Анализируя леворадикальную социальную политику якобинцев рассмотрите декрет об общинных землях от 10-11 июня 1793 г. и Декрет об окончательном упразднении феодальных прав от 17 июля 1793 г. Достигалось ли данными мерами полное решение аграрного вопроса? Проанализируйте декрет против спекуляции от 26 июля 1793 г., декрет об установлении максимума цен и

заработной платы от 29 сентября 1793 г., Декрет об установлении единого максимума на всей территории Республики от 1 ноября 1793 г. Задайтесь вопросами, в интересах каких слоев населения были приняты данные меры? могли ли они способствовать оживлению французской экономики? согласуются ли они с принципами декларации 1789 г.? Продумайте вопрос, существует ли взаимосвязь между данными мерами и политикой «революционного террора».

При рассмотрении политики «революционного террора» опирайтесь на Декрет о подозрительных от 17 сентября 1793 г. и Декрет о реорганизации революционных трибуналов от 10 июня 1794 г. Выделите важнейшие черты уголовного процесса в революционном трибунале. Применительно к деятельности последнего ознакомьтесь с документами в сборнике «Революционный трибунал в эпоху Великой французской революции». Раскройте юридический смысл понятий «враг народа» и «подозрительный». Учтите и проведение массовых внесудебных расправ на местах.

5. Государственно – политическое устройство Франции по Конституции III года республики (1795 г.) и после переворота Н. Бонапарта.

Правительство Директории. Конституция 1795 г. Подготовку к занятию необходимо начать с исторической обстановки, сложившейся во Франции в конце XVIII в. Кризис создавал благоприятные условия для нового революционного взрыва либо для реставрации монархии. Студент должен знать, как этой ситуацией воспользовался Наполеон Бонапарт. Государственный переворот и установление авторитарного политического режима. Какие изменения произошли в государстве с приходом к власти Бонапарта? Что такое административная юстиция и как изменилось избирательное право? Ссылаясь непосредственно на статьи Конституции 1799 г., студент должен дать характеристику учреждениям государственной власти и объяснить, почему она получила название псевдodemократической. Подводя итог вышесказанному, студент должен четко и ясно дать определение термина бонапартизма с политико-организационной точки зрения и назвать его характерные черты.

Тема занятия: Развитие государства Франции в XIX –XX вв. (2 часа)

Вопросы для изучения

1. Изменения в государственном аппарате Третьей республики в 1 пол. XX в. Крах Третьей республики в ходе II мировой войны.
2. Четвертая республика во Франции. Конституция 1946г. и последующие конституционные реформы.
3. Пятая республика во Франции. Конституция 1958г. и ее последующие изменения.

Рекомендации для самостоятельного изучения темы.

Подготовка к последнему вопросу должна начинаться с анализа политической ситуации во Франции после подавления Парижской коммуны 1871 г. Необходимо определить расстановку политических сил во французском обществе, Национальном собрании, государственном аппарате. Это позволит глубже понять обстоятельства принятия и характерные черты конституционных законов Третьей республики Франции. При ответе обратите внимание на саму форму Конституции Третьей республики во Франции, ее неполноту, краткость, компромиссный и «временный» характер конституционных законов. Необходимо помнить о том, что именно во времена Третьей республики французская буржуазия становится во Франции и господствующим и правящим классом. Следует выявить характерные черты французского парламентаризма и особенности проявления кризиса парламентаризма во Франции. Анализ правового статуса президента Третьей республики, который мыслился создателями конституционных законов как трамплин

для будущего монархического переворота, необходимо дополнить изучением его фактического статуса, сложившегося в конце XIX в. Следует показать причины, обстоятельства и механизм фактического падения роли президента Третьей республики во Франции. Студент должен объяснить причины создания и сущность Народного фронта во Франции в 1930-е гг. и дать характери-

стику его политической деятельности. Крах Третьей республики в ходе Второй мировой войны. Установление временного правительства во главе с Шарлем де Голлем. Четвертая республика во Франции. Какие изменения произошли в партийной системе? Дать характеристику Конституции 1946 г. и последующим конституционным реформам. Ответ на четвертый и пятый вопросы целесообразно начать с анализа причин установления Пятой республики во Франции. Затем следует сделать краткий обзор Конституции 1958 г. и ее последующих изменений (основное внимание уделить организации власти).

Ответьте на вопрос, какими факторы могли быть обусловлены важнейшие особенности конституции IV республики. Проанализируйте с этой точки зрения опубликованную в хрестоматиях «Программу Народного фронта». Сравните её с преамбулой к Конституции 1946 г.; обратите внимание, что последняя до настоящего времени сохраняется как конституционный закон. Анализируя Конституцию 1946 г. продемонстрируйте, что она юридически оформила установление парламент республики с очень сильной властью нижней палаты – Национального собрания. Определите сферу исключительной законодательной инициативы Национального собрания, обратите внимание на ограничение прав верхней палаты – Совета республики (право принимать законы было предоставлено лишь Национальному собранию). Перед Национальным собранием отчитывался утверждавшийся им Совет министров. Продемонстрируйте, что президент республики, хоть и объявлялся высшим представителем государственной власти, реальным главой государства так и не стал. Вспомните понятие «контрасигнатура»; установите, каким образом последняя ограничивала полномочия президента.

Кроме того, сравните положения Конституции 1958 г. с соответствующими положениями Конституции 1946 г. Продемонстрируйте, что идея главенства президентской власти, которую отстаивал де Голль, нашла в Конституции свое воплощение. Рассмотрите полномочия президента; продемонстрируйте, что таковой становится подлинным главой исполнительной власти; проследите, сколь значительно сузилось правило контрасигнатуры.

Проанализируйте, как – в сравнении с Конституцией 1946 г. – изменились принципы работы правительства; обратите внимание на предоставленное ему право издавать подписываемые президентом ордонансы и декреты.

Проанализируйте, как изменились полномочия двух палат парламента.

Тема занятия: Гражданское право Франции (XIX в.) (2 часа)

Вопросы для изучения

1. История создания Французского гражданского кодекса (ФГК), его источники и система.
2. Общая характеристика книги I «О лицах». Статус физических лиц. Брачно-семейное право.
3. Общая характеристика книги II «Об имуществах и различных видоизменениях собственности». Основные институты вещного права по ФГК.
4. Общая характеристика книги III «О различных способах, которыми приобретаетась собственность». Наследственное, обязательственное право и пр.

Рекомендации для самостоятельного изучения темы.

Цель занятия — выявление на примере крупнейшей кодификации XIX в. основных закономерностей развития западноевропейского права в XIX в., изучение приемов и методов систематизации правовых норм, анализ источников, принципов и основных институтов гражданского права Франции в их историческом развитии.

Французский гражданский кодекс 1804 г., широко известный под названием Кодекса Наполеона, является классической формой кодификации гражданского права. С дополнениями и изменениями он действует во Франции и по сей день.

Кодекс Наполеона стал образцом для кодификации гражданского права в разных странах мира. Своей эффективностью он обязан, прежде всего тому, что отразил изменения, которые происходили в XVIII в. не только во французском обществе, но и набирали силу в Европе XIX в.: переворот в отношениях земельной собственности (отмена феодального режима), дробление земельной собственности (как следствие равных прав наследников), секуляризация нравов (как следствие гражданского брака) и пр.

1. История создания Французского гражданского кодекса, его источники и система.

Примите во внимание (а) социально-экономические и политические изменения, произошедшие во Франции в результате Великой французской революции, и (б) конкретные условия, связанные с установлением авторитарной власти Наполеона Бонапарта, в которых разрабатывался и принимался Кодекс. Как оценивается в научной литературе личный вклад Наполеона в создание Кодекса? Составьте представление об источниках, на которых строилась кодификация: римское право в трактовке европейских средневековых университетов (в развитии права Франции его трудно переоценить), обычное право Франции предшествующее Кодексу революционное законодательство.

Система Кодекса — институциональная. Особое внимание нужно обратить на ряд ключевых статей ФГК, отражающих стройную систему изложенных в нем гражданско-правовых норм, например, ст. 543 кн. II, раскрывающую структуру этой книги и ее содержание — правовые институты: собственность, пользование, сервитут. Ключевой является и ст. 711 кн. III, также указывающая на структуру и последовательность изложения правовых институтов и норм в последней книге Кодекса.

2. «Общая характеристика книги I «О лицах». Статус физических лиц. Брачно-семейное право» заметьте, что в гл. I, ст. 7, 8 провозглашается основополагающий принцип ФГК — равенство всех французов перед законом. Статья 8 Кодекса («Всякий француз пользуется гражданскими правами») была дополнена Законом от 26 июня 1889 г., определившим, кто является французом. Этот Закон затем был усовершенствован Законом от 10 августа 1927 г. о гражданстве и др. Для определения статуса физических лиц составители ФГК взяли за основу нормы брачно-семейного права. Обратите особое внимание на закрепленный в ст. 23—25 институт гражданской смерти и на другие статьи о различных актах гражданского состояния.

Нормы брачно-семейного права изложены в Кодексе также в соответствии с четкой схемой: 1) об условиях, законности брака, о признании брака оспоримым или ничтожным; 2) о взаимоотношениях, правах и обязанностях супругов; 3) о расторжении брака (здесь следует особо отметить закрепленное по настоянию Наполеона и явно опережающее свое время положение о возможности расторжения брака по взаимному согласию супругов. Впоследствии оно было отменено и утверждено вновь только в XX в.); 4) об отношениях родителей и детей. Покажите противоречивость этих норм, с лежащим на них отпечатком патриархальной семьи, обоснованность характеристики данного свода как кодекса «отца и мужа, а не жены и детей». (см. ст. 148, 1213—218, 230, 338, 376, 377, 384). К данному ряду относятся и статьи об ограниченной дееспособности замужней женщины (а не женщины вообще), что с точки зрения составителей Кодекса не противоречило принципу равенства всех французов перед законом, так как было связано лишь с новым состоянием женщины в замужестве. Продемонстрируйте, что нормы брачно-семейного права, касающиеся отношения родителей и детей, определены концепцией «гипертрофированной отцовской власти» (Жюлио де ла Морандьер), неравенства «законнорожденных» и «незаконнорожденных» детей. Выявите принципы классификации детей в Кодексе по сумме прав и ограничений этих прав. В ходе модернизации ФГК (путем исключений, принятия многочисленных исправлений, дополнений, которые начали вноситься в Кодекс после его введения) наиболее значительной модификации в XX в. подверглись положения кн. I: изменение условий признания законности брака, повышение возраста брачного совершеннолетия до 18 лет, отказ от требования (с определенными исключениями) согласия родителей на брак по достижении этого возраста, предоставление каждому из супругов всей полноты прав (законы от 13 июля 1965 г. и от 23 декабря 1985 г.), отказ от концепции «брачной вины» при разводе в пользу концепции «краха семьи», или полной невозможности дальней-

шей совместной семейной жизни (Закон от 11 июля 1975г.), к признанию в целом равенства прав внебрачных детей наряду с детьми, рожденными в браке (Закон от 3 января 1972г.). Произошел и полный отказ от концепции «отцовской власти» в пользу концепции «родительского авторитета», «родительской заботы».

2. Общая характеристика книги II «Об имуществах и различных видоизменениях собственности».

Основные институты вещного права по ФГК опишите важнейшие из регламентированных в ней институтов вещного права: институт собственности, узуфрукт, пользование и проживание, сервитут или поземельные повинности. Обратите внимание на классическое деление вещей («имущества») на движимые и недвижимые, на различные способы их защиты, с преимущественной защитой недвижимой собственности. Необходимо понять и запомнить классическое определение права собственности по ст. 544 ФГК как «абсолютного» права, выяснить принципиальные отличия института собственности от институтов узуфрукта, пользования и проживания (как вещного, не обязательственного права) и пр. Проследите связь с римским правом института сервитута.

3. Общая характеристика книги III «О различных способах, которыми приобретается собственность». Наследственное, обязательственное право. и пр.» опишите порядок наследования. В чём заключается провозглашаемый ФГК принцип единства наследственной массы, каков был порядок наследования по закону, какими наследственными правами обладали переживший супруг, внебрачные дети? Обратите особое внимание на ст. 727 гл. II «О качествах, требуемых для наследования»

При рассмотрении статей титула II кн. III «О дарениях между живыми и о завещаниях» обратите внимание на выделение Кодексом особой категории лиц, неспособных «делать распоряжения или получать в силу дарения... и завещания» (гл. II ст. 901—911), а также на те изменения, которым подверглись эти статьи путем принятия новых законов, в частности путем расширения круга дееспособных лиц за счет замужних женщин. Рассмотрите также воспринятый из римского права института «обязательной доли», выясните его смысл по ст. 913.

Выявите основные принципы договорного права. Выделите существенные условия действительности соглашения (ст. 1109), проанализируйте статьи о «пороке воли» (1109—1119) и учтите принципиальные изменения, внесенные в них впоследствии. На примерах конкретных статей желательнее рассмотреть трактовку отдельных видов обязательств, их отличительные черты. Обратите внимание на ст. 1781; согласуется ли она с принципом равенства всех французов перед законом?

Тема занятия: Германское гражданское Уложение 1896 г. (2 часа)

Вопросы для изучения

1. История создания Германского гражданского уложения (ГГУ).
2. Общая часть ГГУ (книга I). Статус физических и юридических лиц.
3. Обязательственное право (книга II).
4. Вещное право (книга III).
5. Брачно-семейное право (книга IV).
6. Наследственное право (книга V).

Рекомендации для самостоятельного изучения темы.

Цель семинарского занятия. Германское гражданское уложение 1896 г. — одна из крупнейших европейских кодификаций гражданского права, принятая на рубеже веков, отразившая общие тенденции развития норм европейского гражданского права после Гражданского кодекса Франции 1804 г. Как и ФГК 1804 г., ГГУ оказал значительное влияние на право других стран, в том числе и России.

Целью занятия является изучение основных принципов, институтов, специфических национальных норм современного гражданского права Германии.

Глубокое знание ГГУ требует знакомства студента с 25-летней историей его создания в обстановке обострения политических, идеологических, религиозных противоречий, а также социально-классовых, политико-правовых компромиссов переходного этапа в жизни Германии конца XIX в. В ГГУ со времени его вступления в силу в 1900 г. были внесены многочисленные изменения и дополнения, без знания которых нельзя понять тенденции развития современного права Германии.

1. История создания ГГУ.

При изучении первого вопроса студенту следует познакомиться с историей создания ГГУ, с характером тех социально-экономических и политико-правовых перемен, которые стали прямым следствием таких важнейших событий в жизни Германии, как революция 1848 г. и ее поражение, создание единой Германской империи, последующее бурное развитие капитализма в стране.

Противоборство различных социально-политических сил, политических партий, идеологических течений и правовых школ, выступающих за или против создания единого гражданского кодекса Германии, стало закономерным результатом указанных выше процессов. Поиски политических компромиссов между крепнущей промышленной буржуазией и полуфеодальными слоями германского юнкерства (сохранившего в значительной мере свои господствующие экономические и политические позиции), между трудом и капиталом, между отдельными землями, находящимися на разных ступенях капиталистического развития, и их правящими элитами в значительной мере определили столь длительное время создания кодекса.

Необходимость реформирования гражданского права стала осознаваться в Германии еще в начале XIX в. В Конституцию Германской империи 1871 г. лишь в 1873 г. была внесена поправка о создании единого гражданского кодекса страны, тогда же была организована и временная комиссия, в задачу которой входила выработка плана реформ гражданского права. Созданная вскоре постоянная комиссия представила проект кодекса для общественного рассмотрения только через 13 лет, в 1887 г. Этот проект подвергся критике как «справа», так и «слева». Его критиковали и за сложный язык, и за чрезмерно романизированный и отсылочный характер норм, за множество абстрактных определений и, главное, за то, что его нормы защищают интересы «только состоятельных классов общества». Консервативные юнкерские круги стремились ограничить сферу действия норм будущего гражданского кодекса, сохранить нормы местного феодального права, касающиеся главным образом поземельных отношений.

Говоря об общих чертах кодекса, следует прежде всего отметить, что его создатели так и не смогли решить задачу полной унификации германского гражданского права, оставив нетронутыми ряд положений местного (земского) права, связанных преимущественно с земельной собственностью (см. Вводный закон к ГГУ).

При рассмотрении первого вопроса темы студент должен составить четкое представление о характере правовых источников действующего до кодификации партикулярного, несогласованного гражданского права Германии, первых гражданских уложений отдельных земель (Прусский ландрехт 1794 г., Австрийское гражданское уложение 1811 г., Саксонский гражданский кодекс 1863 г. и др.), о городском, каноническом праве, а также о так называемом римском пандектном праве, оказавших влияние на Германское гражданское уложение.

В отличие от французского кодекса, ГГУ построен по пандектной системе. Это студенту следует твердо усвоить, ибо все современные гражданские кодексы строятся, как правило, по одной из двух систем. В связи с этим необходимо ответить и на вопрос, в силу каких причин вопреки предварительному замыслу и вразрез со структурой ФГК, нормы обязательственного права в ГГУ были расположены перед нормами вещного права, а в вещном праве институт владения рассматривается раньше права собственности.

При характеристике ГГУ целесообразно провести не только сравнение его пандектной системы с институционной системой ФГК, но и выявить технико-юридические отличия двух кодексов, их языка и стиля, привести примеры консервативных (§ 90 и др.) и так называемых каучуко-

вых норм ГГУ, включающих социально-этические критерии «добрых нравов», «доброй совести» (§ 138, 157, 248); норм компромиссного содержания, в частности тех, которые отразили уступки социально незащищенным слоям населения, названные немецким ученым-юристом О. Гирке (1841—1921) «каплями социального масла» в кодексе, и пр.

2. Общая часть ГГУ (книга I). Статус физических и юридических лиц.

При рассмотрении второго вопроса темы внимание студента должно быть сосредоточено на выявлении правового статуса не только физических, но и, главным образом, юридических лиц частного права — союзов и учреждений: в статьях кодекса закреплены контрольные полномочия государства в отношении их образования, направлений деятельности, а также — при определенных обстоятельствах — лишения их правоспособности (§ 21—54). В связи с этим целесообразно остановиться на § 54, закрепляющем специфическую правовую конструкцию так называемых неправоспособных обществ.

Союзы с хозяйственными целями, о которых говорится в I книге ГГУ, не следует смешивать с объединениями в форме торговых товариществ (акционерными обществами, обществами с ограниченной ответственностью и пр.), создание и деятельность которых регулировались нормами торгового, гражданского права и для которых значительно раньше был установлен регистрационный или явочно-нормативный порядок возникновения.

В ГГУ нашел отражение компромиссный вариант решения дискуссионного вопроса об условиях получения правоспособности юридическими лицами. Для обществ с хозяйственными целями требовалось разрешение государственного органа, для обществ с идеальными целями — простая регистрация, что и создало противоречия соответствующих норм гражданского и торгового права.

При характеристике физических лиц как субъектов права студенту следует обратить внимание на расширение круга дееспособных лиц за счет детей (начиная с семилетнего возраста), обладающих ограниченной дееспособностью, и замужних женщин и объяснить причины этих изменений по сравнению с ФГК 1804г.

Наряду с правоспособностью физических и юридических лиц в I книге со скрупулезной подробностью, давшей основание ряду юристов называть ГГУ «совершенным юридическим арифмометром» (К. Цвайгерт и Х. Кётц), рассматриваются вопросы, касающиеся юридических сделок, сроков их давности, вопросы о вещах как объектах собственности, о волеизъявлении сторон как необходимого условия правомерности сделок, о признании их ничтожности или оспори-мости, о пороке воли и пр.

Представление об этой характерной стороне ГГУ студент может получить из анализа § 105, 116, 119, 133, 138. Особого внимания заслуживает содержание § 138, включающего в необходимые условия действительности сделки требование соответствия ее «правилам общественной нравственности», отсутствующее в ФГК 1804 г. Студенту необходимо определить социальную направленность и степень эффективности содержащихся в этом параграфе предписаний.

3. Обязательственное право (книга II).

Для ответа на этот вопрос требуется изучить содержание II книги ГГУ, посвященной нормам обязательственного права, ознакомиться, наряду с общими положениями об обязательствах из договоров, с содержанием предписаний, касающихся отдельных видов договоров: купли, займа, ссуды, товарищества, найма вещей и услуг, а также с положениями об обязательствах из недозволенных действий. В этой книге в соответствии с принятой ее составителями установкой не дается определений ни обязательства в целом, ни договора в частности, но наиболее существенные черты понятия договора в ГГУ можно выявить из анализа тех статей, которые определяют договор как юридическую связь между двумя или несколькими дееспособными лицами; свободу договора (или свободное волеизъявление при его заключении), не требующего в качестве условия его правомерности ни определенной формы, ни определения предмета договора (*causa*), ни каких-либо других ограничений автономии воли сторон, за исключением обязательной формы сделок с недвижимостью и так называемых абстрактных договоров. Из отдельных видов договоров обращает на себя внимание трактовка традиционного договора купли-продажи, в которой разграничивается, в отли-

чие от соответствующей трактовки этого договора в ФГК, два обязательных юридических момента: а) соглашение сторон и б) фактическая передача покупателю права собственности на проданную вещь, а также компромиссный характер норм о так называемой обратной или преимущественной купле (§ 497, 503, 504).

Необходимо тщательно проанализировать правовой институт найма вещей и услуг, которому, благодаря настойчивому требованию социально ориентированных членов комиссии, давлению германских социал-демократов, в ГГУ уделено 20 параграфов (в ФГК им посвящено всего три статьи).

Параграфы 544, 616, 618, 629 и др. знаменовали первые шаги на пути «социализации» германского гражданского права. Не случайно именно они оказались в фокусе внимания законодателей «социального государства» ФРГ, разработавших многочисленные дополнения к ним и создавших самостоятельную отрасль трудового права, регулирующую многие отношения предпринимателей и рабочих.

Так, договору найма квартир, прямо связанному с социальной проблемой бездомности, в старой редакции кодекса не уделялось большого внимания, за исключением положения о праве квартиронанимателя-бедняка расторгнуть договор без всяких последствий для себя, если пользование жилищем угрожало его жизни или здоровью (§ 544). Как решается эта проблема в настоящее время, в частности вопрос о запрете расторжения договора наймодателем в ущерб нанимателю, студент может выяснить при анализе новых параграфов ГГУ (§ 537, 554, 556, 564b и др.). В основу решения этих вопросов положен принцип: соглашение о найме жилого помещения, заключенное в ущерб нанимателю, недействительно.

Этот принцип находит сегодня выражение в конкретном перечне условий «правомерного интереса» наймодателя в случае расторжения договора (§ 564b) и в положениях, отказывающих ему в этом праве, если расторжение договора, даже при наличии «правомерного интереса» наймодателя (§ 556a), ведет к возникновению «непреодолимых трудностей» для нанимателя и членов его семьи.

Подверглись существенным изменениям и дополнениям и параграфы о трудовом договоре, к числу которых в ГГУ ранее относились § 616 о предоставлении рабочему определенных гарантий сохранения своего рабочего места и заработной платы в случае болезни, § 618, касающийся техники безопасности, и § 629 о предоставлении нанявшемуся необходимого времени для поиска работы при увольнении. Новая глава I книги, носящая ныне название «Трудовой договор», содержит ряд социально значимых параграфов, запрещающих дискриминацию женщин (§ 611a, 612) при найме, увольнении, продвижении по службе, оплате труда; положения, гарантирующие права наемного работника при переходе предприятия другому владельцу (§ 613a); нормы, предоставляющие определенные меры защиты от обнищания при несчастном случае, и пр.

4. Вещное право (книга III).

При освещении четвертого вопроса темы — институтов вещного права (кн. III) студенту необходимо четко уяснить различия права владения и права собственности, специфический характер юридической конструкции владения в ГГУ как «приобретаемого достижением действительного господства над вещью» (§ 854) в отличие от «волевой» конструкции римского права.

Изучение правового содержания института собственности следует начать с тщательного анализа § 903, в котором, как и в ФГК, дается классическое понятие собственности, но в других выражениях, представляющих собственнику правомочие распоряжаться собственностью по собственному усмотрению (это ключевой позитивный элемент понятия права собственности) и устранять других от всякого на нее воздействия (негативный элемент понятия).

Традиционно закрепляется неограниченное право собственности как на землю, так и на то, что находится «сверху» и «снизу». Но в ГГУ (ст. 68 Вводного закона) прямо исключаются права собственника на полезные ископаемые.

Бесспорный интерес студента вызовет анализ § 906 о гарантиях прав предпринимателя, связанных с проникновением на чужой земельный участок шума, газа, пара и других отходов промышленного производства, как в случае, если такое воздействие не стесняет землевладельца или

стесняет его «только в незначительной мере» (это положение было известно еще пандектному праву), так и в случае, если такое воздействие «обуславливается таким использованием... другого участка, которое соответствует обычному по местным условиям и положению участка пользования». Это принципиально новое положение германского вещного права было направлено на защиту прав предпринимателя. Интересно и то, что составители ГГУ попытались отчасти нивелировать это положение с помощью § 907, направленного на защиту собственника поземельного участка, путем предоставления ему права требовать, чтобы на смежном участке не возводились сооружения, «относительно которых с достоверностью можно предвидеть, что существование их... будет иметь своим последствием недопустимое воздействие на его участок».

К легальным ограничениям права собственника имел прямое отношение и § 226 о запрещении «шиканы». Этот специфический институт германского местного права был известен еще Прусскому ландрехту 1794 г. В интересах землевладельца был принят также § 1094 о праве преимущественной купли и § 1105, 1191, 1199 о вотчинных повинностях и др.

5. Брачно-семейное право (книга IV).

Брачно-семейное право рассматривается в IV книге ГГУ. Нормы, составившие содержание этой книги, подверглись в настоящее время значительным изменениям, отразив общие тенденции развития современного европейского права. Порядок рассмотрения норм брачно-семейного права в ГГУ тот же, что и в ФГК. Студенту надлежит прежде всего выяснить условия заключения брака и то, как эти условия были изменены впоследствии (§ 1303—1305).

Указанные условия включали в себя достижение возраста брачного совершеннолетия, измененного впоследствии Законом 1976 г., согласие родителей на брак (ныне оно не требуется), согласие самих брачующихся и пр. К вопросу о заключении брака имеет отношение и сохранившийся до сих пор, но значительно измененный институт помолвки.

Хотя ГГУ в отличие от ФГК не знало легальной власти мужа над женой, неравенство супругов в некоторых личных и имущественных правах здесь выступало достаточно явно. В каких положениях ГГУ это проявлялось, студенту следует выявить самостоятельно.

Особого внимания заслуживает вопрос о правовом статусе различных форм семейного имущества: внесенного, отдельного, общего (§ 1363—1367, 1383, 1395, 1396). В современной редакции § 1363—1365 уравниваются имущественные права мужа и жены. Это принципиально новое положение брачно-семейного права закреплено ныне и в других европейских странах: Англии, Франции и пр.

Институт развода основывался в ГГУ на той же, что и в ФГК, концепции «брачной вины», «брачного преступления», дающих каждому из супругов право на соответствующий иск. В настоящее время эта концепция в ГГУ заменена концепцией «краха» семьи или непоправимо распавшихся брачных уз, на которой и основываются ныне действующие § 1564—1568. Какие доказательства ныне требуются суду для решения вопроса о непоправимости, крахе брака, студент должен выяснить из анализа этих параграфов, с учетом главного обстоятельства — согласия на развод обоих супругов или только одного из них.

Морально-этические основания § 1568 о так называемой «оговорке о жестокости», исключаящей развод в течение пяти лет даже в случае краха семьи, придает этому параграфу особую дискуссионность среди ученых — юристов и практиков. Как сам студент истолковал бы этот параграф, будучи судьей?

Во II разд. («Родство») кн. IV рассматривается проблема так называемых внебрачных детей, которые ранее подвергались дискриминации, но не столь явно, как в ФГК. (В ГГУ не существовало статьи, аналогичной «позорной» 340-й статье ФГК, запрещающей отыскание отцовства.) В чем заключалась эта дискриминация и как после принятия закона 1969 г. она была устранена, студент может узнать из анализа ныне действующих § 1600a—1600c ГГУ (разд. «Внебрачное происхождение»). Общая тенденция всемерной охраны прав человека, его жизни, здоровья, достоинства зримо проявилась в положениях ГГУ, касающихся отношений родителей и детей, что выразилось в принципиально новой концепции «родительского авторитета», «родительской опеки», пришедшей на смену концепции «родительской власти». Новые положения ГГУ исходят из гарантии дос-

тоинства ребенка, когда требуют обсуждения с ребенком вопросов родительского попечения, запрещают унизительные меры воспитания и пр.

Новации не могли не затронуть и проблемы правового положения внебрачного ребенка. В отличие от ФГК, ГГУ в § 1708 обязывало отца незаконнорожденного ребенка доставлять ему содержание до 16 лет (это положение было зафиксировано еще в Прусском ландрехте 1794 г.). Ныне ГГУ рассматривает права и обязанности «родительского попечения» применительно к различным категориям внебрачных детей. Особый интерес в этой связи представляет правовой статус ребенка: а) узаконенного последующим браком родителей, б) признанного по суду, в) признанного отцом членом своей новой семьи, а также размер помощи отца на содержание внебрачного ребенка, который устанавливается «федеральным правительством с одобрения бундесрата постановлением, имеющим силу закона».

6. Наследственное право (книга V). Рассматривая последний вопрос темы, студенту следует отметить такие отличительные черты германского наследственного права, как отсутствие пределов законного наследования по степени родства, принцип наследования по закону по так называемым парантеллам (линиям). (Первая линия - сам наследодатель со своими нисходящими, вторая линия - родители наследодателя с их нисходящими родственниками и т. д.)

Принципиальным изменениям в ГГУ по сравнению с ФГК подверглось наследственное право пережившего супруга, получившего привилегированное право на наследство умершего супруга по сравнению с другими законными наследниками (§ 1931). Широко трактуется ГГУ и свобода завещательного распоряжения (§ 1938), которая ограничивается «обязательной долей». Чем отличается она от «обязательной доли» по ФГК студенту надлежит выяснить на основе знакомства с соответствующими параграфами Германского гражданского уложения.

БИБЛИОГРАФИЯ КО ВСЕМ ТЕМАМ

ИСТОЧНИКИ

1. История государства и права зарубежных стран [Электронный ресурс] : методические указания к практическим занятиям и организации самостоятельной работы для студентов, обучающихся по программе бакалавриата направления 40.03.01 «Юриспруденция» — Электрон. текстовые данные. — Краснодар, Саратов: Южный институт менеджмента, Ай Пи Эр Медиа, 2017. — 86 с. — 2227-8397. — Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/62644.html>
2. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. В 2т./ Отв.ред. д.ю.н., проф. Н.А. Крашенинникова. Т. 2 Современное государство и право / Сост. Н.А. Крашенинникова.- М.: Издательство НРМА, 2003.- 672 с.
3. Хрестоматия по Всеобщей истории государства и права Т.2 / Под ред.К.И. Батыра и Е.В. Поликарповой-М.: Юрист,1996.-520 с.

ЛИТЕРАТУРА

а) основная литература:

1. Прудников М.Н. История государства и права зарубежных стран [Электронный ресурс] : учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности 030501 «Юриспруденция» / М.Н. Прудников. — 3-е изд. — Электрон. текстовые данные. — М. : ЮНИТИ-ДАНА, 2017. — 543 с. — 978-5-238-01307-7. — Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/71150.html>
2. Всеобщая история государства и права. Том 2. Новое время. Новейшее время [Электронный ресурс] : учебник / Б.Я. Арсеньев [и др.]. — Электрон. текстовые данные. — М.: Зерцало-М, 2013. — 640 с. — 5-94373-042-7. — Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/4090.html>

б) дополнительная литература:

1. История государства и права зарубежных стран. Новое и Новейшее время [Электронный ресурс] : ответы на экзаменационные вопросы / В.В. Сажина [и др.]. — Электрон. текстовые данные. — Минск: ТетраСистемс, 2013. — 222 с. — 978-985-7067-27-5. — Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/28090.html>
2. История государства и права зарубежных стран [Электронный ресурс]: учебник/ А.В. Вениосов [и др.].— Электрон. текстовые данные.— Минск: ТетраСистемс, 2013.— 544 с.— Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/28091>— ЭБС «IPRbooks», по паролю

ВОПРОСЫ ДЛЯ КОНТРОЛЯ ЗНАНИЙ

1. Англия в Новое время: революция XVII в., характеристика основных этапов. Революционное законодательство.
2. Англия в Новое время: становление конституционной монархии и её особенности (XVIII-XIX вв.).
3. Франция в Новое время: революция конца XVIII в., ее основные этапы. Первый этап революции – конституционная монархия. Декларация прав человека и гражданина 1789 г. Конституция 1791 г.
4. Франция в Новое время: провозглашение республики и развитие революции (1792-1793 гг.). Якобинская диктатура. Организация революционной власти.
5. Франция в Новое время: термидорианский переворот и конституция 1795 г. Государственный переворот Бонапарта и конституция 1799 г. Первая империя и конституция 1804 г.
6. Франция в Новое время: реставрация монархии. Хартия 1814 г. Июльская революция 1830 г. Хартия 1830 г. Вторая республика и конституция 1848 г.
7. Гражданский кодекс Наполеона (1804 г.): его источники и система, статус физических лиц,
8. Гражданский кодекс Наполеона (1804 г.): Институт собственности и его защита, обязательственное право. Регулирование брачно-семейных отношений. Наследственное право.
9. Уголовный кодекс Наполеона (1810 г.): источники и система, основные виды преступных деяний и наказаний по УК.
10. Германия в Новое время: Падение «Священной Римской империи». Объединение германских государств в первой половине XIX в. Конституция 1849 г.
11. Германия в Новое время: конституция Пруссии 1850 г. Борьба Пруссии за гегемонию. Образование Германской империи. Конституция 1911 г.
12. Особенности права Германии в Новое время. Гражданский кодекс 1896 г.: его источники и система, статус физических лиц, юридических лиц.
13. Гражданский кодекс Германии (1896 г.): Институт собственности и его защита, обязательственное право.
14. Уголовное законодательство Германии в XIX в.
15. Гражданский кодекс Германии (1896 г.): регулирование брачно-семейных отношений. Наследственное право.
16. Общая характеристика права нового типа. Формирование англосаксонской и континентальной правовых систем.
17. Особенности Права Англии в XVIII-XIX вв.: имущественное и обязательственное право.
18. Особенности Права Англии в XVIII-XIX вв.: семейное и наследственное права.
19. Особенности Права Англии в XVIII-XIX вв.: уголовное право.
20. Предмет и задачи курса «Государство и право стран Западной Европы в Новое время». Общая характеристика государства в Новое время.

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО ВЫПОЛНЕНИЮ РЕФЕРАТА

Реферат предусматривает углубленное изучение дисциплины, способствует развитию навыков самостоятельной работы с литературными источниками.

Реферат – краткое изложение в письменном виде содержания научного труда по предоставленной теме. Это самостоятельная научно-исследовательская работа, где студент раскрывает суть исследуемой проблемы с элементами анализа по теме реферата. Приводит различные точки зрения, а также собственные взгляды на проблемы темы реферата. Содержание реферата должно быть логичным, изложение материала носить проблемно-тематический характер.

Слово "реферат" (от латинского – *refere* – докладывать, сообщать) означает сжатое изложение в устной или письменной форме содержания какого-либо вопроса или темы на основе критического обзора информации.

При подготовке реферата необходимо соблюдать следующие правила:

определить идею и задачу реферата. Следует помнить, что реферат будут читать другие. Поэтому постоянно задавайте себе вопрос, будет ли понятно написанное остальным, что интересного и нового найдут они в работе;

ясно и четко сформулировать тему или проблему. Она не должна быть слишком общей;

найти нужную литературу по выбранной теме. Составить перечень литературы, которая обязательно должна быть прочитана;

Только после предварительной подготовки следует приступить к написанию реферата. Прежде всего, составить план, выделить в нем части.

Введение, в котором раскрывается цель и задачи сообщения; здесь необходимо сформулировать социальную или политическую проблему, которая будет проанализирована в реферате, изложить своё отношение к ней, то есть мотивацию выбора; определить особенность постановки данной проблемы авторами изученной литературы; объяснить актуальность и социальную значимость выбранной темы.

Основная часть. Разделы, главы, параграфы основной части должны быть направлены на рассмотрение узловых моментов в теме реферата. Изложение содержания изученной литературы предполагает его критическое осмысление, глубокий логический анализ.

Каждый раздел основной части реферата предполагает детальное изучение отдельного вопроса темы и последовательное изложение структуры текстового материала с обязательными ссылками на первоисточник. В целом, содержание основной части должно отражать позиции отдельных авторов, сравнительную характеристику этих позиций, выделение узловых вопросов дискуссии по выбранной для исследования теме.

Студент должен показать свободное владение основными понятиями и категориями авторского текста. Для лучшего изложения сущности анализируемого материала можно проиллюстрировать его таблицами, графиками, сравнением цифр, цитатами.

Заключение. В заключении автор реферата должен сформулировать личную позицию в отношении изученной проблемы и предложить, может быть, свои способы её решения. Целесообразно сделать общие выводы по теме реферата и ещё раз отметить её актуальность и социальную значимость.

Список использованных источников и литературы.

Начать реферат можно с изложения яркого, впечатляющего факта, который требует пояснения. Далее изложение должно идти от простого – к сложному. Не останавливайтесь на подробностях. Главное требование к реферату – максимум пользы для читателя при минимуме информации.

Написание рефератов является одной из форм обучения студентов, направленных на организацию и повышение уровня самостоятельной работы студентов, а также на усиление контроля за этой работой.

Целью написания рефератов является привитие студентам навыков самостоятельной работы с литературой с тем, чтобы на основе их анализа и обобщения студенты могли делать собственные выводы теоретического и практического характера, обосновывая их соответствующим образом.

В отличие от теоретических семинаров, при проведении которых студент приобретает, в частности, навыки высказывания своих суждений и изложения мнений других авторов в устной форме, написание рефератов даст ему навыки лучше делать то же самое, но уже в письменной форме, грамотным языком и в хорошем стиле.

Представляется, что в зависимости от содержания и назначения в учебном процессе рефераты можно подразделить на две основные группы (типы): научно-проблемные и обзорно-информационные.

Требования к оформлению реферата. Объем реферата может колебаться в пределах 15-20 печатных страниц. Основные разделы: оглавление (план), введение, основное содержание, заключение, список литературы.

Текст реферата должен содержать следующие разделы:

титульный лист;

введение, актуальность темы;

основной раздел;

заключение (анализ результатов литературного поиска); выводы;

библиографическое описание, в том числе и Интернет-источников.

Реферат должен быть выполнен грамотно с соблюдением культуры изложения. Обязательно должны иметься ссылки на используемую литературу, включая периодическую литературу.

ТЕМАТИКА РЕФЕРАТОВ

1. История государства и права эпохи Нового времени: проблемы периодизации, общие черты и особенности развития государственности западноевропейских стран.
2. Возникновение и развитие суда присяжных в Англии в XVII-XIX вв.
3. Развитие избирательного права Британии в конце XIX-начале XX века.
4. Эволюция государственного строя Франции в период Великой революции XVIII в.
5. Проблемы образования единого Германского государства (XIX в.)
6. Проблемы развития судебных систем западноевропейских стран в новое время.
7. Проблемы и особенности становления конституционной монархии в Англии (конец 17-начало 18 вв.).
8. Особенности конституционная монархия и парламентаризма в Великобритании в 18-19 вв.
9. Законодательное оформление британской империи и системы управления колониями.
10. Особенности политической и избирательной системы Великобритании в 18-19 вв.
11. Особенности становления английского права в 17-19 вв.
12. Особенности развитие английского уголовного права в 18-19 вв.
13. Развитие английского гражданского права в 18-19 вв.
14. Развитие английского семейного права в 18-19 вв.
15. Государство Франции в конце 18-начале 19 вв. Государственный строй первой империи.
16. Государство Франции во время Второй республики.
17. Государство Франции в годы Второй империя.
18. Государство Франции в период Третьей республики.
19. Французская колониальная империя и колониальная система управления.
20. Гражданское право Франции в 18-19 вв.
21. Уголовное право Франции в 18-19 вв.
22. Семейное право Франции в 18-19 вв.
23. Образование единого государства Германии в конце 19 в.
24. Гражданское право Германии в 19 в.
25. Уголовное право Германии в 19 в.