Становление и развитие правовых систем

Введение

1. Буржуазные революции и становление национальных систем права

2. Гражданское право

3. Законодательство о труде в XIX - начале XX в.

4. Уголовное право и процесс

Введение

Правовая система — совокупная связь права (или системы права), правосознания (или правовой культуры как более общего) и правореализации.

Правовую систему не следует путать с понятием системы права, которая является лишь частью правовой системы. Понятие правовой системы часто используется для того, чтобы охарактеризовать историко-правовые и этнокультурные отличия права разных государств и народов.

1. Буржуазные революции и становление национальных систем права

Буржуазные революции XVIIXIX вв. привели к кардинальным изменениям в области социальноэкономических и политических отношений, к образованию конституционализма и права нового типа, которое способствовало развитию капитализма.

Буржуазное право возникло как логическое и фактическое продолжение существовавших ранее систем рабовладельческого и феодального права. Оно, так же как и предшествующее право, функционировало в обществе, построенном на частной собственности, имущественном неравенстве и социальных противоречиях. Отрицание феодального права в ходе буржуазных революций и в последующие периоды происходило главным образом в той его части, которая противоречила экономическим и политическим интересам буржуазии. При конструировании нового правового порядка буржуазия смогла сохранить не только многие дореволюционные правовые нормы, но и целый ряд правовых принципов и институтов, форм и методов правового регулирования, которые давно уже были испытаны временем. Степень правопреемства буржуазного и предшествовавшего ему права была столь велика, что, в сущности, нигде дореволюционные правовые системы не были уничтожены до конца, значительная их часть вошла в буржуазное право.

В ходе революций буржуазия проявила большую активность не только в борьбе за государственную власть, но и в сфере законодательства, с помощью которого она ослабляла или разрушала устои феодализма: феодальную собственность, сословное деление людей и т. п.

Буржуазное право в противовес феодальному с присущими последнему правовым партикуляризмом, конфессионализмом во всех странах рождалось в виде национальных правовых систем. Такое явление в истории права связано с тем, что именно капитализм, ломающий все и всякие сословные и иные перегородки, привел к возникновению наций и национальных государств.

В отличие от средневекового права, закреплявшего феодальносословный корпоратизм или крестьянскообщинный коллективизм, буржуазное право базировалось на позициях индивидуализма, раскрепощало личность, освобождало ее от многочисленных феодальных уз. В центр буржуазных правовых систем была поставлена именно личность, а не коллектив. Права человека провозглашались как неотчуждаемые и священные, подкреплялись целой совокупностью прав гражданина в публичной и частнособственнической сферах.

В индивидуалистической трактовке личности отражалась вся совокупность буржуазных экономических и иных общественных отношений, присущая раннему капитализму. Не случайно среди принципов буржуазного права важнейшее место было отведено равенству. Одним из основных условий функционирования капиталистической системы хозяйства является юридическое равенство всех участников общественных отношений.

Важным принципом буржуазного права является свобода, ибо она необходима для капиталиста не только как выражение общечеловеческого гуманистического идеала, но и как составная часть свободы предпринимательства, торговли, конкуренции и т. д. В противовес феодализму, для которого были характерны открытый произвол и жестокость, буржуазия стремилась к созданию общества, основанного на правопорядке и законности в сфере экономического оборота.

Сам процесс становления буржуазных систем права протекал медленнее и был значительно более длинным, чем процесс утверждения буржуазии у власти и создания новой государственности.

Пределы вторжения буржуазии в дореволюционное право, темпы обновления и переустройства правовой системы во многом зависели и от конкретных исторических условий разных стран, от характера самих буржуазных революций. Там, где конфликт между интересами капиталистов и феодальным правом принял наиболее острые формы, где в борьбу с отжившим феодальным правопорядком активно включались народные массы, смена средневековой правовой системы буржуазным правом произошла более быстро. Там, где революции не привели непосредственно к политическому господству буржуазии, где последняя шла к власти долгим путем серией компромиссов с земельными собственниками, буржуазное право в большей степени было проникнуто духом старины, долгое время сохраняло элементы дореволюционной правовой системы.

Одной из специфических черт английской революции было то, что буржуазия, тесно связанная с джентри, выступала не против старого права в целом, а лишь против определенных аспектов законодательной и судебной политики короля. В ходе революции в Долгом парламенте неоднократно ставился вопрос о реформе права. Но пришедшие к власти классы не были заинтересованы в пересмотре традиционной системы права, основанной прежде всего на судебном прецеденте. Правовая система Англии в это время подверглась изменениям лишь в том направлении, в каком этого требовали интересы буржуазии и лендлордов.

Компромиссный характер английской революции определил преемственность судебных прецедентов и сохранение феодальных правовых форм, которые в течение двух последующих столетий постепенно приспосабливались к условиям капиталистического общества. Но за архаичными формами английского права, в частности за его традиционными источниками "общим правом", "правом справедливости", статутным правом, стояло уже вполне буржуазное, отвечающее потребностям английского капитализма право, ставшее более гибким и рациональным.

Для судебного права Англии, которое в послереволюционный период сохранило ведущую роль во всей правовой системе, попрежнему характерно было сочетание судебного правотворчества, обеспечивающего гибкость и развитие права, с судебным прецедентом, придающим ему необходимую стабильность. Для "общего права" XVIII в. были свойственны отход от жесткого принципа прецедента и выработка целого ряда новых и более современных судебных доктрин. Иначе развивалось "право справедливости", которое с конца XVII в. стало в большей степени ориентироваться на принцип законности, опираться на предшествующие прецеденты. Но и в XVIII и XIX вв. оно продолжало развиваться за счет более активного внедрения в него новых судебных доктрин, построенных на буржуазных принципах. К последней четверти XIX в. окончательно завершился процесс формирования правовой системы на буржуазной основе. Важную роль сыграла в этом судебная реформа 18731875 гг., приведшая к объединению общей системы королевских судов с судом лордаканцлера в единый Высокий суд, который мог в равной мере применять нормы как "общего права", так и "права справедливости".

В связи с развитием буржуазного парламентаризма началась модернизация и английского статутного права. С целью упорядочения законодательства была проведена частичная реформа уголовного права, которая объединила в 4 закона 300 старых статутов. Широко консолидация статутов стала применяться в конце XIX в., но и консолидированные акты, создававшиеся на базе старого архаичного законодательства, были громоздкими и противоречивыми.

Новые потребности, возникающие в процессе развития буржуазного общества, стали причиной проведения специальных кодификационных работ, но лишь по отдельным, хотя и важным, институтам права. Так была принята серия так называемых кодифицированных актов: Акт о товариществах 1890 г., Акт о продаже товаров 1893 г. и др. Но в целом английское право осталось не кодифицированным. Официальные публикации сборников статутов Англии, осуществленные в XIX в., представляли собой хронологические издания и не привели к систематизации английского права. Почти не испытавшее на себе влияние римского права английское буржуазное право не знало деления на публичное и частное.

Глубокое вторжение Французской революции в сферу права объясняется конкретными историческими условиями, острым противоречием между феодальным правом и насущными потребностями капиталистического развития. В отличие от Англии во Франции накануне революции правовая система мало соответствовала требованиям буржуазии, препятствовала глубоким социальным переменам.

Сокрушительная критика устоев феодального права в работах французских просветителей XVIII в., которые могли уже оценивать и опыт правового развития буржуазной Англии, еще до революции идейно подготовила ликвидацию правовой системы. Требования коренной перестройки права, в частности создания национальной правовой системы, содержались в многочисленных наказах депутатам Генеральных штатов в мае 1789 г. Конституционное и текущее законодательство французской революции (в отличие от английского) активно вторгалось в самые различные стороны жизни общества, освобождало его от пут феодального права. За короткий срок своей деятельности Учредительное собрание приняло 2557 законов, Законодательное собрание 1172, Конвент 11210. С развитием революции в законодательстве все больше проступала его антифеодальная направленность, все более четко формулировались цели и принципы нового буржуазного по своей сущности права.

Французская революция способствовала дальнейшему росту авторитета закона и превращению его в основной источник буржуазного права Франции. Для победившей буржуазии именно закон, а не обычаи или судебная практика стал наиболее эффективным средством упразднения старых феодальных институтов и выработки новой правовой системы, которая строилась в соответствии с естественным правом.

Поэтому любое решение суда должно основываться, в отличие от Англии, на писаном праве (на законе), а не на предшествующей практике (прецеденте).

Создавая свою правовую систему в соответствии с новыми принципами и целями, французская буржуазия с самого начала стремилась придать ей систематизированный вид. Уже Конституция 1791 г. предусмотрела принятие гражданского и уголовного кодексов, хотя в силу бурного развития революции был принят только последний (УК 1791 г.). Именно революция XVIII в. и подготовила необходимую почву для того, чтобы с установлением стабильного правительства Наполеона в интересах прежде всего буржуазии была проведена широкомасштабная кодификация французского права. За короткий отрезок времени (с 1804 по 1810 гг.), благодаря участию самого Наполеона, было создано 5 кодексов, охвативших все основные для того времени отрасли права (гражданский, торговый, уголовный, гражданскопроцессуальный, уголовнопроцессуальный кодексы).

В результате колониальных захватов европейских держав, внедрения капиталистических отношений в традиционные структуры стран Азии, Африки, Австралии и Латинской Америки к началу XX в., т.е. к завершению территориального раздела мира устанавливается мировое господство буржуазного права.

В это время на базе английского и французского права сложились так называемые мировые системы буржуазного права англосаксонская и континентальная (романогерманская), т.е. две большие семьи национальных правовых систем, различающиеся по своим юридическим характеристикам. Хотя частично корни этих "семей" уходят еще в средние века, их образование связано именно с процессом утверждения капитализма, а также с тем, что в XIX в. Англия и Франция представляли собой две наиболее развитые капиталистические страны, превратившиеся в крупнейшие колониальные державы.

Особенно тесно связано с колониальной политикой образование англосаксонской системы права. Англичанину, отправляющемуся за границу, предписывалось брать с собой английское право. В случае освоения англичанами "незаселенных" земель, там действуют законы Англии.

Континентальная система буржуазного права складывалась под непосредственным влиянием наполеоновской кодификации, проведенной во Франции в начале XIX в., а в начале XX в. эта система испытала заметное воздействие германских кодексов. В XIX в. распространение кодексов Наполеона по странам континентальной Европы и Латинской Америка определялось не только тем, что в них нашли свое наиболее точное отражение потребности капиталистического общества, но и тем, что в этих странах имелась единая романская основа. От римского права, здесь была унаследована идея кодификации права. Под влиянием кодексов Наполеона в этих странах окончательно утвердилось кодифицированное право. Важное место в правовой системе заняло деление права на публичное и частное.

В странах континентальной системы права была воспринята идея верховенства закона, в полном соответствии с которым и должны приниматься подзаконные акты. Судебный прецедент практически был отвергнут как самостоятельный источник права.

По мере колониальной экспансии Франции, Германии и других буржуазных государств Европейского континента круг стран, относящихся к континентальной системе права, расширялся за счет колониальных и зависимых стран.

2. Гражданское право

Капиталистические экономические отношения и после революции регулировались в Англии традиционными конструкциями "общего права" и "права справедливости", а также с помощью новых законов парламента.

Так, в Англии в XIX в., когда гражданское право в целом имело уже вполне буржуазный характер, важнейший его институт право собственности знал специфическое средневековое деление на "реальную" и "личную" собственности. Это деление было связано с исторически сложившимися в Англии формами защиты частных интересов и имущества "реальными" и "личными" исками. Реальными исками защищались родовые недвижимости (земля) и титулы, т.е. те виды имущественных прав, в особой защите которых были заинтересованы землевладельцы лендлорды. В XIX в. распоряжение реальной собственностью было сопряжено хотя и с меньшими, чем раньше, но тем не менее с вполне определенными формальностями и ограничениями. При наследовании такой собственности действовали сохранившиеся от феодального периода принципы: правило майората, препятствовавшее дроблению родовых имуществ; исключение женщин из числа наследников.

Личная собственность, к которой помимо чисто вещных прав относились так называемые права на иски, защищалась судами с помощью более гибких и удобных для капиталистического оборота средств. Законодательные нововведения, направленные на упрощение процедуры отчуждения недвижимости, привели к постепенному ослаблению граней между "реальными" и "личными" исками, а также к изменению положения арендаторов. В 1882 г. закон предоставил держателям земли в случаях пожизненной аренды право свободного распоряжения землей.

В XVIIIXIX вв. в Англии широкое распространение получила доверительная собственность (траст), известная еще феодальному праву, но ставшая со временем гибкой формой защиты различных собственнических и иных предпринимательских интересов. При доверительной собственности происходит как бы разделение собственности между первоначальным собственником имущества, учреждающим траст, и доверительным собственником или управляющим, распоряжающимся имуществом как своим, а также лицом, в пользу которого доверительная собственность учреждена. Институт траста оказался удобным в конце XIX в. для организации инвестиционных банков, для объединения капитала.

Наиболее значительные изменения в XVIIIXIX вв. произошли в статусе торговых товариществ, которые проделали большой путь развития от сравнительно несложных, основанных на личной связи и полной ответственности всех их участников, до компаний, построенных по принципу акционерного общества с ограниченной ответственностью держателей ценных бумаг, выпущенных с целью объединения крупных капиталов.

Скандальные спекуляции на лондонской бирже заставили английский парламент еще в начале XVIII в. издать специальный акт о компаниях, в соответствии с которым образование акционерных компаний без специального государственного разрешения не допускалось. В предпринимательском мире Англии до начала XIX в. в связи с этим актом преобладали признанные "общим правом" торговые товарищества, создававшиеся на паях, но с неограниченной ответственностью участников. Однако развивающийся капитализм требовал более четкого законодательного решения вопроса об организации деятельности компаний, создания для них более благоприятных условий. Именно эта потребность и вызвала к жизни в 18441867 гг. целую серию законов о компаниях.

Эти законы рассматривали торговые товарищества, выпускающие ценные бумаги, как самостоятельные юридические лица, не совпадающие с самими учредителями и акционерами. В гражданском обороте директор компании выступал от имени компании как таковой, а не от совокупности ее индивидуальных участников. Для учреждения новой компании по законам требовались не менее семи учредителей, выпуск именных акций, разработки устава, но для этого не нужно уже было получать предварительное правительственное разрешение. Предусматривалась лишь простая регистрация основных учредительных документов компании.

Законодательство 18441867 гг. способствовало концентрации и централизации капитала в Англии, позволило организаторам компаний играть на повышении и понижении курса акций, присваивать себе средства разорившихся держателей ценных бумаг. Некоторые попытки английского парламента сдержать эти процессы, ввести ограничения для манипуляции с ценными бумагами (закон 1879 г.) не имели скольконибудь значительного успеха. Усиление значения акционерной формы объединения капиталов, резкое увеличение удельного веса компаний в английской экономике в начале XX в. вызвали к жизни новый закон о компаниях Акт 1908 г. В этом акте было закреплено деление компаний на так называемые публичные и частные.

По закону 1908 г. публичные компании получили право беспредельно расширять свои капиталы и круг своих участников за счет обращения к "публике" с предложением покупать паи и тем самым участвовать в ее деятельности получении прибылей (дивидендов). Такая организация компании послужила базой для концепции "демократизации" капитала, трансформации права частной собственности из института сугубо индивидуалистического в социальный. Частные компании были ограничены максимум 50 участниками, которые сами должны были покрывать весь капитал и не могли продавать посторонним лицам акции (паи) и другие ценные бумаги. Но в отличие от публичных компании они не обязаны были публиковать свои балансы. Последнее обстоятельство делало эту форму весьма удобной для крупного капитала Англии.

Более активно и до основания во Франции было разрушено в период революции XVII в. феодальное гражданское право. Законы 17891793 гг. декларировали ликвидацию феодальных повинностей крестьян, феодальных земельных прав. Распродажа бывших королевских и церковных земель привела к появлению в деревне мелких земельных собственников. В этот же период было отменено феодальное законодательство о цеховом строе, королевских монополиях, правительственной регламентации производства и торговли. Для того, чтобы заниматься предпринимательской и торговой деятельностью надо было иметь налоговый патент. Внутренние таможенные пошлины были упразднены. Объявлена свобода торговли и обращения товаров на территории всей страны. Введена единая система мер и весов.

Получило полное утверждение буржуазное право частной собственности, не связанное какимилибо сословными ограничениями. "Право собственности говорилось в Декларации 1789 г., состоит в принадлежащей каждому гражданину возможности пользоваться и располагать по своему усмотрению своим имуществом, своими доходами, плодами своего труда и промысла". Законы провозглашали неограниченное право собственника свободно распоряжаться своим имуществом. Собственник мог дарить, продавать, менять принадлежащую ему вещь.

В определенных случаях предусматривалось ограничение частной собственности в интересах государства.

В Декларации 1789 г. сказано: "Так как собственность есть право священное и неприкосновенное, то никто не может быть лишен ее иначе, как в случае установленной законом несомненной общественной необходимости и при условии справедливого и предварительного возмещения" (ст. 17).

В сфере обязательственного права провозглашались "свобода договора" и "равенство сторон в договоре". Это означает, что контрагенты, имеющие формально равные права и обязанности, в ходе свободного, добровольного обсуждения целей договора и условий его выполнения приходят к обоюдоприемлемому соглашению.

Итак, в ходе революции 17891794 гг. во Франции были упразднены многие феодальные гражданскоправовые институты и заложены основы нового буржуазного права. На протяжении нескольких последующих лет не прекращались работы специальной комиссии по разработке гражданского кодекса. В ее состав входили видные юристыцивилисты (Порталис, Тронше, Мальвиль и др.). Наполеон лично участвовал в обсуждении статей кодекса, сделав ряд ценных замечаний. Этот классический гражданский кодекс, принятый законодательными учреждениями и утвержденный императором Франции в 1804 г. характеризуется стройностью изложения, четкостью и сжатостью юридических формулировок. Его структура (3 книги и 2281 статьи) является институционной (римская система): лица, вещи, наследование и обязательства.

Первая книга кодекса ("О лицах") переводила такие общие принципы буржуазного права, как равенство и свобода, на конкретный язык гражданскоправовых норм. Согласно ст. 8 ГК "всякий француз пользуется гражданским правом". Таким образом, принцип формального равенства лиц в частноправовой сфере проводился законодателем с наибольшей последовательностью. Это было условием функционирования самого капиталистического способа производства. Гражданские права, предусмотренные кодексом, не распространялись лишь на иностранцев.

Характерной чертой ГК Наполеона было то, что в нем отсутствовало понятие юридического лица. Это объяснялось тем, что в начале XIX в. тенденция к централизации производства и капитала еще не получила своего полного проявления, и буржуа выступал в имущественном (гражданском) обороте, как правило, индивидуально. Более того, сам законодатель испытывал определенное недоверие ко всякого рода объединениям, опасаясь, что под их видом возродятся феодальные корпорации. Кодекс предусматривает "гражданскую смерть" (как меру уголовного наказания), в соответствии с которой осужденный терял собственность на все имущество, "как если бы он умер естественным образом", устанавливал ряд ограничений в гражданских правах для женщин. Так женщины не могли быть свидетелями при составлении актов гражданского состояния.

В первой книге закреплялись также основные принципы семейного права. Здесь кодекс открыто отказывался от ряда завоеваний революционного периода, когда были декларированы равенство личных и имущественных прав женщин, ослаблена отцовская власть над детьми и т.д. Хотя в ГК Наполеона было немало морализующих положений, касающихся семьи (например, "супруги обязаны к взаимной верности, помощи, поддержке" ст. 212 и др.), мужчина занимал в ней господствующее положение, определял местожительство семьи и т.п. Весьма характерны статьи кодекса, касающиеся развода по причине неверности одного из супругов. По ст. 229 в случае прелюбодеяния жены муж мог требовать развода. Ст. 230 иначе трактует о праве жены на развод в случае неверности мужа: "Жена может требовать развода по причине прелюбодеяния мужа, если он держал свою сожительницу в общем доме". Это унизительное для женщины условие было отменено только в 1884 г.

Неравноправие женщины проявилось и в ее имущественном положении в семье. По общему правилу предусматривался режим общности имущества мужа и жены. При таком режиме распоряжение семейным имуществом предоставлялось мужу, который мог действовать без участия и согласия жены. Но кодекс предусмотрел возможность и иных имущественных отношений супругов, в частности режим раздельного владения. Но и в этом случае жена, пользуясь своим имуществом и доходами от него, не могла отчуждать без согласия мужа свою недвижимость.

Кодекс устанавливал неравные права мужа и жены и в отношении детей. Родительская власть по существу была сведена к отцовской власти. Отец, имевший "серьезные поводы к недовольству поведением ребенка, не достигшего 16 лет", мог лишить его свободы на срок до одного месяца. Сыновья, не достигшие 25 лет, и дочери до 21 года не могли вступать в брак без согласия их отца и матери, но в случае разногласия между родителями учитывалось мнение отца. Кодекс в принципе допускал возможность признания отцом своих внебрачных детей, но ст. 340 запретила отыскание отцовства, чем практически ухудшила положение детей, родившихся вне брака, даже по сравнению с дореволюционным законодательством.

Но в целом нормы семейного права в ГК Наполеона имели для своего времени прогрессивное значение. Кодекс секуляризовал брак, развивая тем самым положения Конституции 1791 г. о том, что брак гражданский договор, подтвердил введенный в период революции развод, что означало разрыв с требованиями канонического права.

Вторая книга ("Об имуществах и различных видоизменениях собственности") посвящена регламентации вещных прав и также исходит из классической римской классификации: право собственности, узуфрукт, узус и др. Центральное место в ней занимает институт собственности.

В трактовке права собственности по кодексу виден возврат от феодальных представлений об условности и родовом характере вещных прав к римскому понятию собственности как абстрактного и абсолютного права. Ст. 554 гласила: "Собственность есть право пользоваться и распоряжаться вещами наиболее абсолютным образом, с тем, чтобы пользование не являлось таким, которое запрещено законами или регламентами". В этом определении законодатель подчеркивает универсальный абстрактноиндивидуалистический характер собственности. Развивая представления о "священности" и "неприкосновенности" права частной собственности, кодекс предусматривал, что собственник "не может быть принуждаем к уступке своей собственности, если это не делается по причине общественной пользы и за справедливое и предварительное возмещение".

Индивидуалистический подход к праву собственности в ГК Наполеона проявился также в исключительно широкой трактовке правомочий земельного собственника. Ст. 522 предусматривала: "Собственность на землю включает в себя собственность на то, что находится сверху, и на то, что находится снизу". Практически это означало, что собственник земли становится полным и абсолютным хозяином всех природных богатств, обнаруженных на его участке. Такая статья оказалась неудобной и невыгодной для промышленников, а также для буржуазного государства в целом, и уже в 1810 г. она была отменена специальным законом, предусмотревшим, что рудники могут эксплуатироваться лишь на основании концессии, предоставленной государством.

В третьей, наиболее значительной по объему книге ГК ("О различных способах, которыми приобретается собственность") указывалось, что собственность на имущество приобретается и передается путем наследования, путем дарения, по завещанию или в силу обязательств (ст.711).

ГК подтвердил произведенную еще в период революции отмену феодальных принципов наследования. Наследниками умершего становились в определенной, указанной в законе последовательности дети и иные нисходящие, а также восходящие и боковые родственники до 12й ступени родства. Наследственные права внебрачных детей по кодексу были значительно сужены по сравнению с правом эпохи революции. Такие дети могли наследовать только в том случае, если были признаны в законном порядке, причем только имущество отца и матери, но не иных родственников.

Кодекс расширил свободу завещаний и дарений, которые нередко использовались для обхода законного порядка наследования. Однако французский законодатель занял в этом вопросе компромиссную позицию, не последовал примеру английского права, признавшего полную свободу завещания. Дарение или завещание не могли превышать половины имущества, если лицо, совершившее завещательное распоряжение, оставляет после смерти одного законного ребенка, 1/3 имущества если оставалось двое детей, ? трое или более детей. При таком порядке наследования за законными детьми резервировалась большая часть имущества, которая делилась между ними поровну вне зависимости от возраста и пола. Статьи ГК о наследовании способствовали дроблению имущества и в значительной степени предопределили сохранение во Франции большой прослойки мелких и средних собственников.

Основное место в третьей книге законодатель отводит обязательственным, прежде всего договорным отношениям. В точных и ясных положениях договорного права ГК можно видеть много определений, восходящих к римскому праву. Так, договор рассматривался как соглашение, посредством которого одно или несколько лиц обязываются "дать чтолибо, сделать чтолибо или не делать чтолибо".

Французский законодатель позаимствовал из римского права и развил в кодексе идею о равенстве сторон в договоре, о его добровольности. Согласие сторон является необходимым условием действительности договора. По ст. 1109 "нет действительного согласия, если согласие было дано лишь вследствие заблуждения или если оно было исторгнуто насилием или достигнуто обманом". Но законодатель не устанавливал какихлибо препятствий для принуждения экономического характера. Характерна в этом отношении ст. 1118, согласно которой по общему правилу убыточность соглашения не может отсрочить договор. "Соглашения, законно заключенные, гласила ст. 1134, занимают место закона для тех, кто их заключил".

В случае невыполнения договора, в котором предусматривается обязательство должника предоставить вещь кредитору, последний может через суд требовать передачи ему этой вещи, а по ст. 1142 "всякое обязательство сделать или не делать приводит к возмещению убытков в случае неисполнения со стороны должника".

В кодексе содержались общие указания, относящиеся к условиям заключения и к содержанию отдельных договоров: куплипродажи, мены, найма, товарищества, займа и т.д. Но весьма характерно, что в нем почти не было статей, регламентирующих отношения между хозяевами и рабочими, хотя для капиталистического общества трудовой договор имел огромное значение. Сами предприниматели, считавшие в то время за норму самую хищническую эксплуатацию наемного труда, рассматривали государственное вмешательство в трудовой договор как явно нежелательное. Но и те отдельные положения, которые имелись в кодексе по данному вопросу, свидетельствовали об открытой поддержке интересов хозяев. Так, в ст. 1781 говорилось: "Хозяину верят в отношении его утверждений: о размере жалования, об оплате вознаграждения за истекший год и о платежах, произведенных в счет вознаграждения за текущий год".

При соблюдении указанных в ГК общих условий договора любому лицу предоставлялась полная свобода деятельности, свобода выбора контрагентов и определения содержания договора. Кодекс, таким образом, юридически закрепил присущую капитализму свободу предпринимательской деятельности. В период капитализма со "свободной конкуренцией" каждый буржуа стремился сохранить за собой максимальную свободу действовать по своему усмотрению, без мелочной государственной опеки и регламентации. Поэтому свобода договора находила свое выражение в это время не только в свободе волеизъявления сторон, но и в автономии личности, в государственном невмешательстве в договорные отношения, в политике так называемого экономического либерализма.

Кодекс Наполеона не только оказал огромное воздействие на процесс становления буржуазного гражданского права во Франции, но и послужил в XIX в. образцом для проведения кодификации гражданского права в большинстве государств Европейского и Американского континентов.

Нормы ГК Наполеона были посвящены самым общим, принципиальным вопросам имущественного оборота. Они не регламентировали целый ряд специфических сторон торговой деятельности. В 1807 г. был принят специальный Торговый кодекс (ТК), дополнивший ГК Наполеона положениями о юридических действиях, совершаемых коммерсантами. Этот кодекс закрепил во французской правовой системе дуализм частного права, т.е. деление его на гражданское и торговое.

Торговый кодекс состоял из 4 книг, в первой из которых содержались общие положения, относящиеся к коммерсантам, торговым книгам, товариществам, разделу имуществ, торговым биржам, биржевым агентам и маклерам, комиссионным сделкам, векселю и т.д. В ст. 1 коммерсант определялся как "лицо, которое совершает торговые акты в порядке осуществления своих обычных занятий", но далее указывалось, что жена не может быть коммерсанткой без согласия мужа; вторая книга ТК была посвящена вопросам международной и морской торговли, третья банкротствам, четвертая торговой юрисдикции.

Торговый кодекс во многих отношениях уступал ГК. Он в большей степени опирался на нормы дореволюционного права, в нем были очевидные пробелы. Так, по столь важной торговой сделке, как купляпродажа, в ТК была лишь одна статья, и судам при рассмотрении спора между коммерсантами приходилось руководствоваться общими положениями ГК о куплепродаже. Не случайно в XIX в. и в начале XX в. многие положения ТК были существенно переработаны, а иногда просто дополнены самостоятельным торговопромышленным законодательством. В 1838 г. был принят специальный закон, упорядочивающий процедуру банкротства, в 1844 г. закон об изобретениях и патентах на изобретение, в 18521862 гг. законы о реорганизации банковских учреждений и т.д.

Под влиянием ТК Франции была осуществлена кодификация торгового права в других странах континентальной системы.

Под влиянием ГК Наполеона было принято Австрийское гражданское уложение 1811 г., содержащее многочисленные нормы, которые носили, в сущности, буржуазный характер и способствовали развитию капитализма. Но в главе о собственности предусматривалось идущее еще от феодального времени деление права собственности на полное и неполное, а собственников на "верховного" и "подчиненного". В раздел о договорном праве были включены положения о наследственной аренде, наследственном оброчном содержании и т.п. В области наследственного права использовались такие институты, как субституции, т.е. назначения поднаследников, а также фидеикомиссы, предусматривающие установление неотчуждаемых семейных имуществ. Закреплялись также различия в правовом положении лиц на религиозной основе (на нормах канонического права). Но в целом Австрийское гражданское уложение явилось шагом вперед в развитии буржуазного гражданского права в Германии. Оно восприняло концепцию "прирожденных прав" человека и соответственно декларировало отмену рабства и крепостного состояния, вплотную подошло к признанию буржуазной идеи равенства лиц перед гражданским законом.

Наряду с партикулярным правом, т.е. правом отдельных государств, входивших в Германский союз, попрежнему широкое применение имело реформированное пандектное право, которое, как и раньше, именовалось "современным римским правом". На базе последнего разрабатывались новые кодификации.

Значительным памятником гражданского права Германии середины XIX в. явилось Саксонское гражданское уложение 1863 г., которое представляло собой попытку переработать в соответствии с традиционным "германским духом" и интересами немецкой буржуазии "современное пандектное право". В Уложении указывалось, что римское право всегда составляло существенный элемент действующего в Саксонии права.

Составители Саксонского гражданского уложения заменили институционную пандектной системой. По этой системе материал располагался следующим образом: сначала шла общая часть, затем следовали разделы, связанные с важнейшими институтами: вещное право, обязательственное право, семейное право, наследственное право. Но структура и юридическая техника в Уложении при всех элементах новизны были далеки от совершенства, и оно подвергалось критике за многочисленные повторения, наукообразность и непрактичность многих ее статей и т.п. Критики Уложения не без основания отмечали, что оно слепо подражает римскому праву и скорее подходит на учебник пандекатного права, чем на законодательный акт. Лишь с образованием Германской империи создалась реальная политическая основа для унификации и систематизации гражданского права Германии.

Значительной вехой в развитии буржуазного гражданского права явилось принятое в 1896 г. и вступившее в силу с 1 января 1900 г. Германское гражданское уложение (ГГУ). Большое значение этого памятника в истории права определяется тем, что в нем не только отразились особенности экономической и политической жизни Германии конца XIX в., ставшей мировой державой, но и аккумулировались новые и характерные для эпохи индустриального капитализма тенденции в развитии буржуазного гражданского права в целом.

Разработка имперского гражданского кодекса в Германии началась сразу же после 1873 г., когда была принята поправка к конституции, относящая гражданское права к компетенции империи. Первый проект Уложения был составлен лишь в 1838 г., но он был отвергнут поскольку слишком откровенно следовал римскому праву и был чрезмерно сложным. Второй проект, подготовленный в 1895 г., напротив приветствовался германской буржуазией, которая оценила его как "победу германского духа над римским".

В тексте ГГУ просматриваются и институты феодального происхождения. Предусматривалось сохранение действия местного права, особенно в сфере поземельных отношений, где существовали фидеикомиссы и лены, рентные имения, право наследственной аренды, право единонаследия, право охоты и рыбной ловли и т.д.

Германское гражданское уложение было построено по пандектной системе. Рассмотрению отдельных институтов в нем предшествовали общая часть, составившая книгу первую. Во второй книге в отличие от Саксонского уложения излагалось обязательственное право. Последующие книги посвящались вещному, брачносемейному и наследственному праву.

Уложение состояло из 2385 параграфов, многие из которых были перегружены терминами, сложными для понимания техникоюридическими конструкциями. Язык ГГУ по сравнению с ГК Наполеона был тяжеловесным, но юридически более точным и совершенным.

В разработке целого ряда положений ГГУ делает несомненный шаг вперед по сравнению с кодексом Наполеона. Так, Уложение не только признает юридическое лицо, но и посвящает ему специальную главу. По Уложению, общество, если оно не имеет хозяйственных целей, приобретает гражданскую правоспособность путем внесения записи в специальный реестр при суде, с соблюдением лишь установленных в Уложении общих правил. Общества, ставящие перед собой хозяйственные цели, приобретают правоспособность в результате правительственного разрешения, которое выдается отдельными германскими государствами членами союза. Правоспособность и устройство общества определяются в его уставе, в нем же фиксируется порядок выборов правления и круг его деятельности. Предусматривается возможность лишения общества правоспособности, "если вследствие противозаконного постановления общего собрания или противозаконного образа действия правления оно угрожает общественным интересам".

В Германском уложении нет противопоставления права и морали, его авторы стремились внести в гражданское право моральные нормы. Новая концепция права, в частности идея "социальности" права, находит свое наиболее четкое выражение в § 226, где в общей форме говорится: "Не допускается осуществление права, если целью такого осуществления может быть только причинение вреда другому". Хотя пределы действия данного положения были ограничены (вред должен составлять единственную цель незаконного действия), его закрепление в гражданском праве было весьма симптоматичным.

Такого рода забота о "справедливости" проходит через все Уложение. Например, в §228 законодатель считает нужным подчеркнуть, что повреждение или уничтожение чужой вещи не является противоправным, когда оно совершено, чтобы "отразить от себя или от другого опасность", которую нельзя предотвратить иным мутем при условии, "если причиненный при обороне вред не стоит вне соответствия с размерами опасности". В главе, трактующей о содержании права собственности, указывается, что собственник властен распоряжаться вещью по своему усмотрению и устранять других от всякого на нее воздействия, но настолько "насколько тому не препятствует закон или права третьих лиц" (§ 903).

В § 905 в общей форме указывается, что "право собственника земельного участка простирается как на пространство, находящееся над поверхностью, так и на недра земли". Но здесь уже учитываются и потребности окрепшего капиталистического предпринимательства, в основе которого лежит свободный доступ промышленника к разработке недр, воздухоплаванию и т.д. "Собственник не может, однако, воспретить воздействие, происходящее на такой высоте или на такой глубине, что устранение его не представляет для него интереса". Новую, более высокую ступень промышленного развития отражает и § 906, в соответствии с которым собственник земельного участка не мог воспрепятствовать проникновению к нему с другого участка газов, паров, запаха, дыма, копоти, теплоты, шума, сотрясения и т.д., если "такое воздействие не стесняет его или стесняет только в незначительной мере в пользовании своим участком".

В противоположность известному положению римского права в ГГУ § 910 предусматривает, что собственник земельного участка не вправе обрезать проникшие к нему с соседнего участка корни или ветви, если они не мешают ему пользоваться своим участком. В § 571 указывалось, что при столкновении собственнических прав покупателя вещи и ее нанимателя арендные интересы последнего должны гарантироваться, хотя бы это не устраивало нового собственника ("покупка не ломает найма").

Требования "справедливого" поведения выдвигаются в обязательственном праве. Так, в § 826, трактующем о правонарушениях, предусмотрено: "Кто умышленно причинит вред другому способом, противным добрым правам, тот обязан возместить вред". По § 847 в случае правонарушения с причинением вреда, который не является имущественным (телесное повреждение и т.п.), потерпевший имел право на "справедливое" вознаграждение.

Особенно много морализующих указаний встречается в параграфах, посвященных договорным отношениям. По § 138 сделка, нарушающая "правила общественной нравственности", является ничтожной. В соответствии с § 242 должник обязан исполнять договор так, как этого требует "добрая совесть". Должник мог просить суд об уменьшении размеров неустойки, если таковая была "несоразмерно велика" (§ 343).

В ГГУ законодатель уже не выражает открыто своих симпатий к нанимателюхозяину, а требует от него "справедливого" подхода. Так, по § 616 нанявшийся не лишается притязания на вознаграждение, если в течение сравнительно короткого времени по личным обстоятельствам, но не по своей вине, он был лишен возможности оказывать услуги. Согласно § 617618, хозяин был обязан заботиться о здоровье и даже нравственности нанявшихся, если они "входят в круг домашних нанимателя". Во избежание возникновения кабальных отношений договор найма не мог заключаться на срок свыше 5 лет. Но в целом Уложение не устранило некоторые полуфеодальные формы эксплуатации труда, сохранили свое действие уставы о челяди отдельных земель.

Многие параграфы в ГГУ были сформулированы таким образом, что судьи получали легальную возможность отступать от общих правил, если только имелись "серьезные основания". Например, в договорных отношениях суд в случае "уважительных причин" (§ 626), "уважительных оснований" (§ 723) и т.п. мог признать право одной из сторон на досрочное прекращение договора, что свидетельствовало об отходе от принципа святости договоров.

"Каучуковый" характер многих положений ГГУ отнюдь не помешал законодателю реализовать в гражданском праве важнейшие требования буржуазии обеспечение прочности гражданского оборота и надежную защиту собственнических прав и интересов. В связи с этим Уложение в большей степени, чем это делал кодекс Наполеона, придерживалось принципа выполнения публичных формальностей при совершении целого ряда гражданскоправовых действий. Приобретение вещных прав на недвижимое имущество осуществлялось, например, внесением записи в вотчинные книги.

На укрепление стабильности гражданского оборота направлено, например, и положение § 1006 о том, что в "пользу владельца движимой вещи предполагается, что он собственник вещи". Эта презумпция не имела силы лишь против прежнего владельца, у которого вещь украдена или которым она потеряна или "иным образом утрачена", если последний возбуждал вещный иск. Тяжелым условием для должников было восстановление римского правила о том, что должник не вправе исполнять свое обязательство по частям (§ 266).

Таким образом, на рубеже XIX и XX вв. в Германии было введено в действие Гражданское уложение, которое ознаменовало новый этап в истории буржуазного гражданского права. ГГУ оказало влияние на дальнейшее развитие гражданского права многих современных стран мира (Швейцария, Япония и др.).

В 1907 г. в Швейцарии было принято Гражданское уложение.

Нововведением этой кодификации было то, что вопросы торгового права (коммерческие общества, торговые реестры и т.д.) регулировались в общем законе об обязательствах. Это привело к ликвидации характерного для континентальной системы дуализма частного права.

В Швейцарском уложении значительно более четко, чем в ГГУ, излагались понятие права и обязанности юридического лица, что свидетельствовало о дальнейшем развитии этого исключительно важного для буржуазного права института, об упрощении процедуры создания юридических лиц. Согласно ст. 52, "соединения лиц, имеющих корпоративное устройство и самостоятельные заведения, основанные для какойлибо цели, приобретают права личности с внесением в торговый реестр". По ст. 58 "юридические лица могут быть носителями всех прав и обязанностей".

Статьи ШГУ предусматривали новые сервитуты и ограничения для собственности на землю, что было связано с характерным для капитализма начала XX в. промышленным строительством, проведением коммуникаций и т.д. Так, по ст. 676 провода для воды, газа и электричества рассматриваются принадлежностью предприятия, из которого они выходят, и "вещное обременение чужих участков правом из провода производится посредством установления сервитута". Согласно ст. 691, собственник земли обязан дозволять прокладку водопроводов, газовых труб, электрических проводов и т.п. за предварительное полное возмещение причиненных ему убытков, если "прокладка без использования его участка не может быть произведена совсем или лишь с чрезмерными затратами".

Закон об обязательствах также предусмотрел ряд новых институтов договорного права: куплюпродажу с рассрочкой платежа, которые получили большое распространение в капиталистической торговле в начале XX в.

В период быстрого капиталистического развития Японии под прямым влиянием гражданского права Европы (германского, французского) с 1890 г. велась разработка японского гражданского кодекса, который вступил в действие в 1898 г. ГК Японии включал 1044 статьи, объединенные в 5 книг, и был построен по пандектной системе с выделением общей части (ст. 1174). Последующее распределение правового материала не отличается от систематики Саксонского гражданского уложения: вещное право, обязательства, семейное и наследственное право. Ряд правовых дефикций и конструкций был позаимствован из ГК Наполеона. Японский ГК предусмотрел возможность создания юридических лиц и ограничения прав земельных собственников в пользу промышленников, включал целый ряд "каучуковых" формулировок, содержал в отдельных случаях отсылки к морали и обычаям.

Гражданский кодекс имел большое значение для развития экономического оборота Японии на капиталистической основе.

Под влиянием права стран континентальной системы в Японии в конце XIX в. установился дуализм частного права. Принятый в 1899 г. специальный Торговый кодекс полностью ориентировался на торговое право европейских держав, особенно Франции и Германии. Он состоял из 4 книг, посвященных общим вопросам торговли и лицам, торговым товариществам, торговым сделкам и морской торговле.

3. Законодательство о труде в XIX начале XX вв.

Первоначально буржуазные законы о труде являлись непосредственным продолжением "кровавого законодательства", которое, отражая потребности первоначального накопления капитала, приучало экспроприированные слои населения к дисциплине труда. Принудительное государственное регулирование условий труда было характерным для Англии в течение всего XVIII в. Такова сущность многочисленных законов парламента о бродяжничестве, об установлении максимальной заработной платы и др. Однако с промышленной революцией и укреплением экономических позиций буржуазии государственная регламентация труда для предпринимателей стала обременительной. Поэтому в Англии в начале XIX в. были отменены старые законы о регулировании заработной платы, и, используя "свободу договора", капиталисты навязывали рабочим тяжелые условия труда. В 1834 г. парламент отменил старые законы о бедности, что означало отказ от выдачи беднякам пособий.

Рабочий и предприниматель юридически не были в равном положении. Так, предприниматель, нарушивший контракт с рабочим, мог преследоваться только путем гражданского иска. Но если трудовой контракт нарушал рабочий, то он мог быть привлечен к уголовной ответственности.

Ограничения устанавливались и для рабочих объединений. В 1799 г. английский парламент принял закон, по которому запрещалась любая деятельность рабочих, направленная на создание объединений с целью повышения заработной платы или сокращения рабочего дня. Нарушение данного закона влекло применение уголовного наказания судьей без участия присяжных, который был отменен лишь в 1824 г. Это сделало возможным образование в Англии профессиональных рабочих союзов. Но уже в 1825 г. парламент объявил уголовно наказуемыми действия рабочих, которые сопровождались "насилием над личностью или собственностью, угрозами, запугиваниями".

Закон 1871 г. признавал правомерными и запрещал судебные преследования рабочих за участие в профсоюзной деятельности. Но по уголовному законодательству профсоюзная борьба рассматривалась как уголовно наказуемая. По мере роста рабочего движения власти пошли ему на уступки.

В 1875 г. парламент отменил уголовные наказания за одностороннее прекращение рабочими трудового договора и установил, что доктрина о "преступном сговоре" не может применяться к соглашениям рабочих, заключенным в связи с предстоящим конфликтом с хозяевами.В 1906 г. был принят закон, согласно которому предпринимателям запрещалось предъявлять судебные иски о возмещении ущерба, если таковой был причинен в результате организованных действий профсоюза. Дальнейшее развитие получило фабричное законодательство, которое регламентировало эксплуатацию женского и детского труда. В 1883 г. был принят закон, согласно которому в текстильной промышленности ночной труд детей запрещался, рабочий день для ребенка от 9 до 13 лет не мог превышать 8 часов, а для подростков до 18 лет 12 часов. Закон предусмотрел создание контроля в виде так называемых фабричных инспекторов.

В 1842 г. был запрещен подземный труд для женщин и для детей в возрасте до 10 лет. В 1847 г. был издан закон, по которому в текстильной промышленности для женщин и подростков с 14 лет рабочий день не должен превышать 10 часов. Это же правило распространялось на мужчин, работающих вместе с детьми и женщинами в одну смену. Только во второй половине XIX в. (Законы 1867 и 1878 гг.) эти положения были распространены на все предприятия с числом рабочих свыше 50 человек.

В начале XX в. был введен 8часовой рабочий день применительно к отдельным отраслям промышленности или к некоторым категориям рабочих и служащих (для железнодорожников, шахтеров, почтовых служащих).

Во второй половине XIX в. появляются законы, предусматривающие возмещение вреда рабочим в случае производственных травм. Закон 1880 г. предусмотрел материальную ответственность за производственный травматизм. Но ответственность возникала лишь в тех случаях, если увечье было вызвано плохим качеством материала, небрежностью или неосторожностью лиц, которым был поручен надзор за рабочими. В 1906 г. был принят закон, согласно которому предприниматель мог освободиться от ответственности, "доказав" вину самого потерпевшего. Закон 1911 г. наряду с социальным страхованием на случай болезни, инвалидности, родов предусмотрел также страхование по безработице. Пособие по безработице могло выдаваться только в течение 15 недель в году. Отдельных уступок от предпринимателей рабочие добивались также путем заключения коллективных договоров между профсоюзами и хозяевами, в которых фиксировались конкретные условия труда и оплаты.

Английское общее право было использовано для борьбы с рабочим движением в США. В начале XIX в. суды США использовали доктрину общего права о "преступном сговоре", которую применили к объединению рабочих. На основе этой доктрины в судебной практике США выработалось представление о незаконности профсоюзов и организованных забастовок.

Рабочему классу США приходилось бороться за признание своего права на объединение. В 1842 г. суд в Массачусетсе был вынужден признать, что законность "союза определяется средствами, которые он применяет". Это решение привело постепенно к отказу в судах США от презумпции виновности профсоюза.

Во второй половине XIX в. в США в ряде штатов (Миннесота, Пенсильвания) появились специальные законы, устанавливающие тюремное заключение и штрафы за подстрекательство к забастовке, за организацию стачек железнодорожников и т.п.

Предприниматели США широко использовали для борьбы с организованным рабочим движением договорные методы давления на рабочих. Например, в конце XIXначале XX в. широкое распространение получили договоры, согласно которым рабочий, поступая на работу, заранее отказываются от права присоединения к профсоюзу и от участия в забастовках. В случае нарушения этих условий рабочий увольнялся. Данная "договорная" практика была настолько антирабочей, что Конгресс вынужден был запретить ее особым законом, но Верховный суд США признал этот закон неконституционным.

С вступлением США в эпоху индустриальноразвитого капитализма для подавления организованного рабочего движения правящие круги стали использовать также такие специфические средства, как судебные приказы и антитрестовское законодательство.

В случае забастовки предприниматели обращались в суд с утверждением, что бастующие рабочие своими действиями могут принести собственности "непоправимый вред", и с просьбой выдать судебный приказ, запрещающий забастовку. Суды охотно выдавали такие приказы, и организаторы забастовки, если оно не соблюдали запрет, привлекались к уголовной ответственности за "неуважение к суду".

Американские суды усматривали в забастовках и иных приемах пролетарской борьбы нарушение антитрестовского закона Шермана. Суды произвольно приравнивали профсоюзы к "монополиям" или их деятельность к "сговорам с целью ограничить торговлю". По антитрестовским процессам "виновные" профсоюзы присуждались к возмещению в тройном размере убытков, которые хозяева понесли в результате действий профсоюза.

Однако и в США во второй половине XIXначале XX в. рабочие добились принятия законов о детском и женском труде. Такие законы были приняты легислатурами отдельных штатов, но попытки их осуществления натолкнулись на сопротивление федеральных судов. Верховный суд признавал такие законы неконституционными, как противоречащими XIV поправке к конституции. Суд заявил, что законодательное ограничение продолжительности рабочего дня лишает рабочего конституционного права на более продолжительный рабочий день. Так, правящие круги в течение длительного времени блокировали принятие законов о труде и иных социальных законов.

Законодательство США устанавливало расовую сегрегацию и дискриминацию в области труда и социальных условий жизни негритянского населения. Верховный суд поддержал законодательство и фактическую практику в отдельных южных штатах, направленные не только на установление более тяжелых условий труда и низкой заработной платы для негров, но и на создание для них по сравнению с белыми худших условий для жизни (проживание в гетто, проезд в специальных вагонах для цветных и т.п.).

Во Франции в годы Великой революции буржуазия под предлогом борьбы с корпорациями феодального типа приняла меры против создания профессиональных объединений рабочих. Закон Ле Шапилье 1791 г. не только запретил объединения рабочих одной и той же профессии, но и объявил незаконными стачки и даже собрания рабочих с целью обсуждения условий труда. Основные положения этого закона были воспроизведены в УК Наполеона. Закон Ле Шапилье и основанные на нем статьи УК 1810 г. стали основным средством пресечения попыток рабочих создавать профсоюза.

И только в 1864 г. закон Ле Шапилье был отменен. Формально были узаконены рабочие синдикаты и стачки, если только они не сопровождались "неправомерными" действиями. В 1864 г. парламент Третьей республики узаконил свободное образование рабочих союзов, которые преследовали экономические цели. В 18741892 гг. он запретил труд детей до 13 лет, установил для подростков до 16 лет 10часовой рабочий день, а для женщин и подростков до 18 лет 11часовой. В 1898 г. был принят закон, предусмотревший ответственность предпринимателя за производственный травматизм рабочих.

Законодательные нормы о труде появились в Германии сначала в праве отдельных государств. Общегерманское законодательство 18911909 гг. запретило труд женщин на подземных работах, предусмотрело четырехнедельный отпуск, ограничило продолжительность рабочего времени дня сначала 11, а затем 10 часами (на предприятиях с числом рабочих более 10 человек). В 1891 г. было запрещено использовать в промышленном производстве труд детей моложе 13 лет.

В 80е годы XIX в. в Германии были введены законы о страховании рабочих: в 1883 г. был принят закон о страховании на случаи болезни, в 1884 г. от несчастных случаев, в 1889 г. по старости и инвалидности. Размер пособий, установленных германским законом, был незначителен. При создании страховых фондов обязанность вносить страховой взнос ложилась не только на буржуазное государство и предпринимателей, но и на самих рабочих.

В целом законодательство о труде в течение XIX и в начале XX вв. под влиянием меняющихся общественных условий и, прежде всего, в связи с ростом рабочего и общедемократического движения претерпело значительные изменения и приобрело новые социальные черты.

4. Уголовное право и процесс

Закончившаяся компромиссом английская буржуазная революция не привела к какимнибудь существенным изменениям в области уголовного права, которое не задевало непосредственно интересов капиталистических предпринимателей. Господствовавшие до реформы 1832 г. земельная аристократия и крупная торговая буржуазия вполне довольствовались нормами, восходящими к феодализму. Сохранялась сложившаяся еще в эпоху средневековья трехчленная структура: тризы (измена), фелония (тяжкое уголовное преступление), мисдиминор (остальные, главным образом мелкие, преступления). Эта традиционная схема лишь пополнилась в XVIII в. новыми видами преступлений. Особенно выросло число деяний, квалифицируемых как фелония и наказуемых смертной казнью.

В развитии английского уголовного права в XVIII в. особенно ясно проступает стремление буржуазии любыми, в том числе самыми жестокими, средствами внушить обездоленным и трудящимся массам "уважение" к частной собственности. В это время смертная казнь устанавливается за умышленное ранение скота, за порубку садовых деревьев, за поджог посевов, за посылку письма с фиктивной подписью с целью вымогательства денег, за мелкую кражу денег (свыше одного шиллинга) и т.д.

В XVIII в. в Англии не только сохранились жестокие и чисто средневековые меры наказания, но и вводились новые способы устрашения публики и самого наказуемого. В 1752 г. был принят акт, в котором говорилось, что "смертная казнь должна быть дополнена дальнейшими ужасами и особыми знаками бесчестия. Осужденного на смерть предварительно сажали на хлеб и воду, после казни труп публично вывешивали в цепях, затем его рассекали на части. Широко применялись в XVIII в. и такие наказания, как выставление у позорного столба, бичевание кнутом, конфискация имущества, штрафы и т.д.

Либерализация в карательной политике в Англии в это время осуществлялась лишь в той мере, в какой это было необходимо для самой буржуазии, стремившейся гарантировать себя от преследований со стороны короля и правительственной власти. Изменения коснулись и уголовного процесса. Об этом свидетельствует прежде всего "Habeas corpus act" 1679 г., процессуальные нормы Билля о правах 1689 г. и Акта об устроении 1701 г. По закону 1696 г. о рассмотрении дел об измене копия обвинительного заключения должна была вручаться обвиняемому по крайней мере за 5 дней до судебного разбирательства дела. Обвиняемый получил право на свидание с адвокатом, мог настаивать на вызове новых свидетелей. Однако он мог быть и не уведомлен о свидетелях, дающих показания против него.

Борьба буржуазии за упрочение политических свобод в сфере уголовного права и процесса в XVIII в. проявилась также в делах о так называемой мятежной клевете. Такого рода обвинения правительственные власти неоднократно выдвигали против авторов и издателей публикаций, содержащих критику государственной политики. В 1792 г. парламент издал специальный акт, по которому присяжные получили полную свободу решать вопрос не только о самом факте опубликования "клеветнического" произведения, но и о виновности или невиновности обвиняемых в соответствии со своими представлениями о политике и клевете.

В начале XIX в. с утверждением капитализма английское уголовное права подвергается все более острой критике. Для самих правящих кругов становилось очевидным, что построенная исключительно на жестокости уголовная политика не приносит желаемого результата. Чрезмерная суровость английских законов приводила к тому, что присяжные достаточно часто оправдывали даже заведомо виновных в преступлении лиц только потому, что их ожидало непомерно тяжелое наказание. Поэтому английский парламент проводит в начале XIX в. серию законов, рассчитанных на то, чтобы путем смягчения наказания укрепить существующий правопорядок. В 1817 г. было отменено публичное сечение женщин, в 1816 г. выставление у позорного столба, в 18221827 гг. правительство Р. Пиля провело серию актов, резко сокративших применение смертной казни. С 1826 по 1861 г. в Англии число преступлений, караемых смертной казнью, снизилось с 200 до 4. По акту 1848 г. даже в случаях "ведения войны против короля и его королевства" назначалась не смертная казнь, а пожизненное заключение.

Законом 1870 г. отменялась конфискация имущества преступника, осужденного за фелонию. Тем самым стало превращаться в анахронизм деление преступлений на фелонию и мисдиминор. После 1870 г. в Англии сложилось положение, когда разница в наказаниях за фелонию и мисдиминор фактически исчезла, причем к числу последних относились в ряде случаев более значимые преступления.

В XIX в. произошла и дальнейшая демократизация процедуры рассмотрения уголовных дел в суде. В 1836 г. был принят акт, предусмотревший право обвиняемого, заключенного в тюрьму, пользоваться услугами адвоката и требовать ознакомления с материалами дела. Закон расширял возможности защиты обвиняемого в судебном процессе. Законом 1898 г. обвиняемому предоставлялось право в случае его желания давать показания в суде. Это был отход от традиционной доктрины "общего права", согласно которой обвиняемый рассматривался как лжец. Но одновременно судебная процедура в Англии развивалась в сторону расширения круга дел, по которым судья мог выносить приговор в так называемом суммарном порядке, т.е. без участия присяжных.

Во Франции, в отличие от Англии, законодательство периода революции внесло более радикальные изменения в уголовное право.

Еще в 1791 г. Учредительным собранием был принят уголовный кодекс, опиравшийся на гуманистические идеи в уголовном праве, которые еще до революции высказывали французские просветители Монтескье, Вольтер, итальянский юрист Беккария и др. Но уже в УК 1791 г., первом кодексе буржуазной эпохи, обнаруживался разлад между гуманистическими установками просветителей и консервативными подходами победившей буржуазии.

Уголовный кодекс имел предельно простую и четкую систему. В первой его части ("О наказаниях") содержалась тщательная регламентация наказаний, которые должны были назначаться только на основе закона. УК отказался от применения типичных для феодальной эпохи членовредительных наказаний. Но в целом, несмотря на некоторое смягчение по сравнению со средневековым правом, наказания оставались достаточно суровыми. Смертная казнь, приводимая в исполнение публично, назначалась в более чем 40 случаях. Сохранялись позорящие наказания: публичный обряд лишения чести, выставление в ошейнике у позорного столба. Узаконивались каторжные работы, применялись различные виды тюремного заключения (в том числе и одиночные) и депортация (ссылка).

Во второй части ("О преступлениях и наказаниях") давался исчерпывающий перечень деяний, которые рассматривались как преступные. В этой части также можно видеть большой шаг вперед по сравнению с феодальным правом: исключались религиозные преступления, наказания устанавливались по принципу соразмерности с преступлениями и т.д.

Специфической особенностью УК 1791 г. были абсолютно определенные санкции, т.е. каждому преступлению соответствовало строго фиксированное наказание. Такая система, естественно, исключала всякий произвол суда в выборе меры наказания и отражала реакцию буржуазного законодателя на многочисленные злоупотребления королевских судей в дореволюционную эпоху.

Все преступления по кодексу делились на две группы: преступления против публичных интересов и против частных лиц. Последние в свою очередь делились на преступления против личности и против собственности. Охране частной собственности УК уделил особенно много внимания, ей посвящены 48 из 125 его статей.

Стройное и законченное выражение уголовноправовая программа буржуазии получила во французском Уголовном кодексе 1810 г., разработанном при Наполеоне I. Хотя кодекс в ряде моментов представлял шаг назад по сравнению с законодательством периода революции, в целом он был для своего времени прогрессивным документом. В нем отстаивалась идея формального равенства лиц перед уголовным законом, вводились ясные критерии преступления, четко очерчивался круг наказаний и т.д.

Структура УК 1810 г., хотя и была более сложной, в принципе следовала структуре УК 1791 г. Краткие предварительные положения, а также книга первая и вторая были посвящены общим вопросам наказаний, их видам, уголовной ответственности, т.е. представляли собой общую систему кодекса, в которой излагались основные понятия и принципы уголовного права. В третьей и четвертой книгах содержался конкретный перечень преступных деяний и определялись в каждом отдельном случае вид и мера наказания (так называемая особенная часть).

В УК 1810 г. в соответствии с идеями классической школы уголовного права особо подчеркивалось, что преступлениями являются деяния, которые запрещены законом (ст.1), что уголовный закон не имеет обратной силы (ст.4). В кодексе говорилось об ответственности соучастников преступления, предусматривалось освобождение от ответственности лиц, действующих в состоянии безумия или под принуждением и т.п. Но французский законодатель к этому времени не разработал еще многие общие вопросы уголовного права: не были определены формы вины, ничего не говорилось о давности, о совокупности преступлений и т.п. В УК упоминалось покушение, но оно полностью приравнивалось к законченному преступлению, если преступное действие прерывалось не по воле покушавшегося.

УК 1810 г. ввел трехчленную классификацию преступных действий, которые в зависимости от характера наказания делились на 3 группы. К первой группе относились наиболее тяжкие преступные деяния преступления, которые карались мучительными или позорящими наказаниями. Вторую группу составляли проступки, наказывавшиеся исправительными мерами. Для третьей группы полицейские нарушения были предусмотрены наказания полицейского характера.

В кодексе четко очерчивался круг возможных уголовных санкций, закреплялся отказ от ряда жестких наказаний феодальной эпохи. Но в области наказаний УК 1810 г. делал шаг назад по сравнению с УК 1791 г. В нем восстанавливались пожизненная каторга, смертная казнь с предварительным отсечением руки, депортация в колонии, гражданская деградация. В качестве дополнительного наказания предусматривалось также клеймение. Исправительными наказаниями по терминологии кодекса (ст.9) могли быть, тюремное заключение в исправительном заведении, временное лишение некоторых политических, гражданских и семейных прав, а также штраф.

В разделе о преступлениях и проступках против частных лиц более половины статей были посвящены охране собственности. Сурово наказывались кражи, которые во многих случаях влекли за собой каторжные работы, иногда пожизненные. Кодекс запрещал коалиции и стачки рабочих, вводил уголовную репрессию против нищих и бродяг, не имевших определенного местожительства и средств к существованию.

Классовобуржуазная направленность УК 1810 г. ярко проявилась в его особенной части. На первое место выносились преступления против так называемых публичных интересов. Наряду со статьями, говорящими об измене, шпионаже, посягательстве на внешнюю безопасность французского государства, содержались и специфические статьи, карающие за покушение на особу императора и членов его семьи, за попытки ниспровержения или изменения образа правления. Лица, произносящие речи, расклеивающие афиши и т.п. с целью призыва граждан к совершению преступлений против внутренней и внешней безопасности государства, рассматривались как виновные в преступлениях.

УК Франции 1810 г. оказал в XIX в. огромное влияние на уголовное законодательство многих стран мира.

Близок по духу к УК 1810 г. и Уголовнопроцессуальный кодекс (УПК), принятый в 1808 г. и подводивший итоги буржуазных преобразований в области уголовного процесса. УПК ввел во Франции так называемый смешанный процесс. В период расследования дела до суда сохранялось тайное и письменное производство, которое восходило еще к дореволюционному процессу. Ведение следствия осуществлялось особыми следственными судьями, полномочия которых по УПК были весьма широки. Следственный судья мог издать приказ о явке обвиняемого на следствие, о его принудительном приводе или аресте. Он производил допрос обвиняемого, свидетелей, совершал осмотр на месте преступления и другие следственные действия.

Заключительная часть процесса судебное разбирательство уголовных дел строилось на принципах гласности, устности и состязательности. УПК предусматривал разграничение следствия и обвинения. Последнее на суде поддерживал на следственный судья, а прокурор. После выступления прокурора слово имел адвокат.

УПК закрепил суд присяжных, который выносил вердикт о виновности или невиновности обвиняемого. Но УПК Франции не требовал единогласия присяжных, вердикт мог быть вынесен простым большинством. Предусматривалось квалифицированное большинство в 8 голосов из 12. В соответствии с УПК председательствующий в судебном заседании судья получил возможность давления на присяжных. Перед вынесением вердикта он обращался к присяжным с речью, в которой резюмировал дело, фиксировал основные доказательства, формулировал вопросы, на которые должны были дать ответ присяжные. Напутственное резюме нередко выливалось в обвинительную речь. Оно было отменено в 1881 г. Под непосредственным влиянием УПК Франции принимались уголовнопроцессуальные кодексы и вводился суд присяжных в ряде других стран континентальной системы права.

Развитие демократических движений в буржуазном обществе привело к определенной либерализации уголовноправовых институтов. Так, в разное время во Франции были приняты законы, отменявшие явно антидемократические положения УК 1810 г. В 1832 г. были отменены клеймение и отсечение руки, а в 1848 г. смертная казнь за политические преступления, в 1854 г. гражданская смерть. В 1885 г. специальным законом было введено условное освобождение, которое применялось к лицам, отбывшим не менее половины срока заключения. Для условного освобождения требовалось, чтобы администрация места заключения засвидетельствовала "хорошее поведение" заключенного, а также возможность его "честного существования" после выхода из тюрьмы. Однако условное освобождение не применялось к лицам, присужденным к депортации, к каторге в колониях, к пожизненному заключению.

Выработка единого для Германии уголовного законодательства была подчинена задаче укрепления власти буржуазии и юнкерства. С этой целью в мае 1871 г. в качестве уголовного кодекса Германской империи было введено в действие Уголовное уложение СевероГерманского союза 1871 г., которое отличалось сравнительно высокой юридической техникой, приспособленной для реализации консервативных политических установок правящих кругов Пруссии.

В структуре и содержании Уголовного уложения проявлялись следы влияния УК Франции. Уложение состояло из трех частей, первые две из которых были посвящены общим вопросам уголовного права: разграничению преступлений, проступков и полицейских нарушений, уголовной ответственности, принципам наказания, покушению, соучастию и т.д. Третья часть была посвящена конкретным видам преступлений и наказаний и выполняла роль особенной части кодекса.

Уложение самыми суровыми мерами охраняло политический строй Германской империи. В § 80 и 81 как серьезное политическое преступление рассматривались убийство императора, попытка насильственного изменения государственного устройства империи, изменение порядка престолонаследия и т.п. Произнесение речей на собрании, распространение сочинений или изображений, которые подстрекают к неповиновению законам или иным постановлениям властей, карались штрафом или тюремным заключением до двух лет. В § 116 предусматривались более суровые наказания для лиц, которые собираются на публичной дороге или улице и не расходятся после трехкратного приказа должностного лица или "начальника вооруженной силы". Если последним было оказано сопротивление, то виновные наказывались как бунтовщики.

В § 130 предпринималась попытка установить "классовый мир" средствами уголовного принуждения: "Кто публично и с нарушением общественного спокойствия будет возбуждать один класс населения союза к насильственным действиям против другого", то приговаривается к денежному взысканию до 200 талеров или тюремному заключению сроком до 2 лет. Согласно § 128, лицо, принимающее участие в обществе, организация и цель которого "скрываются от правительства", подлежит тюремному заключению.

Несмотря на строгий характер Уголовного уложения, оно отразило и некоторые либеральные тенденции своего времени, в частности борьбу за запрещение смертной казни. По Уложению смертная казнь в мирное время в качестве меры наказания предусматривалась лишь в двух случаях: за убийство главы государства и за преднамеренное убийство.

В конце XIXначале XX в. Германское уголовное уложение оказало влияние на уголовное право тех стран, где у власти стоял блок политических сил, представляющих обуржуазившихся землевладельцев и крупную буржуазию.

Первый УК Японии был принят еще в 1880 г. и построен по французскому образцу. Классическое буржуазное уголовное право, устаревшее уже к концу XIX в., явно не устраивало правящие круги Японии. В 1907 г. было принято новое Уголовное уложение Японии, которое во многом следовало Германскому уложению 1871 г.

В нем использовались новые, более современные идеи в уголовном праве, например, вводились ранее не известные японскому праву условное осуждение и условное освобождение.

Для Уложения 1907 г. характерны широта судейского усмотрения, большое число "каучуковых" положений, нечетко сформулированных составов преступлений. Большие возможности предоставлялись судьям в осуществлении репрессии против рецидивистов. В случае повторного совершения преступления срок тюремного заключения мог быть увеличен в полтора раза.

Особое внимание в Уложении было уделено политическим преступлениям и преступлениям против внутренней безопасности. Действия, угрожающие жизни императора или членов его семьи, влекли за собой смертную казнь или каторгу. Участие в бунте "с целью свержения правительства, отторжения какойлибо области от империи или насильственное изменение конституции" также каралось смертной казнью, пожизненными или срочными каторжными работами.

Уложение 1907 г. усилило ответственность и за преступления, направленные против частной собственности. Даже за простую кражу, не отягченную особыми обстоятельствами, следовало лишение свободы до 10 лет. Специальные статьи направлены на подавление классовых форм борьбы крестьянства с полуфеодальным землевладением: смертной казнью или каторжными работами наказывались поджоги строений, вторжение в чужие владения и т.п.

Таким образом, модернизация и либерализация буржуазного уголовного права в конце XIXначале XX в. сами по себе не означали ослабления уголовной политики, но делали ее более социальноориентированной.