**Болонский университет. Школа глоссаторов**

В 1088 г. в Болонье Ирнерий начал преподавание юриспруденции. Эта школа приобрела известность. В 1158 г. император Священной Римской империи Фридрих I (Барбаросса) издал эдикт, по которому брал под свое покровительство и защиту студентов и профессоров по пути в университет и в самом университете. Студены иностранцы были подсудны профессорам, а не общим судам.

Школа стала приобретать черты корпорации. Первоначально появляются землячества (nationes), которые потом, вследствие наличия у всех студентов общих интересов, образуют единую корпорацию (universitas) во главе с выборным ректором (rector).

В 1215 г. папа наделил епископа Болоньи правом разрешать профессорам преподавать. Для этого необходимо было получить звание doctor: экзамен + диспут с комиссией профессоров, во главе с епископом.

Лозунг школы: обратиться прежде всего к более тщательному изучению источников и прежде всего Дигест. Преподавание заключалось в чтении и комментировании источников. Комментирование переходило в толкования - глоссы (заметки на полях).

Также глоссаторы пишут summae - обозрение какой-либо части сокращенно в виде введения к последующему чтению, комментированию и собранию различных юрид. правил (brocarda). Наиболее знаменита brocarda Ирнерия.

Глоссаторы занимались, кроме всего прочего, изучением терминологии римского права по методу distinctio - берется термин, и из него выводятся все последующие термины с помощью предикатов.

Наивысшего развития школа достигла при AZO (умер около 1230). Последний представитель - Ассursins издал GIOSSA ORDINARIA - избранные глоссы всей школы

(около 1250). Итак, глоссаторы восстановили весь JURIS CORPUS CIVILES.

**Mos itallicus iuris docendi**

Школа постглоссаторов возникает начиная с 14 века в Италии - вопрос о соотношении буквы и духа правды (Цельс). Итальянцы решали этот вопрос в пользу духа права, справедливости. В этом они солидарны с глоссаторами - цизальпийцы =постглоссаторы.

Выработаны правила юридического толкования:

а)аутентичное - пояснение духа, смысла права;

б)юдициальное - толкование судов, в практике;

в)обычное толкование - при помощи обычая;

г)толкование профессиональных юристов - вспомогательный вид толкования (сейчас - доктрина). Иерархия авторитетов в толковании: Батолиус; Бальтус; Александр; Liason del Maino.

д)толкование по аналогии (казуально).

**Mos gallicuscus iuris docendi**

Начиная с 16 века во Франции. Авторитеты: Дюарен; Комен;. Виалон; Отман.

-впервые поставлен вопрос о происхождении римского права и права вообще;

-впервые сформулировано понятие гос-ва и суверенитета (Жан Боден “Государство”):

-постоянство;

–неограниченность;

–единство.

Больше занимались философией права, грамматической очисткой римского права от последующих искажений.

Задачи:

–реконструировать тексты;

–уяснить историю права, соблюсти преемственность права;

–насколько римское право может быть приспособлено в действительности.

Гуго Гроций в книге о праве Рима и мира ввел новый термин - ius intergentium (международное право).

**Usus modernus pandectarum: Рецепция римского права в Германии**

Экономическая жизнь развивалась, торговый оборот усиливался. Местное право покоилось на недостаточно ясных обычаях и являлось неразвитым. Римское же право было более прогрессивным и могло регулировать самые сложные отношения. Оно распространялось в романских странах глоссаторами. Особый характер его распространение приобретает в Германии, т.к. там имелась еще одна причина для его рецепции: Священная Римская империя считалась продолжением римского императора, и императоры - непосредственными преемниками. Юстинианов свод считался как бы отечественным правом, а законы Священной Римской империи - его продолжением. Существовала также идея объединения Германии.

Германские императоры всячески способствовали рецепции Римского права. Фридрих I дал привилегию Болонскому университету. Юристы занимают все более и более влиятельные места, они вытесняют феодалов - народных судей. В 1495 был учрежден общеимператорский (Reichs kammer Gericht) суд, половина членов которого должна быть юристами. Теперь правосудие должно было осуществляться прежде всего на основе Римского права. Распространяется также институт послания (Aktenversendnung). Когда суд не мог найти соответствующую норму, он писал письмо в ближайший университет на юрид. факультет, где профессора выносили решение, которое было обязательно для судьи. В результате к концу 16 - началу 17 века Римское право в Германии было рецептировано полностью. Corpus Juris civilis Юстиниана стало законом, на который стали ссылаться стороны. Правда, оно было рецептировано по принципу in subsidium - лишь на случай недостатка соответствующей нормы германского права, но на практике имело большое значение.

Рецептировано оно было с кафедры глоссаторов. Из него были изъяты части, не имеющие значения, судам же было запрещено ссылаться на греческие тексты. В учениях глоссаторов Римское право изменялось, приобщаясь к современной жизни. Таким образом, создавалось современное Римское право. Территория его действия постепенно сокращается национальным правом, и они перерабатываются в нечто единое. Саксонское уложение 1863 г. и т.д. устраняли применение Римского права. С 1 января 1900 г. в действие вступает Уложение единого гражданского права, что являет собой окончательную отмену Римского права.

**Каролина: общая характеристика.**

“Des heutigen Rmischen Reichs Peinlich Gerichtes Ordnung”

Каролина - общегерманское уголовно-судебное уложение, составленное в 1532 г. Основное содержание - нормы процессуального права. Каролина определяет широкий круг наказуемых деяний, а также толкует такие понятия как: формы вины, необходимая оборона, соучастие, покушение на преступление, пособничество и др.

В основе ответственности лежит принцип личной вины, различается умышленное и неумышленное деяние. Освобождаются от ответственности:

–за убийство - умалишенные (ст. 150);

–за кражу дети до 14 лет - порка, а не смерть.

Обстоятельства, освобождающие от ответственности: при убийстве - необходимая оборона (нападение со смертельным оружием + невозможность уклониться от него). Доказать это должен убийца.

Обстоятельства, смягчающие вину:

-отсутствие умысла;

-возраст до 14 лет;

-совершение преступления при исполнении служебного долга.

Отягчающие обстоятельства:

-совершение преступления против лица особо высокого положения;

-наличие “злого умысела”.

Пособничество:

–помощь до совершения преступления;

–помощь в момент совершения преступления - совиновничество (то же наказание);

–помощь после совершения преступления.

Цель наказаний - устрашение. Наказания:

–смертная казнь (простая - отсечение головы мечом; квалифицированная - все остальное);

–членовредительство и телесные наказания;

–позорящие наказания;

–изгнание из страны;

–штрафы.

**Суд, его органы по Каролине. Институт Actenversendung**

1582 г. - Каролина - уголовно-процессуальный кодекс, составленный по поручения Карла V. В нем прослеживается влияние Римского права. Часто встречаются специально оставленные на усмотрение судей неопределенные санкции. Тяжелые наказания неслись за измену в религии (М - четвертование, Ж - утопление). Очень жестокие меры: возможно волочение к месту казни, терзание щипцами (ст. 159), лица, которые выносили - освобождались. За богохульство и кощунство - смертная казнь или отрезание языка. Кража предметов религиозного культа каралась жестоко. Каролине известен институт соучастия, а также необходимая оборона. Она проникнута характерными для того время инквизиционными чертами судопроизводства. Рассмотрение дела было негласным. Среди установленных форм доказательств была пытка. Обвинение выдвигалось как в частном порядке, так и от имени государства. Существовало свидетельство.

Можно выделить следующие суды:

1.суд феодала - сначала - только крепостные, затем - все население территории;

2.церковный суд - распространялся на духовенство и некоторые другие разряды людей, для всех - дела о браках, духовных завещаниях;

3.городские суды имели различное устройство: судья + заседатели (шеффены) или городской совет;

4.суд князя (главы округа) - низший суд.

Распространяется институт послания (Aktenversendnung). Когда суд не мог найти соответствующую норму, он писал письмо в ближайший университет на юридический факультет, где профессора выносили решение, которое было обязательно для судьи.

 **Процесс по Каролине. Система доказательств**

Одим из основных памятников феодализма в области уголовного права является Каролина - памятник рецептированного римского права теории формальных доказательств.

Суд состоял из шеффенов или заседателей суда, судьи, писца. Предпочтение отдавалось лицам дворянского происхождения и ученым людям.

Процесс начинался по доносу потерпевшего, его показания точно записывались. Требование к истцам: представление прямых улик преступления, влекущих наказание. Обвиняемый заключался в тюрьму независимо от виновности. Истец мог быть также помещен в тюрьму, если он не предоставил соответствующего залога, признанного судьями и шеффенами достаточным при отсутствии улик.

Все это делалось согласно гражданско-правовому предписанию, чтобы оплатить произведенные издержки, а также бесчестье, ущерб, если истец не сможет доказать уголовное обвинение или свои права, или если в течении определенного назначенного судом срока он не сможет предъявить такие улики и подозрения, которые суд признает достаточными, если истец проиграет дело по др. причинам.

Следующим этапом является проведение допроса под пыткой, который применяется лишь при получении прямых улик преступления. Наличие косвенных улик не ведет за собой применение допроса под пыткой. Для достаточных улик необходимо два добрых свидетеля.

Окончательное осуждение на уголовное наказание должно происходить на основе собственного признания. Во внимание принимается и записывается лишь то, что было сказано подозреваемым после пытки.

Виновный, который будет подвергнут уголовному наказанию по приговору суда, предупреждается за три дня (чтобы было время подумать о грехах).

В случае просьбы истец или ответчик могут иметь годатая в составе суда. Последний в силу своей присяги должен был поддерживать справедливость. Окончательный приговор - в письменном виде.

Суд проходил с символическими актами устрашения, показательная жестокость - отрубание пальцев и т.д. Часты были процессы над ведьмами: трактат “Молот ведьм” - 1487 г.