**Древнее общество: основные институты права**

Учёные прошлого столетия отметили несколько существенных черт семьи:

Семья обладает как бы государственной самостоятельностью, в основе которой лежит закон символической ассоциации, посредством которого древний человек имел средство отличения своих от чужих. Своим был тот, кто имел кровную связь.

Древняя семья на ранней стадии развития была скорее союзом религиозным, чем естественным (общий бог, общность совершаемых ритуальных действий).

Общность имущества, которе обозначается словом familia. Familia - это обозначение вещей, вещественной связи между агнатами. Это свойство семьи появилось не сразу.

Самым первым организационным элементом в структуре семьи был элемент общности сознания. Волощением такого элемента стал культ предков. Местом поклонения являлся домашний очаг, под которым зачастую был похоронен умерший предок. Члены семьи через жертвопринашения совершаемые на очаге могли общаться с предком.

Уже самые древние памятники права, дошедшие до нас, во многом посвящены правилам почитания предков, а через них и культу семьи. Древняя семья знала своеобразное разделение обязанностей между её членами при совершении религиозных церемоний. Главным жрецом семьи был отец(эти могли заниматься только мужчины). Жертва приносилась для того, чтобы душа умершего питалась. Для древней семьи не было ничего страшнее, чем остаться без мужчины (жреца). Души предков облекались тем самым на вечный голод. Этим объясняется введение института усыновления, строге наказания за безбрачие по законам Ликурга у спартиатов.

Семья проходила ряд стадий, характерной особенностью которых было постепенное упрощение связей, удерживающих её членов. Система определения родства постепенно упорядочивается: родство определяется по линии когнатов, а затем и агнатов, что позволяет уже отслеживать колени предков до 13 колена и выше. Следующее изменение которое происходит внутри семьи - это изменение в её количественном составе. Тенденция от сложного к более простому (древняя семья состояла примерно из 20-30 чел (до 3-4 колена), нередко рабы входили в состав семьи на правах младших её членов). Древняя семья изначально не знала собственности, движимость умершего уничтожалась. Прежде чем у семьи появилось имущество (собственность), семья должна быда стать самостоятельной по отношению к роду, она должна была выделиться из него.

Учёные давали различные определения понятию рода. Суть этих определений сводится к двум в общем-то несовместимым определения:

род - это разросшаяся семья

род - это культ поклонения общему прародителю, действительному или мифическому.

М.М. Ковалевский определил род как “всякую совокупность людей правильно или неправильно считающих себя связанными узами крови, культом общих предков, единством племени, коллективною ответственностью, как уголовной, так и гражданской, иногда общей собственностью, или точнее нераздельным пользованием”. В связи с таким определением можно сделать следующие выводы:

люди (члены рода) прекращают кочевать, они начинать вести осёдлую жизнь;

становится возможной не хаотичная, а постоянная связь между различным родами, образуются племенные союзы;

появляется единый политический центр, осуществляющий властвование над союзом родов или племён. Так возникает госудатство.

Итак, род как связь семей посредством крови выражается в наследовании недвижимости по линии когнатов, а затем агнатов.

Род как культ общих предков. Каждый род владеет своим культом.

Род - коллективная ответственность как уголовная, так и гражданская. Весь род отвечал за долг члена рода, род выкупал сородичей из плена, род платил судебный штраф. Род - единство имени. Родовое имя оформляется одного общего корня и одинакового у представителей данного этноса суффикса. Род имел своего предводителя - судью и вождя, несущего ответственность по умиротворению духа общего предка. По мере усложнения быта старейшина взял на себя функции политической власти.

**Древнее право: основные формы**

Cущ. 2 противоп. точки зрения: 1)права не было, а были предправовые порядки (что это- неизвестно). 2)др. право было уже полноценным правом со своими специфич. чертами. Эта т.з. основана на здравом смысле. \*\*На самой ранней стадии развития общества право явл. тем же, что и сейчас. “Право” (на др. рус. языке) -от слова правда, истина. Правовые отношения -правильные отношения. Осн. закон общества -принцип социальной симметрии (появляется на ранней стадии развития общества -деление общества на “свой-чужой”). Подобного рода симметрия наз. дуализмом. Древнее право-дуалистическое право, отражает симметрию общества. Др. право -национальное право. Дуализм права: 1) один судится по одному праву, другой-по другому. 2) явление взаимности: ты-мне, я-тебе (принцип талиона -взаимности). Т.е. право регулирует только такие отношения, ктые предполагают двусторонние отношения. 1) религиозность права. Право возникает из религии, из ритуала (закон Ману, Коран, Ветхий Завет, законы Моисея), т.е. право имело религиозный хар-р. Санкция была велика, т.к. нарушить право=нарушить волю богов, т.к. право даровано богами. 2) публичный хар-р права. В древнем обществе право было известно всем, не было юристов. Но с учреждением гос-ва право сделалось тайной. 3) право было чрезвычайно конкретно, лишено абстракции. Др. право не знало общих определений ( казуальность). Конкретность права предполагала невероятно широкую возможность его применения. Казуальность и в том, что право было чрезвычайно архаично: Если А, то В, а соврем. формула более сложна: А-В-С. 4)Др. право не могло не отражать условий своего времени, др. право было родовым, татэмным. 5) Символизм др. права. Иногда в соврем. мире встречается слово “формализм”. Символизм -неукоснительное следование опред. рода магическим предписаниям (нельзя продать коня без уздечки, топор без топорища, т.к. у каждой вещи -своя душа, фетишизм -одушевление природы). Т.о., покупать можно было только через ритуалы, ктые позже превратились в символы права. Символизмом было пропитано все др. право. Рус. крестьяне, салические франки при покупке ломали прутья. Т.о. Др. право может быть определено через свои специфические черты.

**Матриархат и патриархат.**

Ф. Энгельс верно вслед за Морганом подметил,что основой современного общества явл. семья. Современная семья сформировалась при переходе человеческого общества от матриархата к патриархату вне каких либо политических установок и схем. До сих пор бытует странное представление о матриархате как о власти в роду,а о патриорхате как о власти отца.

Считалось, что результат труда, производимый продукт составлял силу женщины. На самом деле, по меткому определению М.М. Ковалевского, “ни в каком обществе перевес физической силы, стоящей на стороне мужчины, не может ценитьсч так высоко, как в плохо замиренной среде первобытных охотников и рыболовов.”

В соответствии с вышесказанным под матриархатом следует понимать только систему определения родства по материнской линии, под патриархатом соответственно систему определения родства по линии отца. Сам “творец” этого термина понимал под матриархатом стадию культурного развития человечества. Он сформулировал некоторые общие принципы в отношении материнского права:

матриархат предшествует патриархату

матриархат разлагается по мере развития и укрепления патриархата - права и власти отца.

Стадия матриархата - наиболее примитивная стадия. Переход из одной стадии в другую протекает постепенно. Эту постепенность можно проследить на примере многих памятников права древнейших времён. В них весьма часто сталкиваешься со следами материнского права, несмотря на то, что памятники эти создавались в эпоху патриархата.

Были ли какие-либо правила, установления, которыми руководствовались люди в эпоху матриархата? Исследования таких видных социологов и этнографов, как Тард, Дюркгейм, Ковалевский и др. показали, что в первобытном обществе уже действуют некоторые законы социального солидаризма и ассоциации. Важнейшим из них, по терминологии Леви-Брюля, есть закон “патриципации”, т.е. сопричастности. Для древнего человека очень важна дифференциация окружающих ему подобных по принципу “свой - чужой” (от этого мжет зависеть его жизнь, а также это является примером воплощения человеческого самосознанаия).

Можно предположить, что матриархат как стадия развития общества, характеризуется 2 основными формами. Обе формы касаются регулирования отношений полов друг с другом (имеется в виду полиандрия и полигамия). Полигамия и полиандрия существовали в рамках 2 видов эндогамии. Внутри самого стада, вне каких бы то ни было ограничений. Это самая дикая стадия существования человека. Вторая форма уже более развитая, предправовые порядки в форме тотемизма и табу. На этой стадии группового брака происходит первичная структурализация (биологическая или тотемная) и распределение ролей её членов. Племя (стадо) делится на 2 равные половины (moiety). Браки внутри этих половин уже запрещены. Необходимо, чтобы брачные пары составлялись из представителей различных половин. Положение ребёнка, родившегося от такого союза определяется положением матери. Система норм регулирующая такое положение племени (стада) может быть уже сильно развита, однако эта развитость ещё сильно зависит от биологических свойств. На этой стадии развития брачных отношений запрет инцеста соблюдается недостаточно строго, однако уже встречаются попытки его ограничить. Семейные связи ещё неустойчивы. Само понятие семьи ещё чуждо этой стадии развития цивилизации. С запретом инцеста зарождается семья (близкое к современному понятию).

На этой стадии развития у человека зарождается самсознание в виде религии. Такое сверхъестественное явление, с точки зрения древнего, как появление на свет нового человека не может не происходить без участия богов или духов предков. Посредником между миром духов и настоящим миром выступает женщина. Следовательно она не может не обожествляться. Женщина получает определённое место в племени. Она получает права. Она является единственной, кто может осуществлять эти права. У неё возникает статус. Поэтому право женщины заниматься определённым видом деятельности является в условиях первобытного общества священным и неприкосновенным.

Патриархат постепенно приходит на смену предыдущей стадии через ужесточение наказания за инцест. Теперь брачный союз может быть заключён между членами разных родов и даже племен. Формы заключения брачного союза на ранней стадии патриархата могут быть самыми разнообразными. эта стадия знает такие способы приобретения жен, как умыкание (похищение) и покупка.

Умыкание жён было сопряжено с большими трудностями. Могла разразиться межплеменная война. Покупка жены осуществляется на более культурной стадии развития человеческого общества. Покупка или обмен, либо отработка.

**Индоевропейская общность народов.**

Впервые мир узнал о индоевроп. в 1880г. Уильям Джонс: древнегреч. язык, латынь, кельский, герм. имеют общее с языком древних индов (санскрит), т.е. они раньше жили вместе, молились одним богам. Проарийцы прошли вортами народами, дошли до Ирландии. По преданию жили на севере (2 мес. лета, 10 мес. зимы) Книга преданий-Авеста. Книга арийцев “Веды”. Описан истори.ч маршрут арийцев в др. книге славян - “Велесова книга” (ей полного доверия нет). Др. т.з. на происхождение арийцев -Россия, причерн. степи (Вирт, барон Ивол). Нацисты -родина арийцев -Архтогея (о. Ирландия и архепелаг Новая земля). \*\*Арийцы были первыми людьми, кто умел считать до 1000 (развитое абстрактное мвшление). Не знали матриархата (но вариации его наблюдались). По куль. уровню были кочевниками. Ариец =землепашец. Самое первое занятие -скотоводство, выращивание коров (божнство, кт вскормило человека). Индоевр. знали твердые формы семей и общностей. Полное неприятие незаконорожд. детей (в отличие от тюрков). Известно, что семья отличалась нравтсвеннностью: моногамный брак. Состав др. иноеврп. семьи: мать, отец, дети, родители жениха или невесты (вплоть до 3го поколения). Кроме этого, индоевр. рано пришли к осознанию идеи част. соб-сти (рим. право, законы Ману и др. -памятники права др. законод-ва). Известно, что первые гос. союзы индоевр. народов строились по типу военно-родовой орг-ции. \*\*Брак в виде умыкания. “Ракшаский брак” - брак похищением от названия ракшассов -особой касты воинов. В виде покупки. Глава семьи -общее слово: pitar, Vatar, pater и пр. (защитник, повелитель). Роль матери в семье значительна, но главенство скорее зависит от хар-ра, чем от постановлений права. \*\*Кровная месть: noli me tangere -никто не тронет меня безнаказанно-принцип, кт лежит в основе любого действия, регулируемого правом.

**Древнеславянская семья, род, племя.**

Славяне -самый многочисл. индоевр. народ после индусов. 5в до н.э. Геродот упоминает славян. Среди скифов бытует поверье, что каждый невр один раз в год превращается в волка (невр на старолсавянском ноуръ-понурый, склонный к земле). Славяне -коренные жители Европы, жили в районе Липицких болот, пока их не затронула эпоха переселения народов (1 т.з.). Другая т.з: славяне+ скифы = общность, но позже славяне откочевали в леса. Счиатется, что по разделению скифов др. славяне находились в ед-ве, но дифферен-лись на 4 группы: северные (балтийские) -лужицкие сербы (сорьы) -восток Германии, в 8в. от Р.Х. их поселения доходили до Сев. Дании. До нас дошли южные, вост. и западные (западные -сильно потеснили кельтов, в Чех-кии-кельское плмя боев, в Венгрии (Панонии) -племя скардистов). \*\*Настоящая слав. семья -2 соврем. семьи в 3х поколениях. Х-ство добавило к понятию род-ков понятие “свойственников” (крестная, кума..). Но они в семью не входят. Так, Эклога Льва Исавра запрещает брак между свойственниками. Продолжает доминировать эндогамность, что освящено обычаем предков. Принцип агнатского родства. Сеья все более привыкает считать родство по отцу, а не по матери. \*\*Огр. роль в установлении праваильных семейных отношений играло брачное право. Правильные брач. отношения начинаются с возникн. брака в виде покупки (вятичи и рядовичи -умыкание). Пережитков эндогамности браков явл. их полигамность, кт носила и ритуальный хар-р (средство отличить вождей и их старейшин). Основная же масса сородичей была моногамна. \*\*Хар-ный принцип семейной жизни арийских народов левират был хар-ен и для др. славян (на лат. это деверь, а кроме того-связывать, скреплять-брат мужа обязан участвовать в семейных религиозных церемониях). Селд. проявление института левирата в слав. семье -обязательные браки (вступление в брак всех, достигших брач. возраста). Левират повлиял и на институт усыновления -приймачества (он берется для того, чтобы было кому поминать души предков). \*\*Институт-обрядовое девтсво. Одна из доыерей обрекалась на вечную девственность, взамен получала неогранич. власть в семье над всеми ее членами, ни одно дело в семье не могло состояться без благословения старой девы. \*\*След. общеславянский институт брачно0сем. отношений -”ВЪНО” -выкуп за невесту. Слав. брак не знал приданого (dos). Изначально вено заклбчало в себе движимость, но позже и недвиж-сть. С юр. т.з. вено- право семьи невесты на часть недвиж-сти семьи жениха. \*\*Слав. право знает и интститут -”привенок”-отождествляют с утренним даром -подарок жениха после 1ой брач. ночи за сохранение целомудрия. Или это излишек имущ-ва, кплаченного в вего, не вошедшегов опись. кт не мог бытьь выкуплен родом мужа после его смерти у вдовы. \*\*”ВЬНЕЦЪ” -плата семьей мужа вдове за страдания и неудобства, кт она понесла в связи со смертью мужа, а затем уже в связи с тем, что род мужа имел право требовать семейную соб-сть в связи с бесплодием брака. В последнем случае вдове уплачивался веней для прожитка до смерти. \*\*Брач. договоры устные. Положение женщины в семье неравноправное, хотя не такое тяжелое. Инстиуту развода известен с незапам. времен. Причем в Р. развод сущ-вал всегда несм. на протест церкви. Рискнем прдеположить, что б-вики узаконили то, что сущ-вало в форме обычая.