**Конспекти лекцій**

**Піковської Т.В.**

**к.іст.н.,**

**старшого викладача кафедри**

**Права**

**з дисципліни**

**«Історія держави і права зарубіжних країн»**

Галузь знань: 08 «Право»,

Спеціальність: 081 «Право»

**Структура дисципліни**

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| Назви | Кількість годин | | | | | | | | | | | |
| денна форма | | | | | | Заочна форма | | | | | |
| усього | у тому числі | | | | | усього | у тому числі | | | | |
| л | п | лаб | інд | с.р. | л | п | лаб | інд | с.р. |
| 1 | 2 | 3 | 4 | 5 | 6 | 7 | 8 | 9 | 10 | 11 | 12 | 13 |
| **Атестація 1**. **Держава і право Стародавнього світу та епохи Середньовіччя.** | | | | | | | | | | | | |
| Тема 1.  Предмет, метод, система історії держави і права зарубіжних країн та її місце в системі юридичних наук | 10 | 2 |  |  |  | 4 | 9 | 1 |  |  |  | 8 |
| Тема 2. Історія держави і права стародавнього сходу | 20 | 1 | 4 |  |  | 5 | 9 |  | 1 |  |  | 8 |
| Тема 3. Виникнення й розвиток держави та права давньої Греції та давнього Риму | 10 | 2 | 2 |  |  | 4 | 9 | 1 |  |  |  | 8 |
| Тема 4. Феодальна держава та право Франції доби середньовіччя | 20 | 2 | 2 |  |  |  |  |  |  |  |  | 10 |
| Тема 5. Феодальна держава та право Німеччини. Золота булла | 10 | 2 | 2 |  |  |  |  |  |  |  |  | 10 |
| Тема 6. Феодальна держава та право Англії. Велика Хартія вільностей | 20 | 2 | 2 |  |  |  |  |  |  |  |  | 5 |
| Тема 7. Держава та право в країнах арабського Сходу доби середньовіччя | 20 | 2 | 2 |  |  |  |  |  |  |  |  | 5 |
| Тема 8. Розвиток держави та права Англії в новий час (середина XVII - ХІХ ст.ст.). Хабеас корпус акт. Біль про права | 20 | 2 | 2 |  |  | 5 | 15 |  | 1 |  |  | 14 |
| Разом | 130 | 16 | 8 |  |  | 20 | 42 | 2 | 2 |  |  | 38 |
| **Атестація 2. Держава і право зарубіжних країн в Новий час та Новітній період** | | | | | | | | | | | | |
| Тема 9. Утворення та конституційний розвиток США (XVIІI - ХІХ ст.ст.) | 14 | 3 | 4 |  |  | 7 | 11 | 1 |  | - | - | 10 |
| Тема 10. Розвиток держави та права Франції в новий час. Кодекс Наполеона  Тема 11. Розвиток держави та права Німеччини в Новий час. Конституція 1871 р. |  | 2 | 2 |  |  |  |  |  |  |  |  | 10 |
| Тема 12. Розвиток держави та права Японії в Новий час. |  | 2 | 2 |  |  |  |  |  |  |  |  | 12 |
| Тема 13. Держава та право США в новітній період. "Новий курс" Рузвельта |  | 2 | 2 |  |  |  |  |  |  |  |  | 10 |
| Тема 14. Держава та право Великобританії в новітній період |  | 2 | 2 |  |  |  |  |  |  |  |  | 10 |
| Тема 15. Держава та право Франції в новітній період |  | 2 | 2 |  |  |  |  |  |  |  |  | 12 |
| Тема 16. Держава та право Німеччини в новітній період | 16 | 3 | 6 |  |  | 7 | 12 | 1 | 1 |  |  | 10 |
| Разом | 110 | 10 | 20 |  |  | 28 | 48 | 2 | 2 |  |  | 44 |
| **Усього годин** | 240 | **32** | **32** |  |  | 46 | 90 | 4 | 4 |  |  | 82 |

**Атестація 1. Держава і право Стародавнього світу та епохи Середньовіччя.**

***Тема 1. Предмет, метод, система історії держави і права зарубіжних країн та її місце в системі юридичних наук***

1. Поняття історії держави і права зарубіжних країн
2. Предмет історії держави і права зарубіжних країн.
3. Методологія та періодизація історії держави і права зарубіжних країін

**Мета:** Ознайомити студентів із предметом, методами та системою історії держави і права зарубіжних країн, визначити місце історії держави і права зарубіжних країн в системі юридичних наук.

**Ключові слова:** Історія держави і права зарубіжних країн, предмет ідпзк, методологія ідпзк, мета ідпзк, періодизація ідпзк.

**Література**

1. Бостан Л.М., Бостан С.К. Держава і право епохи станово-кастового суспільства. Навчальний посібник. – Запоріжжя, 2000.
2. Бостан Л.М., Бостан С.К. Історія держави і права зарубіжних країн. – К., 2004.
3. Глиняний В.П. Історія держави і права зарубіжних країн. Навчальний посібник. 5-те вид, перероб. і допов. – К.: Істина, 2005. – 768 с.
4. Жидков О.А., Крашенинников Н.А. история государства и права зарубежных стран. Т. 1. – М.. 1988; Т.2. – М., 1996.
5. Исаев И.А. История государства и права России. – М.. 1993.
6. История государства и права зарубежных стран. Ч.1. – М., 1988.
7. История государства и права зарубежных стран. Ч.2. – М., 1991.
8. Макарчук В.С. Історія держави і права зарубіжних країн. Навчальний посібник. Курс лекцій. – К.: Атіка, 2000. – 416 с.

1.Історія держави і права зарубіжних країн - це історико-правова наука, що знаходиться на межі між суспільно-політичними та правовими дисциплінами, синтезуючи та поєднуючи їх. Тому вона включена до числа основних курсів, які викладаються у перших модулях юридичних навчальних закладів.

Місце історії держави і права в системі юридичних дисциплін визначають реалії об'єкта дослідження. Насамперед вона вивчає багате розмаїття першопричин утворення і розвитку держави і права в людському суспільстві. В умовах розкладу первіснообщинного ладу умови життя суспільства і суспільні відносини ускладнилися і стали набувати антагоністичних форм. Виникла загроза його послаблення, розпаду або навіть загибелі. Це послужило чи не основною причиною утворення особливої регулюючої сили, котра б стояла над суспільством, забезпечувала його життєздатність і цілісність. Цей тривалий і складний процес, прискорений іноді внутрішньою соціальною напругою чи вторгненням племен-завойовників, поступово набував яскраво окресленого політичного характеру. Із поглибленням соціального розшарування механізм державної машини прибирався до рук майновою верхівкою, яка поступово ставала владною силою, підпорядковуючи державу своїм інтересам.

Надалі необхідність держави і права обумовлювалася причинами різноманітного, в першу чергу загальнонаціонального, характеру. Вона стає необхідним атрибутом суспільства, набуваючи, в той же час, певної міри відносної самостійності, її функціонування здебільшого підпорядко-вується внутрішнім закономірностям розвитку. При цьому важливо те, якою є держава - авторитарною чи демократичною, які соціальні прошарки, групи, класи чи клани контролюють її механізм, гальмуючи чи прискорюючи суспільний прогрес.

Звичайно, кожна країна робить свій вибір, має своє поєднання передумов історичного розвитку і їх реалізацію. Вона формує неповторний, індивідуальний образ національної державності. Загальні закономірності розвитку права і держави в кожній країні проявляються зі своїми особливостями. Національна державно-правова історія виявлялася багатшою порівняно із загальною теорією держави і права. Історія держави і права наповнює теорію конкретно-історичним змістом і є її певною емпіричною базою. У цьому - її взаємозв'язок із навчальною дисципліною "Теорія держави і права".

У постійному взаємозв'язку знаходиться історія держави і права з історією політичних і правових вчень. Остання вивчає виникнення, розвиток, соціальну ефективність державних і правових вчень в їх історичній конкретиці і хронологічній послідовності. Значення цієї проблематики щодо вивчення державно-правової історії визначається на-самперед тим, що люди, котрі творять історію, здійснюють реформи і перебудову суспільства, керуються, в першу чергу, певними прийнятними їм ідеями, теоріями, вченнями. Саме через них вони намагаються втілити свої політичні ідеали чи правові форми (наприклад, ідеали і політичні задумки французьких просвітителів XVIII ст. стали державно-правовою платформою діячів Великої Французької буржуазної революції).

Історія держави і права зарубіжних країн має тісний зв'язок і з історією держави і права України. Обидві навчальні дисципліни багато в чому вирішують спільні завдання, що стоять перед історико-юридичною наукою, але розрізняються за предметом.

Таким чином, історія держави і права зарубіжних країн, разом з близькими до неї дисциплінами, утворюють групу теоретико-історичних наук, які мають теоретико-пізнавальну платформу галузевих юридичних наук.

2. Предметом історії держави і права зарубіжних країн є загальні та специфічні процеси і закономірності виникнення, розвитку, занепаду або загибелі різних типів держави і права у конкретно-історичних умовах. Специфікою предмета історії держави і права як навчальної дисципліни є те, що вона вивчає не всі держави світу та їхнє право, а лише ті з них, котрі виявили найпомітніший вплив на державно-правовий розвиток світової цивілізації.

Якщо поставити за мету дати відповідь на запитання, для чого вивчається курс історії держави і права студентами вищих навчальних закладів, то можна сказати:

а) для формування загальноюридичної, правової культури майбутніх спеціалістів;

б) для підготовки їх до засвоєння галузевих юридичних дисциплін;

в) ця наука дає можливість знати минуле людства і на цій основі глибше зрозуміти державно-правові реалії сучасності, прогнозувати подальший розвиток держави і права у світі.

Історія держави і права зарубіжних країн як наука і навчальна дисципліна має теж свою історію. Як самостійна галузь наукового знання вона бере свій початок з кінця XVIII-початку XIX ст. її основоположниками з повним правом вважаються:

* історична школа права у Німеччині (Ф. Савіньї, Г. Пухта);
* соціологічна школа права (О. Холмс);
* позитивістська школа права (О. Конт, Е. Тюрінг, Г. Спенсер).

У першій третині XX ст. вченими був узагальнений величезний фактичний матеріал, видані фундаментальні праці німецьких, американських вчених; дисципліна стала предметом уваги в навчальних програмах навчальних закладів.

Вивчення історії держави і права зводиться не лише до збирання та описування фактів, подій, явищ минулого, а головним чином до їх теоретичного осмислення. А це вимагає відповідного інструментарію, тобто застосування методів і способів дослідження. Методами називають сукупність способів пізнання і прийомів дослідження, які використовуються для одержання відносно об'єктивних, істинних, доказово обґрунтованих знань з історії держави і права.

3. Методологія навчальної дисципліни поєднує в собі загальнонаукові та спеціальні методи дослідження. При їхньому аналізі слід мати на увазі, що як суспільна наука історія держави та права описує, досліджує та осмислює історичний процес розвитку права та інститутів держави відповідно до загальних методологічних правил, їх сутність обумовлена загальнофілософським підходом науки до пізнання та пояснення різноманітних явищ суспільно-політичного життя. Виходячи з цього, одним із провідних методів дослідження історико-правових явищ минулого є історичний метод. Історичний погляд на політико-правові явища полягає у тому, що всі вони оцінюються з погляду конкретного історичного часу, впродовж якого вони виникали, розвивалися, занепадали або зникали зовсім, набували лише їм притаманних вигляду і форми.

При здійсненні аналізу історико-правових явищ широко застосовуються хронологічний, ретроспективний, порівняльно-історичний, статистичний, метод періодизації та інші методи дослідження.

Сутність хронологічного методу полягає у тому, що події державно-правового розвитку тієї чи іншої країни розглядаються у чіткій хронологічній послідовності. Особливо ефективним він є при складанні історичних хронік, хронологічних таблиць, коли реконструюються події, пов'язані між собою певним відтинком часу. Різновидом хронологічного методу є проблемно-хронологічний, який передбачає розчленування теми на декілька вужчих проблем, кожна з яких розглядається у хронологічній послідовності.

Історія держави і права зарубіжних країн хронологічно вивчає історію державно-правових інститутів окремих держав у рамках **чотирьох основних періодів**:

історії держави і права Стародавнього світу,

історії держави і права в епоху Середньовіччя,

історії держави і права Нового часу,

історії держави і права Новітнього часу.

Ця періодизація відповідає чотирьом основним епохам розвитку світової цивілізації, найважливішою частиною якої є держава і право.

Кожна з даних епох характеризується складністю і неоднозначністю соціально-економічних і державно-правових процесів.

Так, у часи Стародавнього світу поряд з рабовласницькими Грецією і Римом існували країни з іншим способом виробництва, що в науці називаються “азіатським”. Це ряд країн Стародавнього Сходу. У багатьох регіонах світу панував первіснообщинний лад. Лише подальший розвиток історії показав, що "азіатський спосіб виробництва" виявився дуже застійним щодо більш динамічного ладу країн Середземномор’я.

У підсумку провідною тенденцією розвитку Стародавнього світу ( ІV тис. до н.е. – V ст. н.е.) є становлення і розвиток рабовласницького суспільства, для Середніх віків (V – XVІІ – XVІІІ ст.) – феодального суспільства, для нового часу (XVІІ – XVІІІ – кінець XІX ст.) – буржуазного суспільства. Новітній час (XX ст.) – це початковий етап сучасної епохи з недостатньо чіткою основною магістральною лінією, але вже відзначеною соціалістичними революціями, появою соціалістичної державності, падінням колоніальних імперій, структурною трансформацією “західного суспільства”.  
У межах кожного з цих періодів і у даному курсі розглядається історія держави і права окремих країн .

Свого часу в основу періодизації історичного розвитку людства вже намагалися покласти і місце знаходження столиці, і перелік династій, що правили в державі, і класову боротьбу і т. ін. Дуже поширеною, а з часом і єдиною в радянські часи стала періодизація, критерієм якої було ***марксистське вчення про суспільно-економічні формації.***

Відмова від марксистсько-ленінських догм призвела до того, що поняття суспільно-економічної формації було відкинуте. На зміну прийшла періодизація, яка виникла ще у XVIII столітті і була популярною серед істориків. У її основу покладено критерій часу:

- стародавня історія;

- середньовічна історія;

- нова історія;

- новітня історія.

Однак ця проста і зручна, на перший погляд, періодизація має істотні вади. Адже вона побудована на європейській історії і тому зовсім не відповідає розвиткові держави і права країн Азії, Африки або Латинської Америки. Повністю ігнорує вона і соціальні критерії. Тому, беручи за основу таку періодизацію, доводиться доповнювати її такими категоріями, як рабовласництво, феодалізм, буржуазне суспільство тощо, а також зважати на серйозну своєрідність і особливості державно-правового розвитку Китаю, Індія, Японія

Щодо публічного права, то в цій галузі римські юристи розробляли правове становище святинь і жерців, повноваження державних магістратур, і окремих посадових осіб, поняття влади, громадянства і т. ін. У своєму розвитку римське право пройшло три важливі історичні доби, а саме:

**- найдавніший період** (УЇ-ІІІ ст. до н.е.), коли римське право характеризувалося національно-полісною замкнутістю, строгим формалізмом, архаїчністю, його інститути були ще досить примітивні;

**- класичний період** (Ш ст. до н.е.— Ш ст. н.е.). Саме в цей час римське право досягає свого розквіту, в ньому розвиваються найважливіші інститути, що забезпечують успішний розвиток приватної власності, товарно-грошових відносин;

**- посткласичний період** (IV-VI ст.), коли право несе на собі відбиток загальної кризи. Однак найважливішим для цього періоду є те, що відбувається систематизація всього римського права, провадиться його кодифікація.

***Питання для самоконтролю:***

1. Що вивчає історія держави і права зарубіжних країн?

2. Історія держави і права - це юридична чи історична наука?

3. Що поєднує історію держави і права з теорією держави і права?

4. Як взаємодіє історія держави і права зарубіжних країн з історією держави і права України?

5. З якою метою вивчається названа навчальна дисципліна студентами юридичних навчальних закладів?

***Питання для самостійного вивчення***

1. Дайте періодизацію історії держави і права зарубіжних країн, звернувши увагу на різні підходи вчених до цієї проблеми.

2. Які джерела покладені в основу вивчення навчальної дисципліни?

***Тема 2. Історія держави і права стародавнього сходу***

1. Фактори виникнення найдавніших держав
2. Суспільна організація стародавньосхідних рабовласницьких держав
3. Рабовласницький лад стародавніх держав.

**Мета:** Ознайомити студентівфакторами розвитку та суспільної організації стародавніх держав Сходу.

**Основні поняття:** Стародавній Схід, іригація, первіснообщинний лад, суспільне розшарування, рабовласницький лад, патріархальне рабство, сільська община.

**Література**

1. Макарчук В.С. Загальна історія держави і права зарубіжних країн: Навчальний посібник. – К.: Атіка, 2001. – 592 с.
2. Макарчук В.С. Основи римського приватного права. – К.. 2000.
3. Омельченко О.А. Всеобщая история государства и права. Ч.2. – М., 1998.
4. Страхов М.М. Всесвітня історія держави та права. Вип. 1. Держава та право Стародавнього Світу. – Харків, 1994.
5. Страхов М.М. Історія держави і права зарубіжних країн. – Харків, 1999.
6. Страхов М.М. Історія держави і права зарубіжних країн. – К., 2003.
7. Хома Н.М. Історія держави і права зарубіжних. Навчальний посібник. – К., 2003.

1. Найдавніші держави виникли у тих регіонах землі, де існували найсприятливіші умови для життєдіяльності людини, за яких при порівняно низькому рівні розвитку продуктивних сил можна було отримати вагомий додатковий продукт і вигідно експлуатувати працю рабів. Такими регіонами були Стародавній Схід, під яким розуміють країни Близького Сходу (Єгипет, Ассірія, Вавилон, Хетське царство, Фінікія, Палестина), Стародавня Індія та Стародавній Китай. Саме тут виникли найперші в історії людства держави і склалися найбільш ранні правові системи.

У розкладі первіснообщинного ладу та появі перших зародків державності головну роль відіграв економічний фактор. В його основі знаходиться поява надлишкового продукту, що надало можливість експлуатувати працю своїх одноплемінників. Зрозуміло, економічної самостійності, в першу чергу, набувала родоплемінна верхівка (вождь, рада старійшин, жерці).

Але при родоплемінній структурі суспільства влада не була відокремлена від родового колективу. При закостенілій системі самоуправління статус військового вождя, старійшини чи жерця був надто нестійким і нестабільним. Тому майнова верхівка племені всіма правдами і неправдами намагалася узурпувати і спадкове закріпити свої повноваження. Іншими словами, до майнових прав слід було додати ще соціальні привілеї і переваги. Вступає в дію другий фактор формування державності.

Другий фактор зародження державності - військова організація суспільства. Війна стала ефективним і дешевим засобом одержання багатства. Формуються військові структури (військовий вождь, професійні воїни, ополчення), які започатковують "військову демократію". Відтепер найважливіші питання життя племені чи об'єднання племен вирішуються військовим вождем чи на зборах воїнів. Органи родоплемінного самоуправління відтісняються на задній план. Вперше з'являється нова організація, відокремлена від основної маси суспільства - політична влада.

З часом і сама "військова демократія" приходить до занепаду. Замість загальної рівності, спільного обговорення питань воїнами приходить нове правління - аристократія на чолі з вождем-монархом. Влада вождя все більше набуває самовладних рис і стає політичною, тобто спирається вже не на власний авторитет, а на військову силу і багатство. З іншого боку, на політичний характер влади вказує і те, що вона зосереджується в руках небагатьох і діє в інтересах небагатьох. Основна маса суспільства відсторонюється від влади. Створюється ореол святості і недосяжності самої влади і її персоніфікаторів.

Рабовласницька держава є за своєю суттю політичною організацією рабовласників, створеною з метою здійснення їх необмеженої диктатури і повновладдя щодо рабів і владних функцій стосовно інших категорій населення.

Суттєвий вплив на виникнення державності на Стародавньому Сході виявив природний фактор - необхідність здійснення великомасштабних зрошувально-осушувальних робіт, які були під силу лише могутній централізованій державі. Звідси і виникає одна із найпоширеніших форм правління - стародавньосхідна монархія рабовласницького типу.

2.Суспільна організація стародавньосхідних рабовласницьких держав мала свої особливості. По-перше, вона характеризувалася тривалим існуванням замкнутих сільськогосподарських общин з натуральним характером виробництва, поєднанням ремесла і землеробства в межах общини, слабким розвитком товарно-грошових відносин.

Сільська община була основою життєдіяльності її членів і виробництва матеріальних благ, а органи самоуправління регулювали правові відносини в колективі. Земля вважалася власністю держави (тобто правителя), але община мала право опосередкованої власності. Саме її органи розподіляли земельні ділянки між общинниками. Користування земельними наділами було можливим за умови виконання суспільних обов'язків, повинностей, сплати податків, несення служби тощо. Община була безпосереднім розпорядником землі, а держава - її власником. І ця власність на землю реалізовувалася в одержанні з селян-общинників відповідної земельної ренти - податку.

Другою особливістю суспільного устрою країн Стародавнього Сходу є законсервованість старих общинних родових відносин. Це знаходило відображення у соціальній неоднорідності суспільства, у його поділі на прошарки за ознаками родовитості, походження, приналежності до племен-завойовників чи до поневоленого народу тощо.

Рабовласницьке суспільство країн Стародавнього Сходу поділялося на дві основні верстви: а)раби та близькі до них інші найнижчі суспільні категорії населення, позбавлені засобів виробництва і значно обмежені в особистій свободі; б) вільне населення, котре поділялося на рабовласницький панівний клас і дрібних товаровиробників.

3.Рабовласництво у названих державах упродовж усієї їхньої тисячолітньої історії мало патріархальний характер. Це означає, що головною продуктивною силою суспільства були і залишалися дрібні товаровиробники (селяни-общинники, ремісники, дрібні торговці), а рабська праця мала допоміжний характер і застосовувалася для виконання великомасштабних робіт загальнодержавного значення або у домашньому господарстві.

Джерелами рабства були: військовий полон, народження від рабині, боргове рабство і рабство як форма покарання за вчинений злочин.

Політично раби завжди знаходилися поза межами громадянського суспільства, не користувалися його захистом, позбавлялися право і дієздатності. Рабовласництво виявляло сильний вплив на становище багатьох груп вільного населення. Це знайшло відображення у:

а) домашньому рабстві. У Стародавньому Вавилоні, наприклад, чоловік міг віддати дружину в рахунок відпрацювання боргу, а дітей - продати в рабство;

б) борговому рабстві. Цей інститут був властивий всім народам давнини. Його походження пояснюється колективним характером земельної власності, а також власності на сільськогосподарський реманент, робочу худобу та ін. При таких відносинах основні засоби виробництва не могли послужити засобом забезпечення виконання боргових зобов'язань. Єдиною дієвою цінністю, гарантом виконання боргу була особа боржника;

в) у рабстві як формі покарання. Це була своєрідна форма експлуатації підневільної праці своїх одноплемінників;

г) тимчасовому набутті вільними непривілейованими верствами статусу рабів. Тільки в державах Сходу на період виконання невідкладних громадських робіт селяни-общинники, ремісники, дрібні торговці перетворювалися на рабів і працювали поряд з ними задарма. Після виконання поставлених завдань вони поверталися до своїх домівок і знову ставали тими, ким були раніше.

Східне рабство виникло в IV тис. до н. е. в Стародавньому Єгипті. Вигідне стратегічне та географічне положення сприяло його політичному та економічному розвитку. Зокрема, швидко розвивалося землеробство на високоурожайних, поливних землях долини Нілу. Другою важливою галуззю господарства було тваринництво, яке відтіснило мисливство. Єгиптяни винайшли соху, навчилися виливати з міді ножі, сокири, наконечники стріл, посуд. Проте найбільшим їхнім господарським досягненням стала зрошувальна система землеробства. Заболочена, непридатна для життя долина Нілу у III тис. до н. е. перетворилася на квітучий оазис, коли Верхнє і Нижнє царства об'єдналися в єдину державу. Побудувати цей гідротехнічний комплекс, підтримувати його, давати надлишки сільськогосподарської продукції могли тільки великі вільні сільські громади.  
Поступово фараони, жерці, державні чиновники присвоїли общинні землі, перетворивши вільних селян на залежних від себе виробників. Згодом стародавні єгиптяни навчилися виплавляти бронзові вироби, виробляти тонке льняне полотно, прикраси з золота і срібла. Особливо високого рівня розвитку досягла обробка каменю. І сьогодні дивують своєю величчю і таємничістю єгипетські піраміди.  
Оскільки на півночі Єгипту переважало тваринництво, а на півдні землеробство, то між цими областями виникла жвава торгівля. У ринкові відносини втягнулися Сінайський півострів, Нубія та Лівія, які були завойовані Єгиптом. Купці торгували золотом, сріблом, міддю, оловом, шкірами, слоновою кісткою, деревиною. У країні існували рабські ринки, де вільно купували і продавали невільників. Найбільшими рабовласниками були фараони, які привозили полонених із завойованих країн. Однак головною продуктивною силою були селяни — члени громад. Рабів їхні власники використовували як слуг, хоча великої різниці між селянами-общинниками та рабами не було. Перші могли потрапити в боргове рабство, другим дозволяли мати сім'ї. 525 року до  
н. е. Єгипет завоювали перси.  
До району східного рабства належало також Межиріччя (Месопотамія). Як і в Єгипті, тут Тигр і Євфрат, розливаючись, щедро удобрювали поля. Місцеві жителі, що здавна займалися хліборобством, збирали високі врожаї. Проте для цього треба було звести могутні протиповеневі греблі та інші іригаційні споруди. Найпоширенішими сільськогосподарськими культурами тут були ячмінь, просо, льон, горох, цибуля, часник, огірки, виноград, фігові, фінікові дерева, яблуні. Зростання сільськогосподарського виробництва стимулювало розвиток ремесел та торгівлі. Основне населення — селяни, які, втративши власність на землю, працювали за частку врожаю на храмові господарства. З ремісничих професій поширеними були каменярі, теслярі, ковалі, пекарі, металурги. Найрозвиненішими державами Межиріччя в IV—III тис. до н. е. були Шумер, Ур, Ніппур, Урук

Третьою особливістю соціальної організації стародавньосхідного суспільства було те, що правовий статус індивідуума не завжди співпадав з його майновим чи соціально-економічним становищем. Це виявилося, зокрема, у поділі вільного населення в деяких країнах на відповідні розряди, варни, касти тощо. Типовим прикладом цього можуть бути Вавилон та Індія.

***Питання для самоконтролю***

1. Як утворилися стародавньосхідні держави?

2. Охарактеризуйте риси стародавньосхідної деспотії.

3. Дайте характеристику соціально-класової структури стародавньосхідних держав.

***Питання для самостійного вивчення***

1. Як утворилася, розвинулася та припинила існування Стародавньоєгипетська держава?

2. Який вплив на суспільно-політичний устрій Стародавнього Вавилону та Індії справив фактор завоювання місцевих племен чужоземцями?

***Тема 3. Виникнення й розвиток держави та права давньої Греції та давнього Риму***

1. Виникнення та держави та права у Давній Греції
2. Суспільна організація Спарти
3. Виникнення держави у Давньому Римі.

**Мета:** ознайомити студентів з процесом виникнення і розвитку держави та права давньої Греції та Давнього Риму

**Ключові слова:** Стародавню Греція, Стародавній Рим, рабовласницький лад, класичне рабство, правова система, Афінська демократія, договірне право, право власності

**Література**

1. Бостан Л.М., Бостан С.К. Держава і право епохи станово-кастового суспільства. Навчальний посібник. – Запоріжжя, 2000.
2. Бостан Л.М., Бостан С.К. Історія держави і права зарубіжних країн. – К., 2004.
3. Глиняний В.П. Історія держави і права зарубіжних країн. Навчальний посібник. 5-те вид, перероб. і допов. – К.: Істина, 2005. – 768 с.
4. Жидков О.А., Крашенинников Н.А. история государства и права зарубежных стран. Т. 1. – М.. 1988; Т.2. – М., 1996.
5. Исаев И.А. История государства и права России. – М.. 1993.
6. История государства и права зарубежных стран. Ч.1. – М., 1988.
7. История государства и права зарубежных стран. Ч.2. – М., 1991.
8. Макарчук В.С. Історія держави і права зарубіжних країн. Навчальний посібник. Курс лекцій. – К.: Атіка, 2000. – 416 с.

В історико-правовій науці Стародавню Грецію називають античною державою (від лат. antiquus - стародавній). Рабовласницький устрій цієї держави відрізнявся від такого стародавньосхідних країн. Первіснообщинний лад в античному суспільстві розкладався швидкими темпами, активно розвивалася приватна власність. Рабська праця застосовувалася у надвеликих масштабах. Причому тут вона вже втратила свій патріархальний характер, перетворившись на класичне рабство.

Розгляд правової системи Афінської держави слід розпочати з огляду джерел права, до яких належали: звичаєве право, закони, судові промови ораторів, твори Гомера "Іліада" та "Одіссея", праці істориків Геродота, Ксенофонта, філософів Аристотеля і Платона, фрагменти законодавства міст-полісів, знайдені археологами.

Серед численних полісів Стародавньої Греції Афіни мали найбільш розвинену правову систему, що зробила великий вплив на право інших античних полісів, перш за все членів афінського архе.

Найдавнішим джерелом права в Афінах був звичай. З кінця VII ст. до н.е. велике значення придбала нормотворча діяльність вищих органів влади, хоча правові звичаї продовжували відігравати важливу роль. У 621 р до н.е., за переказами, при архонт Драконта відбулося створення писаного права, так званих законів Драконта. Це був досить великий крок вперед у розвитку права, хоча ці закони більше відомі через надмірну жорстокість покарань.

Закони Драконта обмежили кровну помсту (відповідає тільки вбивця, а не весь рід); узаконили практику примирення з вбивцею і його родом з допомогою викупу; стали усвідомлювати різницю між умисним і ненавмисним убивством: перше каралося смертю, друге - вигнанням. Самооборона виключала відповідальність, а підбурювач став нести рівну частку відповідальності з виконавцем злочину.

На початку VI ст. до н.е. велика законодавча робота була проведена при Солоне. У V-IV ст. до н.е. закони стають головним джерелом права. Поряд із законами велике місце в афінському праві займали так звані псефізми - постанови народних зборів, прийняті відносно окремих осіб, але іноді містять і загальні норми права. Характерною рисою афінського права була його слабка систематизація, збереження пережитків родового ладу.

Важливе значення в якості джерел права мали міжнародні договори, перш за все з іншими грецькими полісами. Договори укладалися з найрізноманітніших питань: мирні договори, договори про союзи (афінська симмахия), про арбітраж, про правове становище іноземців (наприклад, про право укладати шлюби між громадянами полісів, купувати нерухомість) і навіть подібності договорів про правову допомогу (про компетенцію судів щодо громадян іншої сторони) і ін. Виконання договорів забезпечувалося клятвами, а іноді заручниками.

Афінське право, на відміну від римського, ще не виробило чіткої класифікації речей. Однак правовий статус нерухомості мав свої особливості. Розрізнялося "видиме" і "невидиме" майно. До першого відносили землю, будинки, худобу, рабів і т.п., до другого - гроші і коштовності. Мабуть, це пов'язано зі здатністю другої групи речей вислизати від оподаткування та конфіскації.

Серед речових прав виділялися володіння як фактичне володіння і використання майна та право власності. Приватна власність ще не досягла високого рівня розвитку і вважалася похідною від державної, особливо в області нерухомості і землі. У власності держави знаходилися землі, рудники, раби. Доходи від державного майна вважалися надбанням усіх громадян і па народних зборах визначався порядок їх використання: розподілити між громадянами або направити на рішення будь-яких загальнодержавних завдань. Зберігалися громадські землі, що належать окремим филам і демам. Земельні наділи приватних осіб хоча з часу Солона і розглядалися як їх власність, вважалися наданими державою, тому щорічно архонти, вступаючи на посаду, оголошували про збереження за громадянами належного їм майна. Існували обмеження для негромадян; так, метеки не мали права купувати нерухомість.

Підставою для виникнення зобов'язань у афінському праві були договори, або делікти, так звані "вільні" і "невільні" зобов'язання.

Для укладення договору сторони повинні були прийти до угоди. Особливих вимог до форми договору Афіпський право не висувало. Однак з найбільш важливих питань договори укладалися в письмовій формі. Залежно від змісту він підписувався двома сторонами (договір купівлі-продажу), або однієї (договір позики). Афінське право знало різні види договорів, серед яких особливого поширення набули договори купівлі-продажу, що зумовлено широким розвитком як внутрішньої, так і міжнародної торгівлі. Договір позики носив процентний характер (до 20%) і часто супроводжувався заставою. В Афінах отримала розвиток іпотека (застава нерухомості), яка залишалася у володінні і користуванні боржника при втраті їм права розпорядження. Серед інших договорів можна виділити договори зберігання, найму рухомого і нерухомого майна, товариства, доручення, комісії. Договір товариства полягав для досягнення певних цілей спільними зусиллями кількох осіб. Для цього учасники товариства вносили кошти у спільне майно, а доходи і збитки від його використання ділилися або пропорційно зробленим вкладами, або за домовленістю. Залежно від мети існували торгові, релігійні, похоронні та інші товариства. Поширення договорів майнового найму обумовлювалося відомими особливостями структури власності.

Виконання договору забезпечувалося завдатком, заставою, поручительством третіх осіб, а до реформ Солона і особистістю боржника. Завдаток використовувався в торгових угодах. Якщо договір не виконувався з вини покупця, останній втрачав завдаток. Якщо ж продавець відмовлявся від виконання, він повертав завдаток у подвійному розмірі. У разі застави у володіння кредитора передавалися речі, які він міг продати в разі невиконання зобов'язання. При заставі землі (іпотеку) в разі невиконання земля переходила кредитору. При поручительстві якщо основний боржник не міг виконати зобов'язання, це повинен був зробити поручитель.

Зобов'язання з деліктів виникали при нанесенні майнової шкоди. Винний повинен був відшкодувати збиток, причому в разі навмисного заподіяння шкоди - в подвійному розмірі. За дії підвладних осіб (дітей, рабів) ніс відповідальність глава сімейства, який міг компенсувати збитки власним коштом або видати винного, наприклад раба, потерпілому. Заподіяння шкоди особистості, як правило, спричиняло кримінальну відповідальність.

Право власності не набуло значного поширення. Поміркуйте, чому Відомий поділ речей на рухомі та нерухомі. Власником нерухомості міг бути лише афінянин, а рухомих речей - будь-хто. Набуття власності здійснювалося первинним та похідним способом. Остання форма передбачала укладання публічної угоди за участі урядовця чи реєстрації факту набуття власності у спеціальних книгах. Мав місце позовний захист права власності. Сторона, яка програвала у суді цивільну справу, сплачувала додатково ще й штраф на користь держави.

Розрізнялися два види зобов'язань - вільні та примусові. Перші випливали із договорів, другі - з правопорушень. Поняття договору вперше в античному праві дав Аристотель, наголосивши, що договір - це спеціальний закон, який пов'язує між собою осіб. Спочатку договори укладалися усно, простою згодою сторін. Згодом почали застосовувати письмову форму, текст угоди підписували сторони у присутності свідків або представника влади, після чого він реєструвався у спеціальних книгах. Невиконання договірних зобов'язань до реформ Солона тягло за собою особисту відповідальність боржника (його могли побити, морити голодом, продати в рабство). Пізніше встановлювалася лише майнова відповідальність, а засобами забезпечення виконання зобов'язань були завдаток, застава, порука.

Далі слід охарактеризувати окремі види договорів, врегульовані афінським правом: купівлі-продажу, позики, найму, підряду, поклажі (зберігання), товариства.

Приступаючи до розгляду шлюбно-сімейних правовідносин, варто зазначити, що вступ до шлюбу в Афінах був обов'язковим. Небажання одружитися не тягло за собою правових наслідків, але засуджувалося суспільством. Одинаки не могли обіймати певні державні посади. Законним вважався шлюб між афінськими громадянами. Шлюбний вік для чоловіків був 18 років, жінок - 14 років. Формою укладення шлюбу був шлюбний договір, який укладався в присутності свідків, де визначався розмір посагу. Згода нареченої була необов'язковою. Юридичною підставою дійсності шлюбу була урочиста процедура релігійного ха-рактеру. Мала місце й інша форма укладення шлюбу - через суд чи в органах влади. Не можна було входити в шлюбні стосунки близьким родичам. Але водночас дівчина-спадкоємиця (за відсутності синів) мусила вийти заміж за найближчого кровного родича, щоб успадкована нею нерухомість не потрапила до чужих рук.

Незважаючи на моногамний характер афінської сім'ї, чоловік міг співжити з рабинею, оскільки ці стосунки не мали правових наслідків. Дружина проживала в окремій частині будинку, не залучалася до праці, а її інтереси обмежувалися колом домашніх справ та управлінням рабами.

Припинення шлюбу наставало через смерть когось із подружжя, розлучення та внаслідок позбавлення громадянських прав (накладення атімії). Для чоловіка розлучення було безперешкодним, якщо ж розлучення бажала дружина, то вона повинна була звернутися з письмовою заявою до архонта. За згодою дружини чоловік міг видати її заміж за іншого.

Влада батька в сім'ї була досить широкою. Реформами Солона був скасований продаж дітей у рабство, але зберігалося батьківське право вигнати дитину із сім'ї за неповагу, віддати її на виховання до іншої сім'ї. Навіть дорослі діти, які мали свої сім'ї, були зобов'язані слухатися батьків.

Спадкування майна спочатку відбувалося лише за законами. Реформи Солона запровадили заповіт. До спадкування закликалися лише сини, дочки за наявності синів не спадкували, але їхні брати мали забезпечити їм за рахунок спадкового майна посаг. За відсутності у сім'ї синів спадкували дочки. Якщо у сім'ї не було дітей, то до спадкування почергово закликалися інші родичі.

За стародавньогрецьким кримінальним правом, під поняттям "злочин" розумілася дія, яка викликала будь-які негативні наслідки. При цьому не мало значення, вчинено злочин навмисно, чи за необережності. Галузь кримінального права містила чи не найбільше пережитків первісно-общинного ладу. Так само, як і в стародавньосхідному праві, ініціатива у порушенні кримінальної справи належала потерпілій стороні, а не органам держави. Звичною була матеріальна компенсація родичам вбитого. Допускався самосуд, а сам позов мав приватний, а не публічний характер. Держава виступала ініціатором порушення кримінальної справи тільки за такі злочини, як державна зрада, втеча до ворога, розголошення державної таємниці, ухилення від військової служби.

Афінське кримінальне право розрізняло такі види злочинів:

а) проти держави. Каралися смертною карою з конфіскацією майна і викиданням тіла злочинця за межі держави, а також накладення на його сім'ю атімії;

б) проти порядку управління (казнокрадство, зловживання владою). Каралися відшкодуванням збитку в 10-разовому розмірі;

в) проти релігії (атеїзм, недотримання обрядів, зневага до богів). Каралися смертною карою чи вигнанням з конфіскацією майна;

г) проти особи (вбивство, тілесні ушкодження, образа словом або дією). Каралися різними видами покарань - від смертної кари до релігійних покаянь;

ґ) майнові злочини (підпал, крадіжка, пошкодження майна).

Метою покарання, крім залякування, було відшкодування заподіяних збитків та відплата за скоєне. Новим явищем в інституті покарання стала ізоляція злочинця від суспільства у вигляді ув'язнення та вигнання за межі держави. До основних видів покарань належали: смертна кара - проста і кваліфікована (скидання зі скелі, отруєння, повішання, забивання камінням, розпинання на хресті); продаж у рабство (щодо громадян держави цей вид покарання не застосовувався); тілесні та калічницькі покарання (побиття батогами, відрубування руки, ноги тощо); ув'язнення; штрафи та конфіскації майна; атімія (позбавлення особи прав, яке нерідко застосовувалося із конфіскацією майна); вигнання (на певний термін або довічно).

Судовий процес розпочинався із порушення судової справи, ініціатором якого могли бути лише чоловіки-афіняни.

За жінок позови подавали чоловіки, за рабів - їхні господарі, за метеків та вільновідпущеників - їхні представники з числа повноправних афінян.

Процеси поділялися на приватні (порушувалися з ініціативи потерпілої сторони) і державні (порушувалися з ініціативи державних органів). Перший вид судового процесу міг бути перерваний у будь-який момент, а державний доводився до завершення (під загрозою штрафу в тисячу драхм). У приватному процесі позивач сплачував судове мито, він же здійснював виклик відповідача до суду. За неявки відповідача суд розглядав справу без його участі.

Доказами вини були власне зізнання, документи, показання свідків (зокрема рабів), присяга сторін.

Після закінчення попереднього слідства всі докази вкладали у спеціальні посудивши, які опечатували. Нові докази до уваги не бралися. Призначався день суду. Судоговоріння проводилося у довільній формі, за участі сторін та їхніх представників, сторонніх осіб. Судове засідання закінчувалося таємним голосуванням суддів чорними та білими камінцями, визначаючи тим самим вину обвинуваченого. Після цього обирався вид покарання. Судові рішення оскаржувалися у вищому суді - геліеї.

Суспільний лад та державний устрій Спарти. Спарта була розташована у південній частині Балканського півострова (так званому Пелопоннесі). У XI ст. до н. е. місцеве ахейське населення було підкорене дорійським племінним об'єднанням. Переможений народ був частково перетворений на невільників (ілотів), інші - обкладені різними по-винностями. Необхідність утримувати в покорі поневолені племена і здійснення грабіжницьких воєн проти сусідів

Всі турботи щодо ведення судочинства покладалися на його учасників. Адвокатів не існувало, але були помічники в написанні промов (логографи) і помічники-оратори. Обидві сторони процесу виголошували кілька вступних фраз, а все судоговоріння до кінця, з дозволу судді, здійснювали оратори. Час виступу ораторів обмежувався і визначався за водяним годинником (клепсидрою). Але в особливо складних справах слухання проводилося без обмеження часу - без води (звідси і вираз - "лити воду", тобто говорити про що-небудь, що не стосується суті розмови).

Свідків-рабів могли допитувати із застосуванням тортур (підвішу-вання, вливання у ніздрі оцту, припалювання тіла розпеченими предметами тощо).

Прискорили процес державотворення, наслідком якого у X- IX ст. до н."е. стало утворення рабовласницької держави Спарти. Вченими підраховано, що на той час у Спарті проживали 9-10 тис. спартіатів (чоловіків-воїнів), 32 тис. періеків (неповноправних жителів околиць) і 200 тис. ілотів.

2.Суспільна організація Спарти відповідала рабовласницькому типу держави. У найпривілейованішому були спартіати - "айвища суспільна верства, наділена всіма політичними та економічними правами, яка складала "общину рівних". Община поділялася на три філи, а вони, своєю чергою, - на фратрії.

З 20 років чоловік набував статусу громадянина і воїна. Якщо особа не була воїном, то вона не мала і громадянських прав. Спартанська община володіла колективною власністю на землю і рабів. Сам спартіат не міг вести господарство і був зобов'язаний проживати в місті, яке було військовим табором. Військову службу чоловіки відбували з 20 до 60 років. Дієздатність спартіату надавалася з 20-річного віку, а одружитися він міг лише тоді, коли йому виповниться ЗО років. Одруження було обов'язковим.

Спартіатка до заміжжя оволодівала грамотою, мистецтвом вести домашнє господарство, займалася спортом. Після заміжжя вона повністю віддавалася сімейним обов'язкам. Сім'я мала моногамний характер, але як пережиток мав місце груповий шлюб. З урахуванням того, що на-родження здорових дітей вважалося державною справою, бездітні шлюби розривалися або допускалася полігамія. Кілька братів могли мати спільну дружину. Чоловік, якому подобалася дружина іншого, міг за його згодою ділити її з ним. Не вважалося ганебним запропонувати свою дружину гостеві, подорожньому, особливо якщо від цього можна було сподіватися гарного потомства. Але таємне порушення подружньої вірності каралося смертю.

Періеками називалися жителі сусідніх зі Спартою територій, на які вона поширювала свій протекторат. Вони користувалися особистою свободою, могли мати сім'ю, майно, землю. Займалися будь-яким видом діяльності, але були позбавлені громадянства, а відтак - політичних прв. Правила виховання та організації побуту спартіатів на них не поширювалися. Періеки виконували різноманітні повинності на користь держави і служили у важко озброєній піхоті. Користувалися самоуправлінням, яке обмежувалося контролем над ними спеціальних урядовців - гармостів.

Ілоти - поневолене Спартою населення, статус якого мало відрізнявся від рабів. Вони були позбавлені політичних і майнових прав і по 10-15 осіб прикріплювалися до спартіанських земельних ділянок - клерів. І лоти могли мати сім'ю, вести своє господарство, володіти реманентом і житлом. Спартіат міг карати ілота, передавати його іншому володарю, але не міг продати. Ілоти повинні були платити спартіатам оброк у вигляді продуктів харчування, за необхідності відбували військову службу під контролем спартіатів.

Спартіати намагалися тримати ілотів у покорі і постійному страхові, щорічно оголошували беззбройним і л отам "священну війну" - криптії, під час якої вбивали тисячі найміцніших, найрозумніших ілотів.

Рабами у Спарті ставали захоплені в полон чужоземці або перетворені на рабів періеки та ілоти. їхній статус не відрізнявся від статусу класичних рабів інших античних держав.

3. Римська рабовласницька державність виникла пізніше східних деспотій. Рим використав їх державницький досвід, досягнення науки і техніки, правової думки і практики. Рабовласницька суспільно-економічна формація досягла тут найвищого ступеня свого розвитку, сприяла зародженню у своїх надрах феодалізму, християнства, яке згодом перетворилося на державну релігію багатьох країн. Рим створив найдосконалішу правову систему, яка стала основою сучасного цивільного права, сформував могутній державний механізм, здатний управляти імперією світового масштабу.

Заснування міста Рим історична традиція відносить до 753 р. до н. е. і пов'язує це з іменами легендарних Ромула і Рема. На цей час припадає доба розкладу первіснообщинного ладу у племен, які проживали на узбережжі ріки Тібр. Об'єднання трьох племен (латинів, сабинів та етрусків) подібно до афінського синойкізму призвело до утворення в Римі общини найдавніших римських родів - патриціїв.

Розвиток землеробства і тваринництва, численні війни мали своїм наслідком майнове розшарування і

порушення рівності общинників, появу приватної власності і багатства. Виникає патріархальне рабовласництво, джерелом якого стають військовополонені. Формуються політичні структури суспільства, які стали першоосновою рабовласницької державності.

В історії Римської рабовласницької держави виділяють три періоди:

- царський (VIII ст. до н. е. - 509 р. до н. е.);

- республіканський (509 р. до н. е. - 27 р. до н. е.);

- монархічний (27 р. до н. е. - 476 р. н. е.). Він поділяється на два етапи:

а) принципат (27 р. до н. е. - 284 р. н. е.);

б) домінат - абсолютна монархія (284-476 р. н. е.). Населення додержавного Риму поділялося на такі суспільні верстви:

1. Квірити - повноправні римські громадяни (populus romanus), вважалися дітьми бога Квірина. Об'єднувалися у 300 родів, мали свої свята, спільні землі. Справи роду вирішувалися на народних зборах по куріях, куди входило 10 родів. Вони називалися куріатними коміціями. На чолі роду був старійшина. Згодом членів стародавніх римських родів стали називати патриціями. Вони мали повноправний статус громадян Риму.

2. Плебеї (від лат. plebs - простолюдин) були вільним населенням, яке складалося із переселенців, що приходили під захист могутнього Риму, і жителів підкорених народів Італії (латинських общин). Вони були позбавлені політичних прав, не брали участі у перерозподілі землі. За-боронялися шлюби між ними і патриціями. У той же час вони могли вільно займатися будь-яким видом діяльності, набувати майно, рабів, захищати свої права в суді. Плебеї були зобов'язані служити у війську, сплачувати податки і виконувати деякі державні повинності.

Принизливе становище плебеїв у стародавньоримському суспільстві викликало їхнє обурення, відкрите чи приховане невдоволення, яке нерідко виливалося у заворушення і навіть повстання проти патриціїв.

3. Клієнти (від лат. clientis - слухняний) являли собою особливу суспільну верству, утворену із чужоземців, які постійно чи тимчасово проживали у Римі, відпущених на волю рабів, незаконно народжених дітей. Вони користувалися особистою свободою, але постійно перебували у різних формах залежності від патриціїв (їхніх патронів).

Система патронату набула достатнього поширення у Стародавньому Римі, оскільки, з одного боку, надавала захист неповноправному населенню засобами права і за допомогою органів держави, а з другого - була додатковим джерелом збагачення патриціїв. Патрон міг мати необмежену кількість клієнтів, наділяв своїх підопічних землею, робочою худобою, реманентом, брав їх із собою на війну тощо. Клієнти могли володіти рухомою власністю, розпоряджатися своїм майном на власний розсуд.

4. Раби. Існували класичні джерела рабства. Рабовласництво у стародавньоримську епоху мало патріархальний характер, а раби за римською традицією входили до складу патріархальної римської сім'ї.

У дореспубліканський період існували певні органи управління римським суспільством. Найважливіше місце серед них посідали народні збори, що збиралися по куріях (куріатні коміції), у яких брали участь лише чоловіки-квірити. Тут вирішувалися питання війни і миру, релігійних культів, обиралися посадові особи, розглядалися апеляції на смертні вироки, затверджувалися заповіти тощо. Одна курія володіла одним голосом, який подавав її старійшина.

Одноосібним правителем Риму був реке (цар), посада якого була виборною і довічною. Народні збори обирали і усували з посади рекса, могли притягти його до відповідальності. Реке вирішував питання повсякденного управління полісом, був верховним суддею, воєначальником та жерцем. Атрибутом його влади була пурпурова мантія, золота діадема, скіпетр з орлом, крісло із слонової кості. Усього в історії Риму було сім рексів.

З часу заснування Риму тут діяв сенат, що складався з 300 осіб, до якого входили глави родів. Це був орган безпосереднього управління полісом. Реке узгоджував із сенатом найважливіші питання життя держави. Сенат обговорював кандидатури на посади, оберігав традиції Риму, укладав договори з іншими державами.

Вагоме місце у політичному житті держави відігравали жрецькі колегії (авгурів, понтифікі, феціалів), що діяли при рексові.

Закони XII таблиць як джерело права Стародавнього Риму. З огляду на подальше вивчення навчального курсу "Основи римського приватного права" варто більше уваги приділити характеристиці публічного права Стародавнього Риму.

Появу збірника "Закони XII Таблиць" історична традиція відносить до 451-450 pp. до н. е. На той час тлумачниками норм звичаєвого права були жерці - понтифіки - вихідці з патриціїв, які нерідко довільно тлумачили право на догоду власним інтересам. Тому плебеї поставили вимогу здійснити запис таких норм і надати їм публічного характеру. Під тиском плебеїв у 451 р. до н. е. було обрано комісію із 10 децемвірів для запису законів. Закони були схвалені народними зборами, після чого їх висікли на 12 мідних листах, закріпивши на дерев'яних дошках і виста-вивши у центрі Риму. Первісний текст законів до нас не дійшов, бо, очевидно, був знищений під час завоювання Риму галлами, але їх зміст був відновлений за працями пізніших римських авторів, які дають посилання на ці закони. У результаті, хоч і не повно, але вдалося реконструювати зміст Законів XII Таблиць, їх не можна вважати ко-дексом. Це, швидше за все, збірник коротких звичаєвих норм із найголовніших питань суспільного життя Риму.

У цілому Закони XII Таблиць відображали соціальні відносини римського суспільства в епоху його переходу від первіснообщинного до рабовласницького ладу. Історик і мислитель Тіт Лівій назвав їх "джерелом усього публічного і приватного права". Коментуванню і тлумаченню їхніх положень присвячені численні праці римських юристів.

У ранньому римському кримінальному праві зберігалися численні риси родоплемінних відносин. Воно ще не відокремилося в самостійну правову галузь і було тісно пов'язане з релігією, звичаями, традиціями. Тобто норми права мали синкретичний характер. Водночас ще з найдавніших часів у кримінальному праві вже почали розрізняти правопорушення приватного і публічного характеру. До публічних деліктів належали злочини проти держави, вбивство, зґвалтування, підпал, брехливі свідчення в суді, крадіжка або знищення врожаю, порушення межових знаків, складання та поширення пасквілів. Тісний зв'язок права з релігією призводив до того, що багато з правопорушень вважалися образою богів, що, крім світських покарань, спричиняло релігійні прокляття. До приватних деліктів відносили будь-яку крадіжку майна, посягання на гідність, честь, здоров'я особи, знищення чи пошкодження чужих речей.

Покарання поділялися на тяжкі та легкі. До перших належали смертна кара (проста і кваліфікована), вигнання та позбавлення громадянства. Легкими покараннями були тілесні покарання та штрафи.

У пізньореспубліканський період спостерігається значний розвиток інститутів римського кримінального права. Зявляється поняття вини, умислу, необережності та випадковості. Замах на злочин ще не відокремлюється від здійснення самого злочину (покарання було однаковим). Намір вчинити злочин, який не був реалізований, не підлягав покаранню. Зберігаються залишки самосуду. Публічні злочини дістають детальнішої кваліфікації. Умовно їх можна поділити на чотири групи:

* ***проти держави*** - державна зрада, збройний напад на державні установи чи опір представникам влади, казнокрадство, фальшивомонетництво, образа величі римського народу, заподіяння відчутної шкоди державі;
* ***релігійні злочини*** - порушення правил здійснення релігійних обрядів, образа богів;
* ***злочини проти моралі*** - подружня зрада, полігамія, зґвалтування;
* ***злочини проти особи*** - вбивство, підпал, крадіжка рабів, нічна крадіжка чи крадіжки зі зломом, брехливі свідчення в суді тощо.

За доби імперії продовжувало діяти республіканське кримінальне законодавство, доповнене численними імператорськими конституціями та іншими нормативними актами. Новими характеристиками кримінального законодавства цього часу є:

* встановлення відповідальності за злочини, вчинені з необережності;
* покарання зловмисника залежно від ступеня його вини;
* визначення різниці у приготуванні до злочину, посяганні на нього та вчинення самого злочину;
* поява інституту неосудності. До неосудних (таких, які звільнялися від покарання), належали душевнохворі та малолітні.

Розширилася система складів злочинів, хоча саме поняття "злочин" так і не було визначене.

Розрізнялися такі види злочинів:

* ***проти держави*** (конкретний їх перелік суттєво не відрізнявся від таких самих злочинів республіканської доби);
* ***проти імператора*** (поширення образливої інформації на правителя держави);
* ***проти християнської релігії*** (образа релігії, церкви, свя-щеннослужителів, поширення єресі);
* ***проти суду*** (перешкода у здійсненні правосуддя, змова обвинувача з обвинуваченим, підкуп у суді, хабарництво службових осіб);
* ***проти порядку управління*** (підбурювання рабів на бунт, здобуття виборних посад недозволеними методами, хабарництво чиновників, привласнення чужого імені, зміна встановлених державою мір і ваги та ін.);
* ***проти власності*** (крадіжка державного чи церковного майна, худоби, підпал, порушення межових знаків);
* ***проти особи*** (вбивство, побиття, крадіжка вільних людей, переховування рабів, подружня невірність).

Система покарань значно ускладнилася, а вид покарання визначався соціальним статусом зловмисника та потерпілого. Залякувальна мета продовжувала діяти, але із прийняттям християнства спостерігається деяке пом'якшення покарань, особливо таких, які завдавали додаткових страждань злочинцю перед смертною карою. Було ліквідоване розп'яття на хресті, таврування розпеченим металом, криваві видовища у цирку, гладіаторські бої тощо. Суворо каралися злочини проти моралі. Набули поширення каторжні роботи на державних рудниках, виселення за межі держави, заслання у далекі провінції, ув'язнення, тілесні кари та штрафи. Конфіскація майна застосовувалася переважно як додаткове покарання.

Формування професійної найманої армії в Римі зумовило появу норм, які визначали поведінку воїна, порядок проходження служби, встановлювали дисциплінарну чи кримінальну відповідальність воїнів. У кримінальному праві утворюються групи злочинів, які кваліфікуються як військові. Серед них найтяжчими були зрада, непокора наказу командира, заклик до бунту; невиконання розпоряджень, образа командира чи фізичний опір йому, втрата зброї, дезертирство. Спроба вчинити самогубство, навіть під впливом нестерпного болю, страждань, розчарувань чи хвороби супроводжувалося вигнанням з ганьбою із армії. До менш тяжких правопорушень військового характеру належало самовільне залишення місця перебування воїна з наступним його поверненням, ухилення від військової служби, переховування з метою уникнення служби у мирний чи воєнний час.

***Питання для самоконтролю***

1. Які передумови реформ Солона?

2. У чому полягала соціальна спрямованість реформ Солона?

3.Які форми забезпечення виконання зобов'язань передбачалися афінським правом?

4. Які умови вступу до шлюбу за афінським правом?

5. Дайте класифікацію злочинів за афінським правом.

6. Мета та види покарань в Афінах.

7. Дайте періодизацію історії Римської держави.

8. У чому полягала обмеженість статусу плебеїв?

9. Закони XII Таблиць.

***Питання для самостійного вивчення***

1. У чому полягає відмінність античних держав від стародавньосхідних?

2. Органи влади та управління рабовласницької Спарти.

3. Політичні структури Риму до республіканського періоду.

4. Порівняйте реформи Сервія Тулія з реформами Солона в Афінах.

5. Риси римських магістратур.

6. Якому імператорові було надано титул Августа?

***Тема 4. Феодальна держава та право Франції доби середньовіччя***

1. Виникнення станово-представницької монархії
2. "Великий березневий ордонанс"
3. Особливості діяльності Генеральних штатів

**Мета:** ознайомити студентів з особливостями виникнення станово-представницької монархії у Франції, діяльністю Генеральних штатів

**Ключові слова:** монархія, станово-представницька монархія, феодалізм, феодальна роздробленість, Генеральні Штати, парламент, міський патриціат, бюргерство.

**Література**

1. Бостан Л.М., Бостан С.К. Держава і право епохи станово-кастового суспільства. Навчальний посібник. – Запоріжжя, 2000.
2. Бостан Л.М., Бостан С.К. Історія держави і права зарубіжних країн. – К., 2004.
3. Глиняний В.П. Історія держави і права зарубіжних країн. Навчальний посібник. 5-те вид, перероб. і допов. – К.: Істина, 2005. – 768 с.
4. Жидков О.А., Крашенинников Н.А. история государства и права зарубежных стран. Т. 1. – М.. 1988; Т.2. – М., 1996.
5. Исаев И.А. История государства и права России. – М.. 1993.
6. История государства и права зарубежных стран. Ч.1. – М., 1988.
7. История государства и права зарубежных стран. Ч.2. – М., 1991.
8. Макарчук В.С. Історія держави і права зарубіжних країн. Навчальний посібник. Курс лекцій. – К.: Атіка, 2000. – 416 с.

1.Станово-представницька монархія є різновидом монархічної форми правління, за якої влада правителя держави (короля, імператора, князя, царя) до певної міри обмежувалася станово-представницькими установами.

За доби феодальної роздробленості правителі не мали особливого бажання і змоги скликати представницькі зібрання духовних та світських феодалів. Колишні "березневі поля" (у Франкському королівстві) пішли в небуття. Намагання феодалів - власників феодальних маєтностей - обкладати міста податками і поборами викликало протидію з боку міського населення. У цьому протиборстві королі ставали своєрідними арбітрами, чим вони не могли не скористатися. Об'єктивно складалося таке становище, коли інтереси правителів і міщан співпадали. За таких умов між ними виникала неписана угода: міста забезпечували короля коштами і солдатами, а правителі надавали містам захист від феодального свавілля та залучали їх представників до участі в роботі станових установ.

Головна відмінність станово-представницьких установ від феодальних з'їздів минулої епохи полягала в участі в них трьох (а не двох) станів. З іншого боку, феодальні з'їзди були нерідко зброєю знаті у боротьбі проти централізованої політики королів, а станово-представницькі заклади стають опорою правителів у боротьбі із самовладдям місцевих феодалів.

Приводом для скликання у 1302 р. перших в історії Франції Генеральних штатів як станово-представницької установи держави став конфлікт французького короля Філіппа IV Красивого з Папою Римським. Папа Боніфацій VII, прихильник всесвітнього панування церкви, видав буллу, яка забороняла світській владі вимагати від священнослужителів (кліриків) податки, а світській владі, навпаки, платити податок на користь церкви, чого Філіпп IV, який вічно потребував грошей, допустити не міг. Коли в 1300 р. король заарештував папського легата, який образливо висловився щодо Філіппа IV Красивого, Папа заявив про непідсудність духовенства королівському суду. Церква, як відомо, на той час була наднаціональною силою, маючи вагомі важелі впливу на політику багатьох держав. Король у боротьбі із церквою вирішив спертися на свою націю, і у квітні 1302 р. скликав перші в історії Франції Генеральні штати, які підтримали свого монарха. Папа Римський у відповідь видав буллу, яка проголошувала підпорядкування папському престолу не тільки у релігійних питаннях, але й у політиці, обов'язковою умовою порятунку душі. Король був відлучений від церкви. У відповідь Філіпп IV направляє в Італію військовий загін, який заарештував Папу Римського. Той не витримав такої сваволі і приниження, збожеволів і незабаром помер. У 1308 р. Філіпп IV домігся підпорядкування папського престолу своїй владі і переносу резиденції Папи з Риму у формально незалежний, але оточений з усіх боків володіннями Франції, Авіньйон ("Авіньйонський полон Папи Римського").

У 1314 р. Генеральні штати здійснили перший в історії держави акт оподаткування населення - запровадили надзвичайний податок на війну. З того часу цей державний орган став традиційно затверджувати державні податки.

Періодичність скликання Генеральних штатів не була встановлена, їх скликав король за власним розпорядженням. Кожний стан був представлений окремою палатою. До першої палати входило найвище духовенство, яке особисто запрошувалось на засідання королем. У другу палату входили виборні від світських феодалів. Причому феодальна знать (графи, герцоги) не могла бути у складі своєї палати, оскільки вона як безпосередній васал короля входила до складу королівської курії. У третю палату депутати обиралися формально з числа всього вільного непривілейованого населення. Фактично місця там посідала знать (міський патриціат, бюргерство). Питання розглядалися окремо по палатах, а остаточне рішення приймалося на спільному засіданні трьох палат, де кожна палата Мала один голос.

2.Поразка Франції у Столітній війні з Англією (1337 - 1453 pp.) створила сприятливу ситуацію для посилення впливу Генеральних штатів на внутрішню та зовнішню політику. У 1357 р. повстання парижан примусило спадкоємця престолу Карла дати згоду на підписання нормативного акта під назвою "Великий березневий ордонанс". Станово-представницькій установі передавалося право контролю за управлінням країною. Генеральні штати як прототип сучасного парламенту стали скликатися із визначеною періодичністю - два рази на рік, працюючи сесійно. За ними визнавалося виключне право виділяти державні субсидії і контролювати видатки. Представники Генеральних штатів увійшли до складу Королівської Ради.

Крім того, передбачалося проведення досить важливих судових, військових, фінансових та адміністративних реформ, перерозподіл податків і повинностей на користь багатих верств суспільства. З цією метою було створено спеціальну комісію. "Ордонанс" вперше проголосив недоторканність депутатів, заборонив практику незаконних реквізицій (в період Столітньої війни вони часто застосовувались). Королівські чиновники не могли обіймати більше однієї посади, скасовувалася практика грошового викупу за тяжкі злочини (так звана композиція), оскільки частина грошей від викупу йшла суддям.

Таким чином, "Великий березневий ордонанс" заклав підвалини організації в державі впливового представницького органу парламентського типу. Однак далі добрих побажань справа не пішла. Королівський уряд, домігшись від Генеральних штатів згоди на запровадження постійних податків, зробив все можливе, щоб "Ордонанс" не був втілений в життя. Виїхавши із столиці, король став збирати сили для розправи з бунтівними депутатами. У цей час розгортається велике селянське повстання - жакерія (1358 p.). Міський патриціат надав королю допомогу у придушенні повстання, після чого на знак "вдячності" король приборкав бунтівну столицю.

3.За умов тривалої і виснажливої Столітньої війни, у 1439 р., король Карл VII домагається від Генеральних штатів затвердження постійного прямого податку - тальї. Отримавши постійне джерело поповнення казни, правитель проводить військову реформу, яка заклала основу регулярної армії. З точки зору королівського уряду Генеральні штати виконали призначену їм роль, і подальша їхня діяльність могла призвести до втручання у прерогативи королівської влади.

Питання, що виносяться на розгляд Генеральних штатів, і тривалість їх засідань також визначалися королем. Король вдавався до созыву Генеральних штатів для того, щоб отримати підтримку станів з різних приводів: боротьба з орденом тамплієрів (1308 рік), укладення договору з Англією (1359 рік), релігійні війни (1560, 1576, 1588 гг.) І т.д . Король запрошував думку Генеральних штатів по ряду законопроектів, хоча формально їх згоди на прийняття королівських законів не потрібно. Але найчастіше причиною скликання Генеральних штатів була нужда короля в грошах, і він звертався до стану з проханням про фінансову допомогу або дозвіл на черговий податок, який міг збиратися тільки в межах одного року. Лише в 1439 році Карлом VII було отримано згоду на стягнення постійної королівської тальі. Але якщо мова йшла про встановлення яких-небудь додаткових податків, то, як і раніше, потрібно згоду Генеральних штатів.   
Генеральні штати зверталися до королю з проханнями, скаргами, протестами. Вони мали право вносити пропозиції, критикувати діяльність королівської адміністрації. Але оскільки існувала певна зв'язок між проханнями станів та їх голосуванням по запитаний королем субсидіях, останній в ряді випадків поступався Генеральним штатах і видавав на їхнє прохання відповідний ордонанс.   
Генеральні штати в цілому не були простим інструментом королівської знати, хоча об'єктивно вони допомогли їй посилитися і зміцнити свої позиції в державі. Вони в ряді випадків протистояли королю, усунься від винесення уподоби йому рішень. Коли сословия проявляли непоступливість, королі тривалий час їх не збирали (наприклад, з 1468 по 1484 р.). Після 1484 року Генеральні штати практично взагалі перестали збиратися (до 1560 року).   
Найбільш гострий конфлікт Генеральних штатів з королівської владою стався в 1357 році в момент повстання городян у Парижі та полонення французького короля Іоанна англійцями. Генеральні штати, у роботі яких взяли участь головним чином представники третього стану, висунули програму реформ, що одержала назву Великий березневий ордонанс. Замість надання королівської влади субсидій вони зажадали, щоб збір і витрату коштів вироблялися самими Генеральними штатами, які повинні були збиратися три рази на рік, і без скликання їх королем. Були обрані "генеральні реформатори", які наділяли повноваженнями контролювати діяльність королівської адміністрації, звільняти окремих чиновників і карати їх, аж до застосування смертної кари. Проте спроба Генеральних штатів закріпити за собою постійні фінансові, контролюючі і навіть законодавчі повноваження не мала успіху. Після придушення у 1358 році Паризького повстання і Жакеріі королівська влада відкинула вимоги, що містяться у Великому березневому ордонансе.   
У Генеральних штатах кожне стан збиралося і обговорювали питання окремо. Тільки в 1468 і 1484 рр.. всі три сословия проводили свої засідання спільно. Голосування звичайно організовувалися по бальяжам і сенешальствам, де і обиралися депутати. Якщо виявлялися розбіжності в позиції станів, голосування проводилося по станів. У цьому випадку кожний стан мав один голос і в цілому феодали завжди мали перевагу над третім станів.   
Депутати, обрані в Генеральні штати, наділяє імперативний мандат. Їхня позиція з питань, що виносяться на обговорення, у тому числі при голосуванні, була пов'язана інструкцією виборців. Після повернення із засідання депутат повинен був відзвітувати перед виборцями.   
У ряді регіонів Франції (Прованс, Фландрія) з кінця XIII в. виникають місцеві станового-представницькі установи. Спочатку вони називалися "консиліум", "парламент" або просто "люди трьох станів". До середини XV ст. стали вживати терміни "штати Бургундії", "штати Дофіна" і т.д. Назва "провінційні штати" закріпилося лише в XVI ст. До кінця XIV ст. було 20 місцевих штатів, в XV в. вони були практично в кожній провінції. У провінційні штати, так само як і в Генеральні штати, селяни не допускалися. Нерідко королі виступали проти окремих провінційних штатів, оскільки вони виявлялися під сильним впливом місцевих феодалів (в Нормандії, Лангедок), і проводили політику сепаратизму.

Упродовж XVI - початку XVII ст. правителі намагалися скликати Генеральні штати щонайрідше, виконуючи формальний ритуал. За цей час було скликано всього п'ять засідань. Останній раз станово-представницька установа Франції була скликана у 1614 p., швидко розпущена, після чого зійшла з політичної арени. Замість неї королі скликали збори нотаблів із числа найвищих представників трьох станів. Формально рекомендації цього органу не мали для короля обов'язкового характеру, але королівська влада не могла ігнорувати думку аристократії, олігархії і духовенства.

***Питання для самоконтролю***

1. Дайте визначення станово-представницької монархії.

2. Що стало приводом до скликання Генеральних штатів у Франції?

3. У чому суть "Авіньйонського полону" Папи Римського?

4. Розкрийте зміст "Великого березневого ордонансу".

5. Що таке талья? Коли і за яких обставин вона була запроваджена у Франції?

***Питання для самостійного вивчення***

1. Розквіт феодальних відносин.

2. Формування основних станів феодального суспільства у Франції.

3. Феодальна ієрархія. Королівська влада в IX-XII ст.ст.

4. Адміністративні та судові права феодалів.

***Тема 5. Феодальна держава та право Німеччини. Золота булла***

1. Адміністративний поділ Франкської держави
2. Джерела та характеристика права
3. Золота булла

**Мета:** ознайомити студентів з державою та правом Німеччини в часи феодалізму.

**Ключові слова:** Франкська держава, адміністративний поділ, джерела права, графства і сотні, «варварські правди», капітулярії, «Салічна правда»

**Література**

1. Бостан Л.М., Бостан С.К. Держава і право епохи станово-кастового суспільства. Навчальний посібник. – Запоріжжя, 2000.
2. Бостан Л.М., Бостан С.К. Історія держави і права зарубіжних країн. – К., 2004.
3. Глиняний В.П. Історія держави і права зарубіжних країн. Навчальний посібник. 5-те вид, перероб. і допов. – К.: Істина, 2005. – 768 с.
4. Жидков О.А., Крашенинников Н.А. история государства и права зарубежных стран. Т. 1. – М.. 1988; Т.2. – М., 1996.
5. Исаев И.А. История государства и права России. – М.. 1993.
6. История государства и права зарубежных стран. Ч.1. – М., 1988.
7. История государства и права зарубежных стран. Ч.2. – М., 1991.
8. Макарчук В.С. Історія держави і права зарубіжних країн. Навчальний посібник. Курс лекцій. – К.: Атіка, 2000. – 416 с.

1.Адміністративно Франкська держава поділялася на округи (графства) і сотні. Управління графством здійснював призначений королем чиновник - граф, який стягував на користь короля третину всіх судових штрафів у справах, які розглядалися в окрузі. Це доручення виконувалося тимчасовими комісарами, яких називали сацебаронами, їхнє життя захищалося потрійним вергельдом (600 солідів).

З метою кращого забезпечення кордонів графства від зазіхань зовнішніх агресорів та для підтримки внутрішнього порядку об'єднані збройні сили кількох графств очолювала посадова особа з особливими повноваженнями, яка називалася герцогом. У графствах, що входили до складу герцогського округу, влада графа не скасовувалася. Він продовжував залишатися головним суддею, а за герцогом закріплювалося загальне керівництво і контроль за адміністрацією графства. Герцог перебував на становищі найвищої посадової особи округу. За свою службу герцог, як і граф, отримував маєтки і певну частину від судових зборів. З часом вони перетворили маєтки на свою власність, оточили себе широким колом васалів, зробили свої посади спадковими, піднялися до рівня верхівки феодальної знаті. Названі посади перетворилися на титули, а графства та герцогства - на незалежні чи напівзалежні від королівської влади володіння.

2.Джерела та характеристика права. Найважливішим джерелом права у франкській монархії були так звані "варварські правди" - записи звич°аєвого права варварських племен. Вони з'явилися у багатьох племен, що населяли територію колишньої Римської імперії. До кінця V ст. на-лежить запис норм звичаєвого права вестготів. Мали свої унормовані записи звичаєвого права алемани, сакси, бава-ри та інші етноси, що населяли територію держави.

Іншим джерелом права були капітулярії франкських королів - королівські закони, які у більшості своїй були доповненнями до різноманітних "правд". Зміст капіту-ляріїв дає змогу простежити за змінами, що відбувалися у суспільстві, за посиленням влади короля, церкви, магнатів.

В деяких місцях капітулярії є пізнішими доповненнями до титулів "Салічної правди".

Певне місце серед правових джерел мали дипломи - документи, видані канцелярією меровінгських королів

різним особам та закладам, здебільшого священикам та церковним інституціям, їх тексти дійшли до нас у копіях та уривках і поділяються на дві групи: рішення королівського суду та дарчі грамоти, якими оформлялася передача земельних ділянок.

Формули представляли собою правові джерела у вигляді текстів типових грамот, які складалися як зразок для написання подібних документів. У них відсутні конкретні імена, проте за відсутності інших джерел така трафаретна формула дає певні уявлення про епоху, віддалену від нас на півтори тисячі років.

Домінуюче становище у системі правових стосунків належало "Салічній правді", оригінальний текст якої до наших часів не зберігся. Вона відома у більш пізній редакції, проте її основний зміст належить, безумовно, до початку франкської ранньофеодальної держави. Дослідники вважають, що складення першооснови "Салічної правди" належить до царювання Хлодвіга (V-початок VI ст.), після переходу франків до Галлії. Особливістю "Салічної правди" як джерела права є, насамперед, величезна кількість її варіантів. Упродовж VI-IX ст. "Салічна правда" неодноразово переписувалася, до її тексту вносилися авторські правки, зміни та доповнення. У рукописній традиції збереглося понад 350 різноманітних списків та компіляцій. Але найближчим до оригінального тексту вважається Паризький рукопис, на який, зазвичай, посилаються автори. У рукописі увесь текст поділений на 65 титулів (глав), написаних латинською мовою, однак примітки викладені франкським діалектом.

"Салічна правда" - це збірник юридичних звичаїв салічних франків. Вона віддзеркалює здебільшого той стан первіснообщинних відносин, від яких почало віддалятися франкське суспільство. Передусім це виявляється у збереженні колективної власності общини (марки) на землю. Щоправда, обробіток наділів носить індивідуально-родин-ний характер. Земля не могла бути передана чи продана особі, котра не була членом сільської общини. Але в межах общини простежується диференціація населення за розмірами земельних наділів. Пізніші джерела повідомляють, що на початку VII ст. франки отримали право розпоряджа-тися не тільки присадибною, але й орною землею. Община вже могла приймати чужинця, але якщо хоч один житель був проти його перебування в поселенні, він підлягав виселенню за допомоги королівської адміністрації. Лише у тому разі, коли новоприбулому вдалося якимось чином обманути общину і без її згоди прожити в поселенні один рік, він набирав усіх прав члена колективу і його примусове виселення було неможливим.

Кримінальне право. Здебільшого статті "Салічної правди" присвячені злочину проти особи та майнових інтересів франків. В її нормах зафіксовані суворі штрафні санкції (вергельди) за вбивство, тілесні ушкодження тощо. Штрафи своєю більшістю сплачувалися потерпілому, проте значна частка їх надходила в розпорядження державних органів.

"Салічна правда" зберегла залишки кровної помсти. У разі невиплати штрафу за найбільш тяжкі злочини (вбивство, пограбування) злочинець видавався потерпілому, котрий мав право поквитатися з ним за заподіяне зло. В інших випадках у справу втручався суд, який і призначав покарання.

Розмір штрафів був інколи настільки значним, що його виплата ставала непосильною для однієї особи. Тоді вона здійснювалася спільними зусиллями всього роду, до якого належав злочинець. Втім, допускалася можливість членам роду звільнитися від сукупних обов'язків щодо своїх родичів. Для цього необхідно було з'явитися перед сотенними зборами, і у присутності чунгіна (посадової особи судового округу) здійснити обряд, за яким розривалися усі зв'язки особи з родовим колективом. Така церемонія мала яскраво виражений відбиток первіснообщинних відносин: на зборах вимагалося розламати чотири вільшані гілки і розкидати їх на всі боки.

Нормативно закріплювалася диференціація суспільства за ознаками походження та близькості до короля. Передусім вона виявлялася у розмірі штрафів, що накладалися на злочинців за здійснення ними протиправних дій. Наприклад, за вбивство вільного франка вергельд становив 200 солідів, а за вбивство вільного римлянина - 100 солідів. Водночас за вбивство графа слід було заплатити 600 солідів. Такий самий розмір штрафу встановлювався за вбивство вільної жінки чи дитини, які не могли чинити опору. Словесна образа жінки також передбачала штраф, який у п'ять разів перевищував такий за ідентичну образу чоловіка. Це явище пояснюється збереженням залишків матріархату у франкському суспільстві.

Насильницька смерть літа оцінювалася всього у 100 солідів. За вбивство раба штраф не платився зовсім, хоча 35 солідів сплачувалося господареві за понесені ним збитки. Якщо раб вбивав собі подібного, то власник вбивці повинен був поділити право власності на нього з господарем вбитого і тим самим компенсувати збитки. Становище раба у франкському суспільстві нічим не відрізнялося від становища тварини. В одному із титулів "Салічної правди" про це сказано так: "Хто вкраде раба, коня чи запряжну тварину, той сплачує вергельд у розмірі 30 солідів". Інша норма передбачає відповідальність вільного франка за вчинення злочину разом із рабом. У такому випадку раб не вважався суб'єктом протиправного діяння і вся відповідальність покладалася на вільну особу.

Франкам був відомий інститут співучасті. В одному із титулів "Салічної правди" виділяються підбурювач, посередник і виконавець злочину. Суд не вдавався до подробиць з'ясування ступеня вини кожного, а тому особи, викриті у скоєнні злочину, сплачували однаковий розмір вергельду.

Судебник оригінальне тлумачить відповідальність за вбивство, здійснене групою осіб. Якщо людина була позбавлена життя групою осіб до семи чоловік, то ті або мають видати вбивцю, або ж разом нести відповідальність за заподіяну смерть. При вбивстві групою осіб понад сім чоловік вергельд сплачували лише ті, вина яких була доведена. У разі викрадення дівчини групою із трьох осіб кожен сплачував вергельд у розмірі 30 солідів, а якщо злочинне угруповання перевищувало цю кількість, то кожен із зловмисників сплачував по п'ять солідів. Таке саме викрадення, вчинене розбійним способом ("із застосуванням стріл"), збільшувало штраф утричі.

"Салічна правда" містить і не характерні для раннього Середньовіччя правові норми. Йдеться про титул під назвою "Про образу словом", в якому передбачений захист честі та гідності особи за словесну образу. Титул містить вичерпний перелік образ, серед яких - порівняння, наприклад, із твариною: "Якщо хто назве іншого вовком або зайцем, той засуджується до виплати трьох солідів".

При підпалах винний міг бути засуджений до штрафу в розмірі від 62,5 до 200 солідів. Такий діапазон штрафу обумовлювався наслідками вчиненого діяння: чим більший збиток, тим вищий вергельд. Передбачалися також штрафні санкції за тілесні ушкодження в результаті бійки та при пораненнях. Найбільший штраф, що дорівнював 100 солідам, виплачувався за відрубану руку, ногу, ніс, виколоте око. 50 солідів сплачувалося за каліцтво, що спричинило втрату великого пальця на руці чи нозі, 35 солідів - за палець, яким пускають стрілу.

Значне місце відводиться майновим злочинам. У "Салічній правді" у казуїстичній формі дається перелік відповідальності за крадіжку різноманітних домашніх тварин. Крім того, тут вводяться положення, що в найбільш загальних рисах встановлюють відповідальність за крадіжки. Зокрема, розрізнялися три види крадіжок: а) на суму до двох динарів і вище; б) на суму від 40 динарів і вище; в) крадіжка із проникненням до житла чи господарського приміщення. У всіх трьох випадках передбачалися такі санкції: для вільних - штрафи, відповідно 13, 35 і 45 солідів; для рабів - фізичні тортури. А у третьому випадку, де для вільної особи передбачався штраф у 45 солідів, рабу загрожувала смертна кара.

Як бачимо, судебник франків віддавав перевагу вергельду у вигляді штрафів. І це зрозуміло: складення нового рівня відносин у суспільстві, в основі яких були передусім економічні інтереси короля та наближених до нього людей, диктувалися необхідністю запровадження саме такої системи покарань. Лише раб, котрий не мав з чого виплачувати штрафи, був приречений до тілесних покарань чи страти. Замах на злочин, втім, передбачав дещо інші наслідки: тілесні покарання, каліцтво, а також ого-лошення поза законом. В останньому випадку навіть дружина не мала права виявити прихильність до свого чоловіка.

Судовий процес. Складну, але цілком закономірну еволюцію пережила судова організація франків. До того, як франки завоювали Галлію, суд здійснювався всіма вільними особами на відкритому освяченому пагорбі. Суддями були члени сотенних зборів. За доби правління Хлодвіга

судова система зазнала деяких змін. Присутні на засіданні вільні общинники ставали в основному глядачами. Судова влада зосереджувалася в руках тунгіна і обраних зборами суддів (рахінбургів). Згодом, коли судові рішення став затверджувати граф, потреба в такій кількості суддів відпала. Нарешті Карл Великий ліквідував сам інститут рахінбургів, змінивши їх призначеними державою скабінами. Вони стояли на сторожі інтересів короля і судили під головуванням графа.

За Карла Великого з'являються і церковні суди для духовенства, котрі у змішаному складі суддів проводили розгляд і мирських справ.

Ініціатива порушення судової справи належала позивачеві, який повинен був підтвердити свій позов клятвою певного числа співприсяжників (від 3 до 75, залежно від справи і становища сторін). Звинувачений міг також застосувати подібні заходи (у нинішньому судочинстві - зустрічний позов), щоб довести свою непричетність до вчиненого правопорушення. Збирання доказів, їх подання до суду також покладалися на обидві сторони. Таку форму розгляду називають змагальною. При ній суд займав позицію спостерігача і контролював дотримання процесуального ритуалу.

Потерпілий мав викликати відповідача до суду. У разі його неявки застосовували повторний виклик, а в разі потреби - і втретє. Особу, яка злісно ухилялася від явки в суд, виявляючи тим самим неповагу до нього, доставляли до королівського суду, де король оголошував її поза своїм захистом. Така форма впливу правителя на свого підданого ставила останнього у становище особи поза законом.

Доказами в суді служили сліди вчинених дій, речові докази, документи. Але особливого значення суд надавав свідченням очевидців, а за їх відсутності - виступам співприсяжників, тобто осіб, що могли поручитися за добру славу, чесність звинуваченого. Формалізм судочинства полягав у тому, що свій виступ у суді вони повинні були висловити певними фразами, від яких не допускалося ніякого відхилення. Якщо хоч хтось один з них збивався, свідчення не бралися до уваги і на них накладався штраф. Першим клявся в невинуватості сам звинувачений, потім - його співприсяжники. Ритуал зобов'язував давати клятву на вийнятій із піхов зброї.

Практикувалися також ордалії (випробування водою або розпеченим залізом). В тогочасних уявленнях це був своєрідний "божий суд"1. Але до цього цілком народного методу королівська влада включила положення про "викуп руки від казана", тобто заміну ордалії штрафом. За згодою сторін штраф стягувався диференційовано: залежно від складу злочину він коливався від 3 до 30 солідів. Щоправда у цьому випадку звинувачений мав представити співприсяжників.

Особливою формою ордалії було "випробування хрестом" , під час якого суперники повинні були тривалий час стояти в позі хреста з витягнутими в боки руками. Програвав справу той, хто першим опускав руки.

Вдавалися також і до судового поєдинку як різновиду судового доказу. Він часто був справжнім боєм не на життя, а на смерть. Застосовували нові правила, вигідні заможним: дозволялося замість себе виставити у поєдинку свого представника.

3. Після загибелі династії Штауфенів у боротьбі з папами в Німеччині з 1250 по 1273 р. не було імператора. У цей період міжцарів'я було втрачено багато коронних земель і регалій, що відійшли до князів. Надалі до 1356 р. імператорський титул по черзі присвоювався представникам багатьох династій, поки в 1438 р. остаточно не закріпився за Габсбургами. Імператор продовжував залишатися главою держави, уособлював єдність імперії, але не мав реальної влади. Він виконував в основному функції військового і зовнішньополітичного координатора дій німецьких феодалів. Це становище було юридично санкціоноване «Золотою буллою» 1356 р., виданою німецьким імператором і чеським королем Карлом IV.

«Золота булла» закріпила історично сформовану практику, за якої управління Німеччиною фактично зосереджувалося в руках семи курфюрстів: трьох архієпископів — Майнцького, Кельнського і Трирського, а також маркграфа Бранденбурзького, короля Чеського, герцога Саксонського, пфальцграфа Рейнського. Князі-виборці більшістю голосів визначали вибір імператора. «Золота булла» детально регламентувала процедуру виборів імператора курфюрстами. У разі рівності голосів ухвальний голос належав архієпископу Майнцькому. Він подавав голос останнім, був головою колегії курфюрстів і мав скликати збори всієї колегії у Франкфурті-на-Майні. Архієпископ Майнцький міг заздалегідь запитувати згоду інших курфюрстів на ту чи іншу кандидатуру. Булла передбачала перетворення колегії курфюрстів на постійно діючий орган державного управління. Щорічно протягом одного місяця мав проходити з'їзд колегії для обговорення державних справ. Колегія мала право суду над імператором і його усунення.

«Золота булла» визнала повну політичну самостійність курфюрстів, їхню рівність імператору. Вона закріпила права їхнього територіального верховенства, встановила неподільність кур-фюрств, перехід їх у спадщину. Курфюрсти зберегли за собою захоплені ними регалії, особливо такі, як власність на надра та їх експлуатація, стягнення мита, карбування монети. Вони мали право вищої юрисдикції у своїх володіннях. Васалам було заборонено вести війни проти сеньйорів, містам — укладати союзи проти курфюрстів. Отже, у Німеччині була юридично оформлена олігархія кількох найбільших феодалів, що склалася ще до «Золотої булли». Курфюрства були об'єднані тільки загальним підданством імператору і не володіли правом самостійно оголошувати війну й укладати мир з іноземними державами (ця прерогатива зберігалася за імператором).

***Питання для самоконтролю***

1. Дайте загальну характеристику " Салічної правди ".

2. Дайте класифікацію злочинів та систему покарань за "Салічною правдою".

***Питання для самостійного вивчення***

1. Органи влади та управління держави франків.

2. Що собою представляла судова система Франкського ко-ролівства?

3. Види доказів вини у судах держави франків.

***Тема 6. Феодальна держава та право Англії. Велика Хартія вільностей***

1. Становлення та розвиток станово-представницької монархії в Англії
2. Велика хартія вольностей
3. Загострення політичної кризи в країні

**Мета**: ознайомити студентів з державою і правом Англії

**Ключові слова:** станово-представницька монархія, Велика хартія вольностей, королівська юстиція, майнова недоторканність, порядок накладання штрафів.

**Література**

1. Бостан Л.М., Бостан С.К. Держава і право епохи станово-кастового суспільства. Навчальний посібник. – Запоріжжя, 2000.
2. Бостан Л.М., Бостан С.К. Історія держави і права зарубіжних країн. – К., 2004.
3. Глиняний В.П. Історія держави і права зарубіжних країн. Навчальний посібник. 5-те вид, перероб. і допов. – К.: Істина, 2005. – 768 с.
4. Жидков О.А., Крашенинников Н.А. история государства и права зарубежных стран. Т. 1. – М.. 1988; Т.2. – М., 1996.
5. Исаев И.А. История государства и права России. – М.. 1993.
6. История государства и права зарубежных стран. Ч.1. – М., 1988.
7. История государства и права зарубежных стран. Ч.2. – М., 1991.
8. Макарчук В.С. Історія держави і права зарубіжних країн. Навчальний посібник. Курс лекцій. – К.: Атіка, 2000. – 416 с.

Становлення та розвиток станово-представницької монархії в Англії. Соціально-економічні передумови становлення станово-представницької форми правління в Англії дещо відрізнялися від Франції.

Англія представляла собою одну із чотирьох основних областей Британського архіпелагу, до якого впродовж тривалого часу приєднувалися інші частини1. З кінця VIII ст. Англія стає об'єктом нападу з боку датчан та норвежців. У 1066 р. герцог Нормандії Вільгельм І Завойовник вторгся до Англії і після успішних військових дій став її королем. Норманське завоювання встановило традицію, за якою всі барони та рицарі королівства були землекористувачами і знаходилися у васальній залежності від короля як головного власника землі. Барони та рицарі прийшли на зміну англосаксонській знаті. Надання феодалам, а потім і всім вільним підданим, можливості заміни обов'язкової військової служби сплатою щитових грошей1 підірвало воєнну могутність знатних королівських сімей і дозволило королю утримувати професійне рицарське військо.

2. За часів правління Іоанна Безземельного (поч. XIII ст.) в державі виникла кризова ситуація, викликана невдалою війною проти Франції, конфліктами короля з Папою Римським, численними поборами з населення на користь казни, зловживаннями владою королівських чиновників. Опозиція в особі баронів, рицарів, духовенства та міщан під тиском своїх озброєних загонів змусила короля підписати 15 червня 1215 р. "Велику хартію вольностей".

Король вельми неохоче пішов на такий крок, але на підписання "Хартії" його змусив ультимативний характер поставлених вимог. У традиційній для того часу договірній манері англійський король урочисто запевняв своїх духовних та світських васалів, "всіх вільних людей королівства" утому, що вони та їхні спадкоємці будуть володіти переліченими вольностями. Текст документа, написаний латиною, містив 63 статті, які можна узагальнити в такі основні групи.

По-перше, йдеться про права церкви. Король підтвердив, що англійська церква є вільною і володіє своїми правами і вольностями недоторканне.

По-друге, закріплювалися права і вольності баронів та інших вільних людей. Статті 12 та 14 передбачали створення Ради королівства, яка б обмежувала владу правителя. Ці положення згодом стали юридичною підставою для утворення в Англії, станово-представницької установи. Особлива увага надавалася охороні права власності феодалів і присіканню зловживань королівських чиновників (статті 7-11, 21, 37, 44, 46). Регулювався порядок несення рицарської служби як умови отримання земельного лена. Однією з найважливіших була ст. 39, у якій перера-ховувалися гарантії особистої та майнової недоторканності для всіх вільних людей королівства. Йдеться про підтримку в королівстві режиму законності.

По-третє, давалися гарантії з боку короля щодо забезпечення їм прав і вольностей. Королівська юстиція була обмежена у своїх повноваженнях. Розгляд майнових спорів передавався у місцеві сеньйоріальні суди. На посади передбачалося призначати лише кваліфікованих чиновників і суддів. Регулювався порядок накладення штрафів.

По-четверте, визначалися гарантії дотримання "Хартії" баронами. З цією метою утворювалася Рада 25 баронів, яка за заявою будь-яких чотирьох осіб з її складу, підтриманою місцевою общиною, мала право після 40-денного терміну очікування "примушувати та тіснити короля усіма способами, які лише є, тобто шляхом захоплення замків, земель, володінь тощо"

Офіційно "Хартія" вважається першим конституційним актом держави. Основні її положення були спрямовані на обмеження влади короля і задоволення інтересів духовних та світських феодалів. Російський письменник М. Карамзін у "Листах російського мандрівника" (1790 р.) так відгукнувся про "Хартію": "Запитайте у англійця, у чому її головні висновки? Він скаже: "Я живу де хочу, упевнений у тому що маю, не боюся нічого, окрім законів...".

Велика хартія вольностей зіграла важливу роль в англійській історії. Незважаючи на те, що Іоанн Безземельний в кінці 1215 анулював її, вона неодноразово перевидавалася Генріхом III (1216, 1217, 1227 рр..) З тими чи іншими змінами. Її підтверджували Едуард I і Едуард II, виключивши з неї конституційні статті, ослабша влада короля. Вона сприяла складанню англійської станової монархії (починаючи з 1297 р. всі чергові підтвердження Великої хартії вольностей доповнювалися новими, більш актуальними політичними статтями).

Хартія зіграла велику роль у становленні правосвідомості англійського народу. Недарма такі великі історики, як Г. Галла, М.М. Ковалевський, Д. М. Петрушевський та ін. вважали її наріжним каменем англійських свобод і створеного ними правової держави в вигляді конституційної монархії. На початку XVII ст. Велика хартія вольностей була наново «відкрита» опозиційними абсолютизму силами як перший в історії Англії документ, що обмежує владу корони і проголошує права і свободи підданих. Напередодні і в роки Англійської революції вона широко використовувалася для обгрунтування вимог демократичних свобод і права боротися проти королівської тиранії. Оскільки вілланства, т е. особисто залежного селянства, в XVII ст. в у Англії вже не існувало, права, які надавала Велика хартія вольностей всім вільним громадянам, набували новий, демократичний зміст. Поряд з теорією «нормандського іга» Велика хартія вольностей стала прапором боротьби проти абсолютизму. Ряд її статей отримали розвиток в Хабеас Корпус Акті і Білль про права.

3.У середині XIII ст. загострення політичної кризи в країні призвело до відкритого виступу опозиції. Його наслідком стало підписання королем Генріхом III у червні 1258 р. "Оксфордських провізій", що надало магнатам нову можливість встановити в державі баронську олігархію. Згодом розпочалася громадянська війна, в ході якої антикоролівські сили отримали перемогу, і вся повнота влади опинилася в руках зведеного брата Генріха III - Сімона де Монфора. Одним із напрямів політичної реформи стало скликання у 1265 р. першого в історії Англії парламенту1, до складу якого поряд із баронами та духовенством були запрошені рицарі (по 2 від кожного графства) і представники від міст (по дві особи від кожного міста).

Після придушення опозиційного до короля парламенту і загибелі його організатора англійські монархи дійшли висновку про корисність таких зборів. У 1295 р. король Едуард І скликав так званий "зразковий парламент", який став моделлю для наступних станово-представницьких установ.

Починаючи із середини XIV ст. парламент став двопалатним. До палати лордів входили барони і духовенство, до палати громад - рицарі та міщани. Після такого поділу в одній (нижній) палаті опинилися рицарі (дрібні дворяни) і міщани (майбутня буржуазія), які не дозволили королівській владі в майбутньому ліквідувати цю установу.

Спочатку парламент не мав законодавчих повноважень, а міг лише подавати королю петиції про прийняття бажаних законів. На початку XV ст. палата громад почала не лише клопотатися про прийняття законів, а й давала згоду на їх видання. Надалі клопотання парламенту виявлялося у вигляді подання королю готових законопроектів, які правитель міг або затвердити або відхилити. Тобто парламент набув законодавчої ініціативи. Починаючи з XIII ст. парламент встановлював розміри податків.

Зростаюча роль станово-представницьої установи у політичному житті країни викликала намагання правителів обмежити її вплив. У 1539 р. король видав статут, за яким нормативні акти, видані королем за участі його Ради, мали таку саму юридичну силу, як і закони. Але в 1547 р. парламент скасував цей статут. Надалі конфлікти між королівською владою і парламентом періодично загострювалися.

***Питання для самоконтролю***

1. Розкрийте зміст "Великої хартії вольностей".

2. Яку оцінку "Хартії" дав М. Карамзін?

3. За яких обставин з'явився перший парламент в Англії?

4. Який парламент стали називати "зразковим"?

5. Охарактеризуйте коло повноважень англійського парламенту.

***Питання для самостійного вивчення***

1. Порівняйте суспільно-економічні умови, за яких формувалися органи ставового представництва в Англії та у Франції.

***Тема 7. Держава та право в країнах арабського Сходу доби Середньовіччя***

1.Державний устрій Арабського халіфату

2. Джерела та система мусульманського права

3.Кодифікація права Арабського халіфату

**Мета:** ознайомити студентів з державним та правовим устроєм країн арабського Сходу доби Середньовіччя

**Ключові слова:** Арабський халіфат, мусульманське право, шаріат, халіф, Коран, Іджма, Сури, Сунни, державний устрій, джерела права.

**Література**

1. Бостан Л.М., Бостан С.К. Держава і право епохи станово-кастового суспільства. Навчальний посібник. – Запоріжжя, 2000.
2. Бостан Л.М., Бостан С.К. Історія держави і права зарубіжних країн. – К., 2004.
3. Глиняний В.П. Історія держави і права зарубіжних країн. Навчальний посібник. 5-те вид, перероб. і допов. – К.: Істина, 2005. – 768 с.
4. Жидков О.А., Крашенинников Н.А. история государства и права зарубежных стран. Т. 1. – М.. 1988; Т.2. – М., 1996.
5. Исаев И.А. История государства и права России. – М.. 1993.
6. История государства и права зарубежных стран. Ч.1. – М., 1988.
7. История государства и права зарубежных стран. Ч.2. – М., 1991.
8. Макарчук В.С. Історія держави і права зарубіжних країн. Навчальний посібник. Курс лекцій. – К.: Атіка, 2000. – 416 с.

1.За формою державного устрою Арабський халіфат був відносно централізованою теократичною монархією. В руках халіфа знаходилася духовна та світська влада, яка вважалася неподільною і необмеженою. Перші халіфи обиралися мусульманською знаттю, але згодом влада стала передаватися у спадок за складеним заздалегідь заповітом. При цьому повинні бути реалізовані такі умови. Халіфи мали походити з роду Мухаммеда, бути повнолітніми та не мати тілесних вад. Від них вимагалися певні моральні якості та ступінь освіченості. Для дійсності заповіту потрібна була згода того, хто призначався заповідачем, котра висловлювалася публічно, заздалегідь, за життя халіфа. Влада халіфа могла бути припинена його раптовою смертю, відмовою від влади, фізичною чи моральною нездатністю виконувати свої функції.

Найближчим помічником халіфа і другою особою в державі був візир. За мусульманським правом візири могли набувати широкої влади. Тоді вони самостійно управляли країною від імені халіфа, лише періодично звітуючи перед ним. Візири з обмеженою владою були лише простими виконавцями доручень халіфа.

Центральними органами державного управління були спеціальні урядові канцелярії - дивани. Диван військових справ відав комплектуванням та озброєнням армії, внутрішніх справ - контролював надходження податків та інших засобів поповнення казни. Диван поштової служби займався доставкою пошти, державних вантажів, керував будівництвом та ремонтом доріг, караван-сараїв і колодязів. Він також виконував функції таємної поліції.

Територія Халіфату поділялася на провінції, які управлялися військовими намісниками - емірами. Нерідко вони були представниками місцевої знаті. Помічниками емірів були наіби. Дрібніші адміністративні підрозділи (міста, поселення) управлялися посадовими особами різних рангів і назв. Нерідко ці функції покладалися на керівників місцевих мусульманських общин - шейхів.

Судові функції в державі були відокремлені від адміністративних: місцеві правителі не мали права втручатися у питання судочинства, а тим більше - нав'язувати суддям власне рішення.

2.Джерела та система мусульманського права. Як правова система, мусульманське право (шаріат) виникло і оформилося в межах Арабського халіфату і згодом набуло світового значення. Подібно до римського права, воно розвивалося разом з державою - від невеликої патріархально-релігійної общини на початку VII ст. (за часів пророка Мухаммеда) до величезної імперії. Значення мусульманського права полягає в тому, що після падіння Арабського халіфату воно не тільки не втратило своєї колишньої ролі і впливу, а й набуло "другого життя" - було рецептоване і стало діючим правом у багатьох середньовічних країнах ісламського світу і дійшло до сьогодення.

Можна відзначити такі основні риси мусульманського права.

По-перше, шаріат із самого початку склався і розвивався як суворо конфесійне право. Воно було органічно поєднане з теологією ісламу, пронизане його релігійно-етичними уявленнями, а тому його норми мали досить виразний синкретичний характер.

По-друге, мусульманське право відзначалося своєю відносною цілісністю. Разом з уявленнями про єдиного Бога Аллаха утвердилася ідея єдиного правового порядку. При цьому на перше місце висувався не територіальний, а конфесійний (релігійний) принцип. Це означає, що істинний правовірний, перебуваючи в будь-якій країні, повинен був дотримуватися шаріату, зберігати вірність ісламу. Це докорінно відрізняло мусульманське право від західноєвропейського, якому був притаманний партикуляризм, національно-територіальна обмеженість, внутрішня неузгодженість.

По-третє, будучи в своїй основі правом конфесійним, шаріат, водночас, відрізнявся від європейського канонічного права. Він регулював не суворо окреслені сфери суспільного буття і церковного життя, а виступав як універсальна, всеохоплююча правова система, яка утвердилася в цілій низці країн Азії та Африки.

Нарешті, варто відзначити і таку його рису, як те, що межа правоздатності і дієздатності за шаріатом визначалася саме конфесійними моментами. Це означає, що мусульмани мали значну перевагу над не мусульманами, а чоловіки користувалися вагомими перевагами над жінками.

Джерела права. Найважливішим джерелом шаріату був "Коран". У ньому поєднувалися притчі, молитви, проповіді Мухаммеда із настановами з правових пам'яток Стародавнього Сходу та звичаями доісламської Аравії. "Коран" складався десятиліттями і остаточно сформувався у середині VII ст. У своєму складі цей релігійний талмуд містить

114 глав (сур), поділених на 6219 статей (віршів). Переважна їх більшість належить до сфери міфології, близько 500 - містять приписи щодо правил поведінки мусульманина і лише у трохи більше 80 статей містять правові норми.

Положення "Корану" мають казуїстичний характер і являють собою тлумачення пророка Мухаммеда щодо окремих конкретних випадків. Це - свідчення низької юридичної техніки правотворця і впливу на право соціонормативних регуляторів первіснообщинного ладу. Багато установлень мають невизначений характер і можуть набувати різного змісту залежно від того, що в них конкретно вкладається.

Іншим джерелом мусульманського права була "Сунна" (" Священний переказ ") - додаток до " Корану ". Вона складається з багатьох оповідань про поступки та благочестиві діяння пророка Мухаммеда. Тут зберігаються перекази про настанови пророка, які збереглися в пам'яті його учнів і які передавалися усно з покоління в покоління. Вона датується IX ст., коли були складені перші шість ортодоксальних збірників цього джерела. "Сунна" містить багато суперечливих положень, які по-різному тлумачились богословами-правниками. Усі мусульмани, які дотримуються "Сунни", називаються сунітами (всі інші - шиїти).

"Іджма" як джерело шаріату являла собою збірник різних думок та поглядів з релігійних і правових питань, які були висловлені спадкоємцями Мухаммеда (їх нараховується більше 100), а пізніше - найвпливовішими теологами-правниками. Вона наповнена нормами двоякого характеру: з одного боку, це була інтерпретація тексту "Корану" і "Сунни", з іншого - тут містилися формулювання правових норм, які не були пов'язані з Мухаммедом. Вони набували обов'язкового характеру за умови одностайного схвалення їх мусульманськими тлумачниками права. Саме завдяки цьому правовому джерелу в державі створювалися правові норми, пристосовані до зміни умов феодального суспільства, а також такі, що враховували специфіку суспільних відносин у завойованих арабами країнах.

Рішення видатних мусульманських теологів-правників знайшли відображення у "Фетві". Ці законодавці стали засновниками шкіл мусульманського права, а сама "Фетва" більше нагадує збірники судових рішень.

3.Збірник норм, які передбачали вирішення правових питань за аналогією, мав назву "Кияс". Це одне із найсуперечливіших джерел мусульманського права. "Кияс" твердив так: правило, яке встановлено в "Корані", "Сунні" або "Іджмі", може бути застосоване для розгляду справи, яка прямо не передбачена нормами цих джерел (тобто за ана-логією). Позитивною стороною цього правового джерела є те, що воно не тільки дозволяло швидко урегулювати нові суспільні відносини, але й звільняло норми шаріату від теологічного забарвлення, долаючи тим самим їхній синкретизм. Водночас в руках мусульманських суддів "Кияс" нерідко ставав знаряддям суддівського свавілля.

**Адат** - звичаєве право, застосовувалося там, де мали місце прогалини в законах або виникала необхідність враховувати специфіку певного регіону імперії.

Чисто світське право, звільнене від релігійної оболонки, знайшло відображення у фірманах та канунах, які являли собою укази та розпорядження правителів держави, халіфів. Звичайно, вони будувалися на основі шаріату і не повинні були суперечити йому. Такі законодавчі акти стосувалися переважно регламентації діяльності державних органів та регулювали адміністративно-правові відносини влади з населенням.

**Шаріат** - це досить розвинена, хоча і своєрідна, система феодального права. Мусульмани-юристи викладали право зовсім за іншою системою, ніж римські чи західноєвропейські юристи. І все ж при його аналізі ми будемо виходити із загальноприйнятого поділу на окремі правові галузі та інститути.

**Згодом норми шаріату вийшли далеко за межі Ближнього і** **Середнього Сходу,** поширили свій вплив на Середню Азію і частину Закавказзя, на Північну, а також частково Східну і Західну Африку, на ряд країн Південно-Східної Азії. Однак настільки бурхливе і широке поширення ісламу і шаріату потягло за собою й усе більший прояв в ньому місцевих особливостей і відмінностей при тлумаченні окремих правових інститутів і рішень у конкретних правових спорах. Так, згодом із утвердженням двох головних напрямків у ісламі, відбувся розкол у шаріаті, де поряд з ортодоксальним напрямком виник і інший напрямок - шиїзм, що й до нашого часу має домінуючі позиції в Ірані, а так само частково в Лівані і Йомені.

Протиборство між цими напрямками знайшло своє закріплення у правових нормах, що стосуються самих різних сторін життя держави і суспільства. Так, у шиїзмі передбачається правовий порядок передачі державної влади в спадщину, зосередження світського і релігійного авторитету в руках духовних осіб - імамів, що вважалися непогрішними. Більш того, імами визнавали тільки ті перекази про пророка Мухаммеда, які були для них правовими вказівками, що доходили до праведного останнього халіфа Алі.

**Поступово і прихильники ортодоксального напрямку шаріату** **згрупувалися у чотири основні групи,** що являли собою власне кажучи самостійні правові школи, зв'язані з іменами перерахованих нижче чотирьох провідних мусульманських правознавців:

* ханифіти,
* маликіти,
* шафіїти,
* ханболіти.

***Питання для самоконтролю***

1. Яка форма правління була притаманна Халіфату?

2. Назвіть та охарактеризуйте органи влади та управління Арабської держави.

3. Зазначте риси мусульманського права.

4. Назвіть та дайте характеристику джерел мусульманського права.

***Питання для самостійного вивчення***

1. Чим відрізнявся суспільний устрій Арабської держави від устрою європейських феодальних держав?

2. Розкрийте процес регулювання майнових відносин за шаріатом.

3. Шлюбно-сімейне та спадкове мусульманське право.

4. На які групи поділяло злочини право Арабського халіфату? Дайте їм характеристику.

**Тема 8. Розвиток держави та права Англії в новий час (середина XVII - ХІХ ст.ст.). Хабеас корпус акт. Біль про права**

1. Передумови конституційної монархії в Англії
2. Монархія у ХV-ХVІІ ст..
3. Монархія у ХVІІІ ст.

**Мета:** ознайомити студентів з особливостями розвитку дежави і права Англії нового часу, вивчити особливості Хабеас корпус акт

**Ключові слова:** монархія, конституційна монархія, форма державного устрою, форма державного правління, торі, віги, Хабеас корпус акт, Біль про права

**Література**

1. Бостан Л.М., Бостан С.К. Держава і право епохи станово-кастового суспільства. Навчальний посібник. – Запоріжжя, 2000.
2. Бостан Л.М., Бостан С.К. Історія держави і права зарубіжних країн. – К., 2004.
3. Глиняний В.П. Історія держави і права зарубіжних країн. Навчальний посібник. 5-те вид, перероб. і допов. – К.: Істина, 2005. – 768 с.
4. Жидков О.А., Крашенинников Н.А. история государства и права зарубежных стран. Т. 1. – М.. 1988; Т.2. – М., 1996.
5. Исаев И.А. История государства и права России. – М.. 1993.
6. История государства и права зарубежных стран. Ч.1. – М., 1988.
7. История государства и права зарубежных стран. Ч.2. – М., 1991.
8. Макарчук В.С. Історія держави і права зарубіжних країн. Навчальний посібник. Курс лекцій. – К.: Атіка, 2000. – 416 с.

1.Формування конституційної монархії в Англії стало підтвердженням того, що нова влада, а тим більше, нова форма правління може бути встановлена, але для її закріплення і поширення необхідні відповідні умови. Повалена в ході буржуазної революції абсолютна монархія через республіку і диктаторський режим врешті-решт поступилася місцем іншому виду монархії - обмеженій (конституційній). За загальним правилом, залежно від історичних обставин, конституційна монархія теж не є сталою, і у своєму розвиткові набуває різних політико-правових форм - стає або дуалістичною, або парламентською. Історія англійської державності - тому підтвердження.

Реставрація королівської династії Стюартів не забезпечила тривалого компромісу між буржуазією і джентрі - з одного боку, та феодальним дворянством - з іншого. Переслідувалися і піддавалися репресіям учасники революції, відновилися англіканська церква, Таємна рада та інші дореволюційні абсолютистські механізми влади. Парламент став ареною політичного протиборства прихильників короля та опозиції. У ньому сформовуються два політичних угруповання:

* **торі**, представлені придворною аристократією, великою буржуазією та духовенством;
* **віги**, які відображали інтереси купців, фінансової та промислової буржуазії.

**Торі** - британська політична партія XVII-XIX ст. Виступали за посилення абсолютизму і зміцнення позицій католицької церкви. У новій політичній системі (з 1720 р.) створили партію, яка представляла інтереси земельної аристократії та англіканського духовенства. У 1867 р. на основі партії торі створено Консервативну партію.

**Віги** - політична партія в Англії XVI-XIX ст. На початку так позначали шотландських пресвітеріан. Згодом вігами стали називати парламентське опозиційне угруповання, яке відображало інтереси торгово-фінансових кіл і нового дворянства. Виступали за обмеження влади монарха, посиленая впливу парламенту на державні справи і забезпечення громадянських прав людини. Віги стали головними організаторами перевороту 1688-1689 pp., внаслідок якого було остаточно закріплено верховенство парламенту над королівською владою і встановлено режим конституційної монархії. У 1839 р. партія вігів перетворена на Лейбористську партію.

Виникнення парламентських угруповань поклало початок буржуазній двопартійній системі правління як в Англії, так, згодом, і в інших державах.

Тривалий час віги були в опозиції. Однак у 1679 р. на парламентських виборах вони отримали перемогу і провели закон, якому судилося стати складовою частиною неписаної англійської конституції - "Habeas corpus akt" ("Акт про краще забезпечення свободи підданих і про попередження ув'язнень за морями"). Він був покликаний обмежити можливості таємної розправи короля з прихильниками опозиції. Але фактично закон набув значно більшого значення - став одним із конституційних документів, який містив у собі дієві гарантії недоторканності особи. Цей документ втілював у собі такі вимоги:

* презумпція невинуватості;
* дотримання законності при затриманні підозрюваного;
* швидкий і оперативний суд, який здійснювався за належною процедурою і за місцем правопорушення;
* відповідальність посадових осіб за недотримання закону.

Спираючись на додатково опрацьовані джерела і в першу чергу, на сам закон " Habeas corpus akt", необхідно дати його детальний аналіз.

Скликаний у 1679 р. парламент вігів через два місяці був розпущений. Карл II неодноразово застосовував такий прийом, намагаючись зробити парламент "кишеньковим", тобто слухняним.

Політика Стюартів стала загрожувати зворотним перерозподілом земель, захоплених під час революції буржуазією і новим дворянством. На основі протидії цьому обидва парламентських угруповання на короткий термін об'єдналися і в 1688 p., через три роки після коронації нового короля Якова II, в державі відбувся двірцевий переворот, що ввійшов в історію під назвою "Славна революція". Парламент звинуватив Якова II у спробі відновити монархію, реставрувати католицизм, у результаті чого він був позбавлений влади. На його місце був коронований Вільгельм Оранський (зять Якова II, штатгальтер Голландії). Він і його дружина Марія вперше були проголошені парламентом правителями Англії.

"Славна революція" завершила оформлення компромісу між фактично панівною в найважливіших сферах суспільства буржуазією і офіційно правлячою земельною аристократією.

Політичним результатом державного перевороту 1688 р. став початок утвердження в Англії конституційної монархії, яка одержала закріплення у двох парламентських актах - "Біллі про права" та "Законі про престолоспадкування"

Головне значення "Білля про права" (1689 р.) полягає в затвердженні верховенства парламенту в галузі законодавчої влади і фінансової політики. Це означає що:

* будь-який закон чи податок виходять лише з парламенту і затверджуються ним;
* будь-кому, зокрема і королю, заборонялося призупиняти дію законів без згоди парламенту;
* вибори до парламенту мали бути вільними, а термін його повноважень визначався трьома роками (пізніше - сімома роками).

"Білль" став, по суті, конституцією Англії. Він заклав фундамент конституційної монархії, а Вільгельм Оранський став першим монархом, який одержав корону від парламенту. Англійський парламент став найвищим представницьким органом у державі. Король набув значних повноважень у галузі виконавчої і судової влади, а також разом з парламентом брав участь у законБілль про права 1689 р. встановлював, що монарх не має права без згоди парламенту призупиняти закони і робити вилучення якихось норм з них. Стягнення податків також мало відбуватися лише за згодою парламенту. Вона була потрібна і при ухваленні законів про призов до війська та його утримання в мирний час. Білль закріплював деякі привілеї англійських підданих: право на носіння зброї і подання петицій короні. Стаття 3 декларувала вільні вибори. Проголошувалася свобода слова і дебатів у парламенті. Англійська буржуазія й аристократія, навчені досвідом правління Стюартів, які шляхом підробок і підкупу створили слухняний їм парламент, що засідав потім невизначений час, хотіли встановити точні терміни повноважень цього органу. Систематичне оновлення палати громад давало певні гарантії від підкупу її владою. Прийнятий 22 грудня 1694 р. Трирічний акт встановив, що парламент необхідно скликати не менше одного разу на три роки і термін його повноважень повинен тривати не більше трьох років. Ця боротьба між торі й вігами дістала вияв у виданні 1701 р. Акта про престолонаслідування (його ще називають Актом про устрій). Цей закон був спрямований проти спроб реакційних феодалів відновити в Англії абсолютизм. У ньому передбачалося, що в майбутньому кожен англійський монарх повинен сповідувати англіканську віру. Це виключало можливість використання католицизму як ідеологічного обгрунтування самодержавної монархії.   
Щоб запобігти утворенню в парламенті сильної придворної партії, перешкодити встановленню королівського контролю за діяльністю цього органу, закон запровадив правило, згідно з яким особа, яка обіймала яку-небудь платну посаду або місце, підпорядковане монарху, і отримувала пенсію від корони, не могла бути членом палати громад. Помилування короля вважалося недійсним у справах імпічменту. Тим самим палата общин одержала грізну зброю для контролю за королівською адмініс­грацією. Побоюючись королівської сваволі, буржуазія і вігська аристократія, які перемогли, різко обмежили втручання монарха в судову діяльність, встановивши, що «суддю не можна звільнити з посади, поки він поводиться добре». Практично судді стали незмінювані. Усі біллі набували законної сили лише після схвалення їх парламентом. Королі були зобов'язані управляти країною в суворій відповідності з її правом.   
Віги побоювалися, що Вільгельм III і його наступники, не будучи уродженцями Англії, зможуть, спираючись на відданих їм міністрів-співвітчизників, установити в державі абсолютистський режим. Тому встановлювалося, що жодна особа, яка народилася за межами Англії, Шотландії та Ірландії чи належних їм володінь (за винятком, коли батьки англійці) навіть у випадку натуралізації не може стати членом Таємної ради, парламенту чи обіймати яку-небудь посаду, пов'язану з довірою. Рішення, прийняті Таємною радою, обов'язково повинні скріплюватися підписом того з її членів, хто дав згоду на цю акцію (принцип контрасигнації). одавчому процесі.

2.У 1701 р. приймається "Закон про престолоспадкування", який став наступним кроком у становленні конституційної монархії. У ньому важливе місце відводиться порядку спадкування престолу в державі після бездітних Вільгельма Оранського і його дружини. Ключовими в законі стали два положення, які уточнювали прерогативи найвищої державної влади. Одне з них встановлювало контрасигнатуру - процедуру, яка передбачала дійсність актів, виданих королем, за умови його підпису відповідним міністром. Друге положення стосувалося встановлення принципу незмінюваності суддів (до цього часу судді призначалися і звільнялися королем). Відтепер судді призначалися короною, але усунуті з посади могли бути лише ухвалою обох палат парламенту. Тим самим судова влада відокремлювалася від виконавчої.

Отже, на межі XVII-XVIII ст. в Англії встановлюється обмежена (конституційна) монархія. Вона мала вигляд дуалістичної монархії, тобто такої, у якій існували два органи державної влади: законодавчий, представлений парламентом, і виконавчий, уособлений королем. В руках монарха залишалася сильна виконавча влада, відповідальний перед ним уряд і право абсолютного вето щодо актів парламенту.

3.Становлення парламентської монархії. У XVIII ст. головними напрямами еволюції британської монархії були:

* подальше обмеження королівської влади;
* утвердження нових принципів взаємин виконавчої і законодавчої влади. Мається на увазі становлення так званого "відповідального уряду".

Найважливішою особливістю цих змін було те, що вони, зазвичай, не були оформлені будь-якими новими конституційними актами, а склалися в процесі політичної практики як результат суперництва двох партій за право сформувати "уряд Його Величності", Саме конституційні угоди, а не акти конституційного значення стали правовою основою нового різновиду монархії - конституційної.

Монарх залишався главою держави, але поступово ставав лише номінальним главою виконавчої влади. Король Георг І (1714-1727 pp.), який не знав англійської мови, припинив відвідувати засідання свого кабінету (зібрання королівських міністрів), що надалі призвело до важливих політичних наслідків..

***По-перше***, відчуження (а точніше - самовідчуження) правителя від свого кабінету сприяло зосередженню функцій керівництва кабінетом в руках "першого міністра" короля (прем'єр-міністра). Кабінет міністрів почав діяти від "імені Його Величності", а фактично - самостійно. Маючи право впливу на свій кабінет, король користувався ним не часто.

***По-друге***, право вето короля щодо рішень парламенту в нього ніхто не відбирав, але з 1707 р. воно перестало застосовуватися.

***По-третє***, звужувалося питання про відповідальність виконавчої влади перед парламентом. Для міністрів була відкрита можливість обиратися до складу депутатів палати общин і тим самим представляти там кабінет міністрів.

***По-четверте***, став утверджуватися принцип формування кабінету на однопартійній основі. Партія, котра перемогла на парламентських виборах, формувала діючий кабінет, інша - утворювала парламентську опозицію і формувала так званий "тіньовий кабінет". Нарешті, в кінці XVIII ст. встановлюються ще два політичних правила: в разі втрати кабінетом міністрів довіри парламенту він міг або піти у відставку в повному складі (солідарна відповідальність), або розпустити палату общин і призначити нові вибори. Так виникла система взаємних стримувань палати общин і кабінету міністрів.

Таким чином, упродовж XVIII ст. в Англії сформувалася парламентська монархія, в основі якої знаходилися дві важливі риси британського парламентаризму:

* партійне правління;
* регулярна зміна кабінету міністрів, залежно від схвалення його політики в палаті общин.

У XVІII-XIX ст. поряд з еволюцією форм правління і політичного режиму відбулися зміни в державному устрої країни. Після оформлення так званої унії з Шотландією (1707 р.) та Ірландією (1801 р.) англійський парламент поширив свою владу на всю територію Британських островів. Нові регіони одержали свою кількість місць у парламенті. Крім цього, Шотландія зберігала власну правову і судову систему, а також пресвітеріанську церкву. З 1801 р. нове державне утворення одержало назву "Об'єднане королівство Великобританії та Ірландії".

***Питання для самоконтролю***

1. Назвіть основні положення "Habeas corpus akt".

2. У чому полягає політичне значення "Славної революції"?

3. Чому "Білль про права" називають ще конституцією Англії?

4. У чому суть дуалістичної монархії?

5. Що таке контрасигнатура?

6. Коли і за яких обставин Англія отримала назву "Об'єднане королівство Великобританії та Ірландії " ?

***Питання для самостійного вивчення***

1. Назвіть причини буржуазної революції в Англії.

2. Яке політичне питання буржуазної революції знайшло відображення у "Петиції про права"?

3. Чому скликання Довгого парламенту в Англії вважається початком буржуазної революції?

4. Яким правовим актом була закріплена республіканська форма правління?

5. Назвіть причини встановлення протекторату Кромвеля.

**АТЕСТАЦІЯ 2. ДЕРЖАВА І ПРАВО ЗАРУБІЖНИХ КРАЇН В НОВИЙ ЧАС І В НОВІТНІЙ ПЕРІОД**

***Тема 9. Утворення та конституційний розвиток США (XVIІI - ХІХ ст.ст.)***

1. Конституція США 1787 р.
2. Основні положення Конституції США
3. Принцип розподілу влади у США

**Мета:** ознайомити студентів з утворення та конституційним розвитком США *(XVIІI - ХІХ ст.ст.)*

**Ключові слова:** Конституція , конституційний процес, писана Конституція, Конституція США, федералізм, принцип розподілу влади, конфедеративна держава.

**Література**

1. Макарчук В.С. Загальна історія держави і права зарубіжних країн: Навчальний посібник. – К.: Атіка, 2001. – 592 с.
2. Макарчук В.С. Основи римського приватного права. – К.. 2000.
3. Омельченко О.А. Всеобщая история государства и права. Ч.2. – М., 1998.
4. Страхов М.М. Всесвітня історія держави та права. Вип. 1. Держава та право Стародавнього Світу. – Харків, 1994.
5. Страхов М.М. Історія держави і права зарубіжних країн. – Харків, 1999.
6. Страхов М.М. Історія держави і права зарубіжних країн. – К., 2003.
7. Хома Н.М. Історія держави і права зарубіжних. Навчальний посібник. – К., 2003.

1.Конфедеративна держава була недостатньо централізована, з відсутньою вертикаллю виконавчої влади. Прерогативи конгресу практично не йшли далі консультативних функцій. За образним висловлюванням Дж. Вашингтона, "Статті конфедерації" були "мотузкою із піску". Він один із перших політиків того часу побачив небезпеку такого аморфного державного утворення. У спеціальній відозві до конгресу і країни він вимагав переглянути зміст документа, передбачаючи розгул анархії і розпад конфедерації.

Подальші події показали очевидну недостатність укладеного союзного договору. Приводом для перегляду "Статей" стали питання про торгівлю, митну та фінансову політику. Як вже зазначалося, головною метою конфедеративного союзу було вирішення зовнішньополітичних завдань. Коли ця мета була досягнута і 3 вересня 1783 р. Англія підписала Версальський трактат про надання колоніям незалежності, конфедеративний союз втратив силу. Загострилися суперечності між південними і північними штатами. Північні штати виступали за посилення центрального уряду, за встановлення єдиної грошової одиниці, створення спільного банку, за об'єднання державних боргів окремих штатів у спільний національний зовнішній борг. Південні штати прагнули зберегти незалежність від центрального уряду і виступали за широку автономію, їхні борги були меншими, а тому вони не хотіли загальнодержавного об'єднання боргів.

Криза влади об'єктивно підштовхнула керівників американської визвольної боротьби до утворення нового союзу на основі сильної виконавчої влади. 25 травня 1787 р. у Філадельфії зібрався конституційний конвент для розробки нової конституції молодих держав, на якому всі штати були представлені 55 делегатами, пізніше названими "батьками конституції". Засідання конвенту відбувалися таємно, заборонялося розголошувати зміст дебатів.

17 вересня 1787 р. конвент схвалив Конституцію США, яка після ратифікації штатами 4 березня 1789 р. вступила в законну силу. Розпочалося формування органів влади молодої держави, її першим президентом став Дж. Вашингтон.

2.Американська Конституція була першою у світовій історії писаною конституцією, втіленою в практику державного життя, першою конституцією у формальному значенні цього слова. Вона являє собою унікальний документ у тому розумінні, що для зміни її тексту передбачалася спеціальна процедура, котра ускладнювала її перегляд. Наприклад, при голосуванні проекту про зміну Конституції вимагалася кваліфікована більшість обох палат парламенту. При прийняті поправок - не менше двох третин обох палат конгресу, а при ратифікації - не менше трьох чвертей штатів.

Цікаво також і те, що в США перегляд Конституції не тягне за собою (подібно до інших країн) зміну її первісного вигляду. Поправки вносяться до неї у вигляді додаткових статей. Але для того, щоб будь-кому не закортіло робити це без кінця, автори Конституції передбачили складний механізм їх внесення: проект поправки повинна була схвалити кожна палата конгресу двома третинами голосів, а після цього поправки мають бути ратифіковані легіслатурами трьох чвертей штатів.

Конституція закріплювала республіканську форму правління як у межах усієї країни, так і в окремих штатах. На практиці це означало, що будь-які спроби змінити республіканський лад чи відокремити штати розцінювалися як державна зрада.

Основні положення Конституції США:

* законодавча влада належить двопалатному конгресу. Нижня палата (Палата депутатів) формується відповідно до кількості населення у штаті, верхня (Сенат) представлена двома депутатами від кожного штату незалежно від кількості населення.
* будь-який законопроект приймається і обговорюється обома палатами Конгресу і після схвалення подається Президентові на підпис, після чого набирає чинності. Відхилений Президентом законопроект шляхом застосування ним відкладувального вето може набрати чинності після повторного його схвалення двома третинами голосів Конгресу.
* виконавчу владу Конституція вручила Президенту.
* судова влада належить Верховному Суду і місцевим федеральним судам.

Конституція проголошувала Сполучені Штати Америки президентською республікою, особливостями якої є:

* поєднання повноважень глави держави і глави уряду в особі президента;
* позапарламентський метод обрання президента і формування уряду;
* відсутність у президента права розпуску найвищого законодавчого органу;
* відсутність у конгресу права приймати вотум недовіри до уряду; заборона членам уряду бути депутатами конгресу і навпаки.

У фундамент конституційної системи США закладено три принципи:

* розподілу державної влади;
* федералізму;
* принцип судового конституційного нагляду.

3. Принцип розподілу влади у державі реалізовується через систему "стримувань і противаг" гілок влади, котра передбачає організаційну незалежність трьох гілок державної влади і розмежування між ними відповідних функцій. На федеральному рівні три гілки влади представлені Конгресом, Президентом і Верховним Судом. Суть системи "стримувань і противаг" має певні характерні риси.

***По-перше***, всі три гілки влади мають різкі джерела формування. Носій законодавчої влади - конгрес - є двопалатним, в якому кожна з палат формується певним чином. Палата представників обирається виборчим корпусом, до складу якого на час прийняття Конституції входили лише білі чоловіки-власники з віковим цензом у 25 років. Сенат обирався легіслатурами штатів. Носій виконавчої влади - президент - обирався непрямим голосуванням колегією виборщиків, котрі обиралися населенням штатів. Верховний Суд формується спільно президентом і сенатом.

***По-друге***, всі органи державної влади мають різні терміни повноважень. Палата представників обирається на два роки. Сенат не має терміну повноважень, але кожні два роки відбувається ротація його складу на одну третину. Президент обирається на 4 роки. Члени Верховного Суду обіймають свої посади довічно, за умови "бездоганної поведінки" . Такий порядок забезпечував кожній з гілок влади певну самостійність і не допускав одночасного поновлення їх складу. Таким чином, створювалася стійкість і стабільність верхнього ешелону державної мапйши. По-третє, Конституція передбачила кожній з гілок влади можливість нейтралізувати узурпаторські спроби іншої гілки. Мається на увазі те, що конгрес як суверенний законодавчий орган одержав право відхилити будь-які законопроекти президента. Сенат може відхилити будь-яку кандидатуру, запропоновану президентом для обіймання державної посади (для її затвердження необхідна згода двох третин сенату). Конгрес може притягнути президента до відповідальності в порядку імпічменту і звільнити його з посади. Важливим конституційним засобом впливу президента на конгрес стало його відкладувальне вето. Його можна було подолати повторним голосуванням не менше двох третин голосів обох палат конгресу. Члени Верховного Суду призначаються президентом за порадою і згодою сенату. Це означає, що запропоновані президентом кандидатури повинні дістати схвалення двома третинами голосів у сенаті. Федеральні судді могли бути звільнені з посади відповідно до процедури імпічменту з боку конгресу.

Принцип федералізму передбачає відносно жорстке розмежування сфер компетенції федеральної влади і влади штатів. При цьому значна питома вага прав "суверенних" штатів делегувалася федеральному урядові. Маючи статус суверенних державних утворень, штати насправді не володіють усіма атрибутами суверенітету:

* позбавлені зовнішньополітичних повноважень;
* обмежена їх влада у фінансовій сфері;
* жоден штат не має прав" змінити у себе форму правління, закріплену Конституцією США;
* штати абсолютно позбавлені права на вихід з федерації.

Третім принципом політичної системи США є судовий конституційний нагляд. Його суть полягає у тому, що судді Верховного Суду мають право визначати як такі, що не відповідають Конституції держави і тим самими визнавати недійсними, закони конгресу і акти виконавчої влади. Такі рішення Верховного Суду є остаточними і обов'язковими для всіх державних органів. Конституційний нагляд перетворився на могутній засіб пристосування Конституції до зміни соціально-економічних умов життя суспільства. З іншого боку, це - знаряддя, за допомогою якого судова влада може впливати на законодавчу владу, виконавчі органи і політичний процес у цілому.

Державно-територіальний устрій США має всі ознаки федерації:

- Населення розподілено по державним утворенням - штатам, які є суб'єктами Федерації;

- Повноваження федеральних органів влади визначає союзна конституція;

- Суб'єкти Федерації мають свої конституції, на основі яких створюються законодавчі і виконавчі органи штатів;

- Суб'єкти Федерації мають своєю системою права і судовою системою;

- Легіслатури штатів приймають закони;

- Союзний парламент складається з двох палат, одна з яких представляє інтереси штатів;

- Проголошується подвійне громадянство (союзне і штатів).

Сполучені Штати є відносно помірним децентралізованою державою. Головною особливістю системи розподілу владних повноважень, які поширюється рівною мірою на всі 50 штатів, є розосередження зазначених повноважень між рівнями державного управління. При цьому Конституцією встановлюються предмети ведення, що відносяться до федерального рівня влади, а також визначається сфера компетенції штатів. Повноваження, які стосуються федерального рівня влади, здебільшого представляють собою предмети спільного ведення, причому в разі, коли федеральний закон суперечить законам штату, то пріоритет має федеральне законодавство. Органам влади окремих штатів заборонено законотворчість в деяких сферах, що передає повноваження щодо прийняття рішень в даних сферах виключно в ведення федеральної адміністрації.

Основним принципом інституційного устрою федерального і субфедеральних рівнів влади є поділ влади між її виконавчої, законодавчої та судової гілками. Це має на увазі використання принципів взаємозалежності і взаємних обмежень в діяльності даних інститутів.

Після прийняття Конституції США за формою державного устрою стали федерацією з сильним центральним державним апаратом. Коло питань, що належали до компетенції федеральних органів, було не досить великим. Це - зовнішня політика, збройні сили і оборона країни, еміграція та імміграція, зовнішня торгівля і зв'язок між штатами, фінансові питання, пов'язані з федеральним бюджетом. Питання, що не зачіпали інтереси федерації, вирішувалися штатами самостійно. В них працював свій державний апарат і діяли свої конституції. Останні, на відміну від Кон-ституції США, були більш гнучкими і систематично зазнавали численних змін.

***Питання для самоконтролю***

1. Яким чином розроблялася і приймалася американська Конституція?

2. Назвіть головні принципи Конституції США.

3.У чому суть системи "стримувань і противаг" гілок влади за Конституцією США?

4. Розкрийте зміст "Білля про права".

***Питання для самостійного вивчення***

1. Зазначте передумови війни за незалежність північноамериканських колоній.

2. Які особливості американської революції?

3. Розкрийте зміст " Декларації незалежності".

4. Які державотворчі процеси відбувалися у колоніях-штатах?

5. Що дало підстави Дж. Вашингтону назвати "Статті конфедерації" "мотузкою із піску"?

6. У чому суть правового дуалізму?

7. Зазначте особливості американського правосуддя.

***Тема 10. Розвиток держави та права Франції в Новий Час. Кодекс Наполеона***

1. Державно-правовий розвиток Франції у XIX ст.
2. Політика Наполеона Бонапарта .
3. Державно-правовий розвиток Франції після революції 1845 р.

**Мета:** вивчити особливості розвитку держави і права Франції в Новий Час, опанувати основні положення Кодексу Наполеона

**Ключові слова :** державно-правовий розвиток, доба наполеонівських воєн,Конституція 1799 р, революція 1845 р., консул, плебісцит, імператор, регентство.

**Література**

1. Макарчук В.С. Загальна історія держави і права зарубіжних країн: Навчальний посібник. – К.: Атіка, 2001. – 592 с.
2. Макарчук В.С. Основи римського приватного права. – К.. 2000.
3. Омельченко О.А. Всеобщая история государства и права. Ч.2. – М., 1998.
4. Страхов М.М. Всесвітня історія держави та права. Вип. 1. Держава та право Стародавнього Світу. – Харків, 1994.
5. Страхов М.М. Історія держави і права зарубіжних країн. – Харків, 1999.
6. Страхов М.М. Історія держави і права зарубіжних країн. – К., 2003.
7. Хома Н.М. Історія держави і права зарубіжних. Навчальний посібник. – К., 2003.

Державно-правовий розвиток Франції у XIX ст. У 1801 p. Наполеон підписав угоду з Папою Римським Пієм VII, на підставі якої католицька церква Франції повернула собі офіційну позицію за умови суворого державного підпорядкування і дотримання принципу свободи віросповідання. Протягом 1802-1803 pp. наполеонівська армія провела низку переможних операцій проти своїх сусідів, внаслідок чого збільшилася територія держави і була встановлена воєнно-політична гегемонія Франції в Європі. Розпочалася доба наполеонівських воєн (1803-1815 pp.). Продемонструвавши переваги сильного уряду і створивши сприятливі умови для буржуазного розвитку Франції, Бонапарт підготував політичний ґрунт для остаточного знищення республіканського ладу. У 1802 р. у результаті плебісциту Наполеон був проголошений довічним консулом, а у 1804 р. йому присвоюється титул імператора. Очевидці розповідають, що під час церемонії в Парижі Бонапарт демонстративно вихопив корону з рук Папи Римського і самостійно увінчав нею власну голову. Розпочався період Першої імперії, який тривав до 1814 р.

Конституція 1799 р., надавши першу консулу всю повноту влади, дозволила йому в короткий термін розгромити залишки якобінського руху і знешкодити діяльність роялістів, які прагнули до монархічної реставрації у Франції.  
Продемонструвавши респектабельним колам суспільства, передусім великої буржуазії і селянам-власникам, переваги сильного уряду, створивши своїми успішними військовими походами сприятливі умови для промислового розвитку Франції, Бонапарт підготував тим самим необхідний політичний клімат для остаточного знищення республіканського ладу. У 1802 р. в результаті нового плебісциту, проведеного в тих же антидемократичних формах, як і в 1799 р., Бонапарт, став на той час кумиром для більшості французів, був оголошений довічним консулом. За органічною сенатус-консульт 1804 йому був привласнений титул імператора (Наполеон I). Знову був використаний випробуваний прийом плебісциту, і третя Конституція наполеонівська була практично одностайно схвалена "французьким народом".  
Конституція відобразила еволюцію честолюбних політичних установок Наполеона. У ній основна увага приділялася вже не організації державної влади (до чого імператор в значній мірі втратив інтерес), а дуже ретельно розроблялися такі питання, як престолонаслідування, статус імператорської сім'ї, присяга імператору, регентство, і т. д. Політичний розрахунок і марнославство Наполеона привели до відновлення дореволюційної процедури вінчання на трон, яка і була згодом здійснена за участю римського папи.  
Таким чином, поступовий розвиток особистого влади Бонапарта з неминучістю призвело до якісних змін у формі державного ладу Франції, яка тепер не тільки фактично, але і юридично перетворилася на своєрідну монархію (імперію). Щоправда, і з встановленням імператорської титулу спочатку сам термін "республіка" продовжував використовуватися в законодавстві ( "управління республікою довіряється імператору"), але він мав не більше значення, ніж в імператорському Римі, і поступово почав виходити з ужитку.  
Персоніфікація державної влади досягла свого найвищого межі. Особистість Наполеона асоціювалася в очах французів з урядом, з армією, з державою в цілому. Від його волі, а нерідко й від чистого свавілля залежали політичний курс і сама доля французької держави.  
Встановлення монархічного по своїй суті ладу супроводжувалося створенням імператорського двору. Родичі Наполеона і його найближчі соратники спеціальними актами Сенату або імператора отримували титули принців, князів, графів і т. д. Створювалися особливі придворні посади великого канцлера, верховного виборця і т. п.  
З установленням імперії поступово втрачала своє значення і силу сама Конституція, оскільки Наполеон не визнавав будь-яких формальних юридичних перешкод на шляху здійснення своїх планів, ставив себе вище закону. Поступово деформувалася і створена нею система державних органів, яка неодноразово перетворювалася на розсуд імператора. Так, наприклад, було змінено склад і компетенція Державної ради, Сенату і т. д. Вищі сановники становили Високий рада імператора, з них формувався Таємна рада, до якого перейшов ряд функцій Державної ради і Сенату.  
З переходом до Франції імперії сформувався на базі швидко розвивається капіталізму громадянське суспільство набуло бажані стабільність і порядок, але втратила всі основні демократичні завоювання революції. Уряд переслідував будь-які прояви вільнодумства: заборонялися публічні збори і маніфестації, встановлювалася жорстка цензура над пресою і т. д.  
Проголосувавши за порядок і імперію, французький народ був змушений в якості своєрідної політичної плати погодитися з гранично обмеженою сферою дії демократії, з втратою права на будь-яку легальну опозицію бонапартистського режиму.  
Під час Першої імперії у Франції у основному завершився процес становлення сучасного, побудованого на раціоналістичних засадах держави, звільнився від теологічного і станового спадщини. Ця держава створювалося Наполеоном на основі бюрократичної централізації, цивільної служби і відданості урядовців імператора. В умовах авторитарного режиму воно все більш відчужувалося від суспільства, перетворювалося на здатний до саморозвитку всесильний механізм, що контролює багато сторін не тільки публічною, а й приватного життя французів.

Перемога над австрійськими військами у 1805 р. призвела до повного панування Франції в Європі та ліквідації Священної Римської імперії германської нації. Воєнні дії 1806 р. принесли Наполеону низку перемог над Пруссією та російськими військами і долучили до імперії польські землі, якими володіли Пруссія та Росія. На завойованих землях були створені маріонеткові уряди, які очолювали найближчі родичі імператора.

2. Політика Наполеона в перші роки його правління користувалася неабиякою підтримкою населення - від великої буржуазії до бідноти. Далися взнаки пожвавлення в економіці, зростання добробуту більшості громадян, а служба в армії була не лише престижною, але й давала мож-ливість швидко збагатитися. Сам імператор вбачався рятівником вітчизни, переможні війни гуртували націю, викликали національне піднесення і почуття гордості за свою країну. У той же час безперервні, понад 20 років, війни почали виснажувати людські і матеріальні ресурси, а набори в армію вже викликали незадоволення. Стало зрозумілим, що економічно підпорядкувати собі усю Європу неможливо, для буржуазії війни на теренах Європи почали втрачати сенс. Російська воєнна кампанія 1812 р. стала початком кінця імперії.

Після поразки у війні з Росією і вступу союзників до Парижу в 1814 р. Наполеон І був арештований і засланий на о. Ельба, який одержав у своє володіння. Династія Бурбонів була реставрована. На престол вступив брат страченого короля - Людовик XVIII.

У тому самому, 1814 р., у новій Конституції, названій Хартією 1814 p., Франція проголошувалася конституційною монархією, що отримала назву легітимної (законної). Наступного року Наполеону вдалося втекти з острова і за підтримки армії вступити до Парижу, де він протримався при владі рівно 100 днів. Після цього його було усунуто від влади остаточно і заслано на о. Св. Єлени. Бурбони повернулися до столиці.

Відповідно до конституційної Хартії 1814р. особа короля проголошувалася священною. Йому вручалася вся повнота виконавчої влади. Разом з тим, він мав значні права і у законодавчій владі (право видання указів поза парламентом, право остаточного підпису законопроектів тощо).

Законодавча влада належала двопалатному парламенту: нижня - палата депутатів, верхня - палата перів. Нижня палата обиралася, а верхня - призначалася королем. До того ж, він мав право призначати перів довічно чи навіть спадкове. Виборче право обмежувалося всілякими цензами, в результаті чого лише незначна частина населення Франції мала такі права.

3.Наприкінці 20-х років XIX ст. внутрішньополітична ситуація в державі знову загострюється. Вона була викликана, насамперед, спробою короля Карла X ліквідувати конституційний режим та відновити монархію. З 27 по ЗО липня 1830 р. у Франції відбулася липнева революція, в результаті якої монархія Карла X була повалена, сам король втік за межі держави. Була створена конституційна монархія, головну роль в якій відігравала фінансова аристократія. Політичний режим липневої монархії був закріплений Хартією 1830 p., котра багато в чому нагадувала Хартію 1814 р. Були лише розширені права парламенту, а також знижені майновий та віковий цензи у виборчому праві.

У лютому 1848 р. у Франції знову спалахнула революція. Король Луї Філіпп був вимушений відректися від престолу, і країна була проголошена республікою. Розпочалася доба Другої республіки (1848-1852 pp.).

У листопаді 1848 р. приймається нова Конституція, відповідно до якої найвищим органом влади стають однопалатні Законодавчі збори з терміном повноваження три роки. Виконавча влада належала президенту, який обирався на чотири роки без права переобрання на новий термін. Оригінальною політичною структурою стала Державна рада з дорадчими та контрольними повноваженнями. Запроваджувалося загальне (для чоловіків) виборче право. Першим президентом Франції став Луї Наполеон Бонапарт (родич Наполеона І).

У грудні 1851 р. Луї Наполеон, спираючись на воєнщину, розпустив Законодавчі збори, грубо порушивши Конституцію. В країні встановився відкритий терор. У наступному році була прийнята чергова Конституція, відповідно до якої вся повнота влади зосереджувалася в руках прези-дента, котрий обирався на 10 років. А в листопаді 1852 р. спеціально виданим законом Луї Наполеон Бонапарт був проголошений "імператором французів" під ім'ям Наполеона Ш. Розпочався період Другої імперії (1852-1870 рр.).

***Питання для самоконтролю***

1. На який час припадає існування Першої імперії у Франції?

2.Чому, на Вашу думку, відбулася криза і падіння імперії Наполеона Бонапарта?

3. Охарактеризуйте державний механізм Другої республіки.

***Питання для самостійного вивчення***

1. У чому суть якобінської диктатури? Який її механізм?

2. У чому полягав карально-репресивний характер декрету "Про ворогів народу"?

3. Назвіть передумови приходу до влади Наполеона І.

4. У чому суть режиму консульства?

5. Державний механізм та законодавство Паризької Комуни.

6. Чим відрізнялася Конституція Франції 1875 р. від інших конституцій держави?

***Тема 11. Розвиток держави та права Німеччини в Новий час. Конституція 1871 р.***

1. Особливості державного устрою Німецької федерації
2. Правовий статус парламенту німецької федерації
3. Державно-правове значення Союзної Ради

**Мета:** вивчити особливості розвитку держави та права Німеччини в Новий час, ознайомитись із основними положеннями Конституції 1871 р.

**Ключові слова:** федеративний устрій, Союзна Рада, державний устрій, бундесрат і рейхсрат, монархія, вільні міста, місцеве самоврядування.

**Література**

1. Макарчук В.С. Загальна історія держави і права зарубіжних країн: Навчальний посібник. – К.: Атіка, 2001. – 592 с.
2. Макарчук В.С. Основи римського приватного права. – К.. 2000.
3. Омельченко О.А. Всеобщая история государства и права. Ч.2. – М., 1998.
4. Страхов М.М. Всесвітня історія держави та права. Вип. 1. Держава та право Стародавнього Світу. – Харків, 1994.
5. Страхов М.М. Історія держави і права зарубіжних країн. – Харків, 1999.
6. Страхов М.М. Історія держави і права зарубіжних країн. – К., 2003.
7. Хома Н.М. Історія держави і права зарубіжних. Навчальний посібник. – К., 2003.

1.Успішна війна проти Франції у 1870-1871 pp. позбавила південно-німецькі держави свободи вибору, і вони змушені були заявити про свою згоду увійти до складу єдиної Німецької імперії. З 1 січня 1871 р. Німеччина стала називатися імперією, а 16 квітня цього самого року рейхстаг затвердив Конституцію.

Конституція Німецької імперії, що значною мірою відтворила конституцію Північно-Німецького союзу, а також врахувала договори з южногерманскими державами шляхом ряду конституційних новацій. За цими державами закріплювалися деякі особливі права. Баварія і Вюртемберг, наприклад, зберегли право на таку дохідну статтю місцевого бюджету, як податок на горілку і пиво, а також на управління поштою і телеграфом. У Баварії зберігалася певна самостійність в області управління армією і залізницями, до того ж в імперському комітеті з "армії і фортецям" вона посідала постійне місце, в той час як інші члени комітету призначалися імператором. Під її головуванням діяв комітет закордонних справ, що складається з уповноважених Саксонії, Вюртемберга, з включенням двох щорічно обираються членів інших держав

Укладачі Конституції 1871 р. законодавчо закріпили ту ж "тверду" модель федеративно-адміністративного політичного устрою, яка була розроблена їх франкфуртскими попередниками, передавши федеральним зборам (Союзній раді - бундесрату і рейхстагу) законодавчу компетенцію з питань армії, флоту, зовнішньої політики, митниці і торгівлі, пошти, телеграфу, залізниць, судноплавства та пр. При цьому Конституцією вказано, що "імперські закони мають перевагу перед законами земельними"

У статті третьої глави **"Союзний рада"** (Bundesrat) Конституції 1871 р. включені положення, що закріплюють організаційну структуру вельми своєрідної форми німецької федерації, отримала назву "союзу нерівних". Рейхсрат, формально покликаний стояти на сторожі інтересів суб'єктів федерації, не відповідав своєму призначення, насамперед у силу нерівного представництва входять в федерацію держав.

Пруссії з 25 союзних держав (22 монархії і 3 вільних міста), найбільшої по території, населенню, військової мощі, економічним потенціалом, було відведено в Бундесраті 17 з 58 місць, що визначало її панівне становище в федерації, так як без її згоди не могло бути змінено жодне з положень Конституції. Щоб заблокувати подібні пропозиції, достатньо було 14 голосів. "Гегемонистская федерація" Німеччини являла собою не союзну державу, а союз династій. У Союзній раді були представлені не народи суб'єктів федерації, а представники місцевих монархів: королів, князів, герцогів.

Особливе місце Пруссії в Німецькій імперії визначалося тим, що президентство в Союзі закріплювалося за прусським королем, який отримав назву **німецького імператора.** Він мав по 'Конституції величезною повноваженнями. Будучи главою виконавчої влади, він призначав посадових осіб імперії, і насамперед канцлера. Йому належало право скликати, закривати і розпускати Союзна рада і рейхстаг, а також право "розробки і публікації" імперських законів і нагляду за їх виконанням. Ряд найважливіших своїх повноважень він здійснював за згодою Союзної ради: оголошення війни і миру, укладання договорів, проведення екзекуцій щодо держав, які не виконують своїх союзних обов'язків, тощо

Уявлення про роль імператора в конституційному механізмі було б неповним без з'ясування положення **імперського канцлера,** втілював у своїй особі уряд імперії, посада якого традиційно заміщав міністр-президент Пруссії\*, і більше того, беззмінно з 1862 по 1890 р. - Отто фон Бісмарк, одна з найбільших політичних фігур Німеччини XIX ст.

Відповідно до Конституції до складу держави входили 22 монархії і кілька вільних міст. Вони наділялися певною незалежністю, але про рівноправність всіх її суб'єктів не було й мови. За формою державного устрою держава стала федерацією, а столицею її - адміністративно-політичний центр Пруссії Берлін.

Німецька федерація мала свої особливості, які відрізняли її від подібних форм: по-перше, суб'єкти федерації наділялися значно ширшими повноваженнями, ніж це мало місце у США чи Швейцарії; по-друге, між членами федерації існувала велика нерівність; по-третє, у союзній раді делегати окремих держав були представниками не парламентів, а урядів і діяли за їх вказівками; нарешті, у Німеччині не було особливої загальноімперської адміністрації, тому виконання законів покладалося на владні структури держав - членів імперії.

За формою правління Німеччина стала конституційною монархією, главою якої оголошувався король Пруссії. Йому присвоювався титул імператора. Він очолював збройні сили держави, призначав усіх імперських чиновників, зокрема і канцлера - главу уряду. Імператор також призначав делегатів у верхню палату парламенту (союзну раду) і міг безпосередньо управляти міністрами. Повноваження імператора були настільки широкими, що перетворювали його владу на таку, яка стояла над усім державним механізмом. Конституція наділяла його виключними правами в галузі зовнішніх зносин. Він виступав представником імперії в усіх міжнародних справах, оголошував війну та укладав мир. Для оголошення війни конституція вимагала згоди союзної ради. Однак це положення практично усувалося застереженням, що така згода була необхідна у випадку, коли буде здійснено напад не на територію союзу чи його прибережжя (ст. 11).

У Конституції не було ясно вирішене питання про розмежування законодавчої і виконавчої влади. Фактично конституювався режим, при якому уряд на чолі з імператором мав перевагу над парламентом. Хоч законодавча влада і передавалася парламенту, імператор міг контролювати союзну раду і рейхстаг. Тільки йому належало право скликати, відкривати, закривати засідання парламенту. Головування в союзній раді передавалося імперському канцлеру, який призначався і звільнявся імператором. Розроблені союзною радою законопроекти вносились на розгляд рейхстагу від імені імператора. Він же обнародував закони, а також здійснював нагляд за їх виконанням. Крім того, імператор отримав право видавати розпорядження і укази, скріплені підписом канцлера, який ніс відповідальність за їх виконання.

Щодо виконавчої влади, то вона повністю знаходилася в руках глави держави. Імператор призначав главу уряду - канцлера і міністрів (статс-секретарів). Такі прерогативи імператора дають підстави твердити про юридичне необмежений характер його влади.

Конституція надавала імператору і союзній раді право "забезпечувати єдність" Німецької держави: У випадку порушення будь-якою країною своїх союзницьких обов'язків до неї могла бути застосована сила. "Коли члени союзу, - говориться у ст. 19, - не дотримуються своїх конституційних союзних обов'язків, вони можуть бути примушені до їх виконання шляхом екзекуції. Розпорядження по цій екзекуції віддається союзною радою і приводиться до виконання імператором".

2.Виборна палата парламенту - рейхстаг - створювалася як ширма для прикриття влади імператора і надання Німеччині рис демократичної держави з представницькими органами. Стаття 4 Конституції наділяла союзну раду і рейхстаг правом видавати закони з різних питань держав-ного життя, зокрема, встановлення розміру податків і митних зборів; визначення чисельності армії і флоту; прийняття постанов про свободу друку та спілок тощо. Важливим доповненням до ст. 4 став прийнятий у 1873 р. пункт про включення у компетенцію парламенту "загального законодавства з цивільного, кримінального права і судочинства". Рейхстаг складався із депутатів, що обиралися населенням на основі рівних і загальних виборів при таємному голосуванні. Термін повноваження депутатів спочатку визначався трьома роками, аз 1887р. вони обиралися на п'ять років. Від кожного із 397 округів обирався один депутат. Округ за тих часів нараховував приблизно 100 тис. жителів. Дуже швидко, з різних причин, рівність виборчих округів різко змінилася, однак уряд відмовився переглядати їх склад, остерігаючись збільшення числа депутатів від міського населення. Депутати рейхстагу не одержували грошової винагороди за свою роботу.

Юридичне рейхстаг володів правом законодавчої ініціативи, а фактично цим правом майже не користувався. Він був більше зайнятий обговоренням і прийняттям урядових законопроектів. Конституція дозволяла у формі депутатських запитів критикувати уряд, однак результати такої критики були мізерні. Уряд як відповідальний перед пар-ламентом залишався при владі, а непокірний рейхстаг, як правило, зазнавав розпуску.

3.Союзна рада як верхня палата парламенту посідала вагоміше Місце, примушуючи рахуватися з собою імператора та уряд. Вона складалася з представників урядів окремих держав і вільних міст. Показово, що із 58 голосів у ній Пруссії належало 17, Баварії - шість, Саксонії - чотири. Карликові держави мали по одному голосу. Союзна рада видавала постанови, що стосувалися діяльності адміністрації і доповнювали закони. Вона призначала деяких імперських чиновників, давала згоду на розпуск рейхстагу, оголошувала війну і виносила постанови про застосування екзекуцій проти тих суб'єктів імперії, які не виконували своїх конституційних обов'язків.

Союзна рада володіла також судовими функціями. Вона вирішувала всі спори, що виникали між державами, які входили до імперії, з однієї сторони, та імперським урядом, з іншої. Палата була найвищою апеляційною інстанцією у тому випадку, коли суд відмовляв кому-небудь у захисті його інтересів або коли спір між суб'єктами федерації заходив у глухий кут. Вона могла давати тлумачення конституційних законів. Усі засідання ради були закритими.

Таким чином, поряд з імператором союзна рада дозволяла прусському юнкерству утримувати політичну владу в своїх руках і справляти вирішальний вплив на внутрішню та зовнішню політику Німецької імперії.

Імперський уряд був представлений однією особою - канцлером. Кабінету міністрів не існувало, а окремі міністри були фактично заступниками канцлера по своєму відомству.

Реакційна за своїм змістом і антидемократична за спрямуванням Конституція 1871р. водночас відзначалася юридичними суперечностями, а то і просто неузгодженістю положень. Наприклад, "президент" імперії був пов'язаний контрасигнатурою з канцлером, якого він особисто призначав і звільняв. Противагою владі імператора була союзна рада парламенту, але, як прусський король, він міг у наказному порядку зобов'язати прусських депутатів діяти за його вказівкою.

У цілому Конституція стала відображенням компромісу і міцного союзу, який склався між феодально-юнкерськими землевласниками і торговельно-промисловою буржуазією.

***Питання для самоконтролю***

1. Яка з німецьких держав відігравала провідну роль у Німецькому союзі?

2. Що собою являв митний союз німецьких держав?

3. Які положення містив договір про створення Північно-німецького союзу?

***Питання для самостійного вивчення***

1. Який вплив на суспільно-політичне життя німецьких держав справила Французька буржуазна революція?

2. Яку роль у формуванні єдиної Німецької держави відіграв Німецький

союз 1814 p.?

3. Які особливості були притаманні Німецькій імперії як федеративній   
 державі?

4. Розкрийте зміст кожної книги Цивільного уложення Німеччини.

5. Зазначте основні риси Кримінального уложення 1870 р.

***Тема 12. Розвиток держави та права Японії в Новий час.***

1. Буржуазні реформи в Японії
2. Соціальна структура Японії
3. Післявоєнний розвиток Японії

**Мета:** ознайомити студентів з соціальною структурою Японії та реформуванням суспільства та економіки після Другої світової війни

**Ключові слова:** сьогун, соціальний устрій, японський імператор, революція, самурайське військо, аграрне право, тоталітарна Японія.

**Література**

1. Макарчук В.С. Загальна історія держави і права зарубіжних країн: Навчальний посібник. – К.: Атіка, 2001. – 592 с.
2. Макарчук В.С. Основи римського приватного права. – К.. 2000.
3. Омельченко О.А. Всеобщая история государства и права. Ч.2. – М., 1998.
4. Страхов М.М. Всесвітня історія держави та права. Вип. 1. Держава та право Стародавнього Світу. – Харків, 1994.
5. Страхов М.М. Історія держави і права зарубіжних країн. – Харків, 1999.
6. Страхов М.М. Історія держави і права зарубіжних країн. – К., 2003.
7. Хома Н.М. Історія держави і права зарубіжних. Навчальний посібник. – К., 2003.

1.У 1867- 1868 р. сьогун був скинутий, головою країни став імператор Міцухіто. Період його царювання називався "Мейдзі", що в приблизному перекладі означає "освічена монархія", і революція теж одержала назву революції Мійдзі.

Після збройного перевороту були проведені буржуазні реформи.

Самурайське військо було замінено регулярною армією, яка комплектувалася на основі загальної військової повинності. Офіцерський корпус цієї армії складався із самураїв, традиційних військових, але офіцерами могла стати, звичайно, тільки частина самураїв. Рисові пайки самураям були замінені пенсіями, а в 1873 р. була проведена капіталізація пенсій: виплата пенсій була припинена, а замість них одноразово видані великі суми грошей. Малося на увазі, що ці гроші, будучи використані як капітал, дадуть власникам прибуток у розмірі колишніх пенсій.

Частина отриманих грошей самураї використовували для покупки землі на пільгових умовах (їм з державного фонду в цей час продавали землю за півціни). Вони вкладали отримані капітали в "національні банки", що стали рости, як гриби, після революції. У 1880 р. 76% капіталу цих банків належало самураям.

Але найбільш численний нижчий шар самураїв при цьому втратив джерело доходів: отримані як компенсацію суми грошей були занадто малі, щоб їх можна було використовувати як капітал.

Аграрна реформа 1872-1873 р. ліквідувала державну власність на землю. Власниками землі були тепер селяни, але в тих випадках, коли земля за борги селян перейшла до нових поміщиків (дзинуси), вони і ставали тепер власниками землі, а селяни залишалися їхніми орендарями. Таким чином, поміщики з "незаконних" стали законними власниками третини орних земель у Японії.

При нових порядках селяни повинні були платити податок державі не рисом, а грішми. Це збільшило їхню залежність від лихварів, тому що товарно-грошові відносини в японському селі були ще слабко розвиті. Щоб одержати гроші для сплати податку, треба було продати рис - тому ж лихвареві, що був і скупником, а щоб заплатити податок вчасно, приходилося брати гроші в борг. Тому процес лихварського поневолювання і збезземелювання селян прискорився. До початку першої світової війни у власність поміщиків перейшло вже 45% землі, а 70% селян стали орендарями і напіворендарями.

Висока орендна плата (біля половини врожаю) перешкоджала утворенню великих капіталістичних господарств: здавати землю в оренду було вигідніше, ніж вкладати капітал і вести своє господарство. Тому дзинуси як і раніше жили за рахунок орендної плати.

Реформа промисловості. Початком промислового перевороту й індустріалізації Японії варто вважати 70-і рр. XIX в., коли силами держави створюється фабрично-заводська промисловість.

2.Перші десятиліття після революції приватні капітали в промисловість не вкладалися. Це пояснюється тим, що процес первісного нагромадження капіталу в Японії не закінчився, капіталів не вистачало, тому позичковий відсоток був у кілька разів вище, ніж у розвитих капіталістичних країнах. Використовувати капітал у сфері кредиту було достатнє вигідно. Тому державі довелося самій зайнятися будівництвом заводів за державний кошт. Держава запрошує європейських інженерів, виписує європейську техніку і будує "зразкові" підприємства. "Зразкові" - тому, що вони повинні були служити зразком для приватних підприємців.

Поступово складаються умови для приватного підприємництва, і в 80-х рр. державні підприємства передаються в приватні руки. Оскільки вони передаються на дуже пільгових умовах, то їхніми власниками стають люди, що мають гарні зв'язки в урядових колах.

У наступному для соціальної структури Японії було характерним тісне переплетення економічних і політичних інтересів монополістів, великих землевласників і професійної воєнщини. Такий союз переслідував дві мети:

* досягнення стабільності всередині країни;
* завоювання зовнішніх ринків для японської промисловості. Саме на реалізацію цих цілей була спрямована організація тоталітарного державного устрою, який мав свої особливості.

Якщо в інших фашистських державах тоталітарний режим посилювався за наростаючою, досягнувши свого апогею в роки Другої світової війни, то в Японії можна виділити два етапи його становлення.

Перший охоплює добу від початку непослідовних ліберальних реформ середини 20-х років і до військового путчу 1932 р. Він складався з ліберальної і реакційної сторони. Ліберальна сторона реформацій включала в себе, насамперед, запровадження в 1925 р. загального виборчого права для чоловіків. Однак водночас виборчих прав позбавлялися військовослужбовці, студенти, особи без однорічного цензу осілості, ті, хто одержував субсидії, глави знатних сімей (щоб не змішувалися з іншими громадянами). У судочинстві запроваджувався суд присяжних засідателів.

Реакційною стороною перебудови соціально-політичної структури було прийняття низки законів ("Про охорону громадського спокою" - 1925р.; "Про загальну мобілізацію нації" - 1938 p.), якими заборонялися всі "ліві" організації. За участь у заборонених політичних організаціях передбачалися каторжні роботи. Страйки оголошувалися злочинами. Трудові конфлікти вирішувала арбітражна секція "особливої поліції". Парламент став відігравати нікчемну роль. Нижня його палата (палата представників) збиралася на сесії не більше як три місяці на рік, інші дев'ять місяців державою правив уряд. За допомоги імператорського указу уряд міг розпустити палату парламенту. Реакційною стороною політичного життя було також створення незаконних бойових організацій на кшталт "молодого офіцерства".

Другий етап розпочинається військовим заколотом "молодого офіцерства" у 1932 р. Подібно до того, як повівся в такій ситуації уряд Італії під час походу чорносорочечників на Рим у 1922 р., так само правлячі кола Японії поспішили віддати ключові посади в уряді військовим. Невдовзі після цього розпочинається агресія Японії проти Китаю, а в 1936 р. Японія та Німеччина укладають антикомінтернівський пакт.

З початком Другої світової війни в Японії формується так звана "нова політична структура", суть якої полягала в тому, що:

* всі партії саморозпускалися, а їхні лідери об'єднувалися в "Асоціацію допомоги трону" - державну організацію, що фінансувалася урядом і підпорядковувалася йому;
* представниками "Асоціації" на місцях були сусідські общини, котрі об'єднували 10-12 сімей. Декілька общин складали "асоціацію вулиці", "асоціацію селища" та ін.
* на виробництві утворювалися "Товариства служінню батьківщині".

Всі ланки "нової політичної структури" були просякнуті тотальним наглядом, суворою цензурою та шовіністичною пропагандою. Крім того, створювалася "нова економічна структура", яка об'єднувала асоціації промисловців і фінансистів, і якій надавалися адміністративні повнова-ження.

Отже, японський фашизм, маючи низку близьких ознак зі спорідненими йому режимами в Європі, характеризувався деякими відмінностями:

* в Німеччині та Італії існували відповідні фашистські партії з чіткою структурою, тоталітаристськими ознаками і залізною дисципліною. В Японії цього не спостерігалося;
* в інших тоталітарних державах фашистські партії контролювали армію. В Японії сама армія відігравала роль головної керівної політичної сили;
* подібно до Італії, в Японії фашизм не ліквідував монархію. Однак якщо в Італії король перетворився на "весільного генерала", то в Японії, навпаки, імператор посилив свій вплив і розширив повноваження.

Японський фашизм проявився у специфічній формі військово-монархічної диктатури.

3.Післявоєнний розвиток Японії. Поразка Японії у Другій світовій війні була для країни рівнозначною буржуазно-демократичній революції, яка призвела до утвердження режиму парламентської демократії. Згідно з першими післявоєнними перетвореннями, були розпущені японська армія, ультранаціоналістичні та фашистські організації, скасовані репресивні закони, обмежені демократичні свободи.

2 вересня 1945 року підписується капітуляція Японії, що означало закінчення 2-ї світової війни. Враховуючи те, що основна участь у війні з Японією була американська (СРСР приймав активну участь у розгромі Японії на територія Маньчжурії лише на останньому етапі війни) вже 25 вересня 145 року з’являється документ Держдепартаменту США під назвою "Основні принципи політики США відносно Японії у початковий період окупації".

Якщо відзначити, що окупаційними військами були на 98% війська США (символічний контингент був Австралійський і Великобританії), США запропонували СРСР прийняти участь в окупації але при умові командування окупацією генерала МакАртура.

**Основна тема цього документу** – здійснення окупаційної політики у Японії повинно були привести до створення там державної влади, яка буде підтримувати цілі США. Отже США не признавали, що основна мета окупаційного періоду – створення лояльної Японської держави. Але враховуючи те, що не лише США брали участь у війні з Японією, потрібно було створити якийсь міжнародний орган, який мав підготувати підписання угоди. Таким органом стала Далекосхідна консультативна комісія (ДКК), і була створена в жовтні 1945 року.

До її складу входили: США, СРСР, Китай, Великобританія, Франція, Австралія, Нова Зеландія, Канада та Нідерланди. Функції ДКК, як це було сформульовано, обмежувалось наданням рекомендацій головнокомандуючому генералу МакАртуру, тобто робота ДКК мала дорадчий характер. В грудні 1945 року в процесу роботи московської наради міністрів закордонних справ, статус та назва комісії змінилася: ДКК змінили на далекосхідна комісія, основною метою її стало формування принципів щодо післявоєнного врегулювання з Японією. Причому великі держави отримали право вето в комісії, щоправда воно стосувалося лише політичних питань.

**Окрім ДК було створено Союзну раду для Японії.** До неї входили США, СРСР, Китай і Великобританія. Ця організація і перебрала функції консультацій.

Незважаючи на всі створені організації, реальна влада належала головнокомандуючому. У лютому-квітні 1946 року обидві організації розпочали свою роботу.

В червні 1947 року з’являється перший серйозний документ Союзної Ради: "Основна політика відносно Японії після капітуляції". Там було сказано, що основними завданнями і окупаційного режиму, і основних органів щодо Японії було створення демілітаризованої і демократичної Японії.

Ще одним досягненням роботи і ДК і СР була підготовка проекту конституції Японії. Тут слід відзначити, що на відміну від Німеччини, яка теж підписала капітуляцію і де вся влада перейшла до окупаційних військ, окупаційна влада в Японії вирішила залишити уряд. **3 травня** **1947 року Конституція Японії вступила в силу**. Велися дебати щодо статусу Японії, яка форма державного правління. До війни Японія була абсолютною монархією, і висувалися думки ліквідувати монархію взагалі.

**Однак було вирішено залишити Японію конституційною** **монархією.** "Імператорська влада залишалася символом держави і Єдності народу", як це було записано в Конституції. Дуже важливою, в плані післявоєнного врегулювання, була 9 стаття, яка проголошувала відмову Японії від створення власних збройних сил, і від війни як знаряддя національної політики.

Іншими серйозними документами, створеними спільно ДК та СР, були рішення:

* Про покарання японських військових злочинців,
* Про реституції пограбованої власності,
* Про скорочення військово-промислового потенціалу Японії.

Отже, робота цих двох органів та виконавчої влади була досить плідною, і Японія була безповоротно зорієнтована на демократичний шлях розвитку.

Проте мирний договір все ще не був підписаний. В 1948 році розпочинається висування проектів, як з боку СРСР, так і західних країн. І тут виникли принципові розбіжності. У процесі врегулювання із колишніми союзниками Німеччини цілі були однакові, незважаючи на територіальні питання, рішення було підписано досить швидко. В Японії, перш за все виникали суперечки щодо статусу Японії як промислової держави, яка могла стати конкурентом США. Тому пропозицією СРСР було не обмежувати розвиток Японської невійськової промисловості. США намагалися створити слабку з точки зору розвитку промисловості Японію.

Важливою демократичною акцією цього періоду стало прийняття нової Конституції 1946 p., яка набрала чинності у 1947 р. Конституція формально була прийнята парламентом і затверджена Таємною радою як змінена стара Конституція 1889 р. Але насправді це була принципово нова Конституція, яка вперше в історії конституційного розвитку країни була побудована на засадах буржуазної демократії.

Конституція встановлювала замість напівабсолютистської фактично парламентську монархію. При цьому парламентові відводилася роль найвищого органу державної влади і єдиного законодавчого органу країни. Відповідно до цього були ліквідовані органи, котрі раніше стояли над парламентом: Таємна рада, міністерство імператорського двору тощо.

Японський парламент являє собою двопалатний орган, де в чому подібний до конгресу СІЛА. Нижня палата - палата представників (491 особа) мала термін повноваження чотири роки; верхня - палата радників (252 особи), не мала терміну повноважень, але кожних три роки відбувалася ротація половини її складу.

Обидві палати створювалися на основі прямих і загальних виборів. Встановлювався відносно високий віковий ценз: 20 років для активного виборчого права і 25 років (для кандидатів до нижньої палати) та 30 років (для кандидатів до верхньої палати). Мав місце ценз осілості та вимога до кандидата в депутати щодо внесення ним грошового закладу, який надходив до казни, якщо за претендента на депутатське крісло проголосує менше 5% виборців. Система виборів була мажоритарною.

У Конституції знайшов відображення вплив англійського державного права, зокрема система "парламентських кабінетів". Главою кабінету міністрів як найвищого органу виконавчої влади стає лідер партії, яка перемогла на парламентських виборах. Прем'єр-міністр призначає кабінет міністрів (18 осіб), який несе відповідальність перед парламентом і у випадку імпічменту повинен піти у відставку. Правда, прем'єр може скористатися альтернативним заходом - у 10-денний термін після оголошення недовіри розпустити палату представників і призначити нові вибори. Це право глави кабінету міністрів є досить ефективним стримуючим чинником для парламенту. Більше того, через порядок формування уряду (нагадаємо: його формує сам прем'єр) його відповідальність перед парламентом є чистою формальністю, оскільки партійна дисципліна зобов'язує депутатів підпорядковуватися прем'єр-міністрові як своєму лідерові".

Відповідна стаття Конституції (ст. 66) закріпила принцип цивільного уряду, відповідно до якого жоден із членів кабінету міністрів не може бути військовим.

Зберігалася спадкова імператорська влада. Щоправда, імператор мав публічно зректися свого "божественного походження". Незважаючи на те, що ст. 4 відмовляла імператору у праві здійснювати державну владу, за ним закріплювалася низка конституційних повноважень:

* за поданням парламенту призначати прем'єр-міністра;
* за поданням прем'єра призначати верховного суддю;
* промульгувати поправки до Конституції;
* скликати парламентські сесії; розпускати нижню палату;
* підтверджувати призначення та відставку посадових осіб тощо.

Звичайно, ці повноваження мають здебільшого формальний характер, оскільки головною ланкою державної машини є уряд та його прем'єр.

В японській Конституції спостерігається модифікований варіант американської системи "стримувань і противаг" гілок влади. Це з особливою ясністю проглядається у закріпленні незалежності суддів (ст. 76) та в процедурі імпічменту, яку можна застосувати щодо суддів, а також у повноваженнях суду вирішувати питання про конституційність актів парламенту чи указів виконавчої влади.

Принципово новим явищем у практиці світового конституціоналізму є введення до Конституції декларації (ст. 9) про відмову від війни, а також від погрози застосування або самого факту застосування збройної сили у вирішенні міжнародних питань.

Конституція вперше в японській історії закріпила автономію місцевих органів управління. Губернатори префектур, мери міст, сільські старости обиралися раз на чотири роки на основі загального виборчого права.

У післявоєнні роки на японській території розташовувались американські окупаційні війська. У 1951 р. між Японією та США було підписано Сан-Франциський мирний договір та "договір безпеки". На їх основі були формально скасовані всі обмеження національного суверенітету Японії, зокрема право окупаційних властей санкціонувати прийняті японським парламентом закони і державний бюджет. Разом з тим, США одержали право розташовувати в Японії свої військові бази, а також використовувати свої збройні сили для придушення заворушень і безладу в країні.

***Питання для самоконтролю***

1. У чому полягали особливості японського фашизму?

2. Яку форму правління встановила Конституція Японії 1947 р?

3. Як працювала законодавча влада в Японії за Конституцією 1947 року?

4. Що представлялп собою виборча система Японії?

***Питання для самостійного вивчення***

1. Розкрийте суть реформ 70-80-х рр.

2. Які зміни у політичній системі Японії сталися після них?

3. Відмінності політичної правової системи Японії від країн Західної Європи.

***Тема 13. Держава та право США в Новітній період. "Новий курс" Рузвельта***

1. Законодавча влада в США новітнього періоду
2. Виконавча влада в США новітнього періоду
3. Судова влада в США новітнього періоду

**Мета:** Ознайомити студентів з особливостями законодавчої, виконавчої та судової влади в США в Новітній період

**Ключові слова:** інститут президентства, законодавча влада, виконавча влада, судова влада, демократія, сегрегація, рівність, Конгрес, Сенат.

**Література**

1. Макарчук В.С. Загальна історія держави і права зарубіжних країн: Навчальний посібник. – К.: Атіка, 2001. – 592 с.
2. Макарчук В.С. Основи римського приватного права. – К.. 2000.
3. Омельченко О.А. Всеобщая история государства и права. Ч.2. – М., 1998.
4. Страхов М.М. Всесвітня історія держави та права. Вип. 1. Держава та право Стародавнього Світу. – Харків, 1994.
5. Страхов М.М. Історія держави і права зарубіжних країн. – Харків, 1999.
6. Страхов М.М. Історія держави і права зарубіжних країн. – К., 2003.
7. Хома Н.М. Історія держави і права зарубіжних. Навчальний посібник. – К., 2003.

1.Найвищим законодавчим органом США є Конгрес, який складається з двох палат - Палати представників та Сенату. Палата представників, до складу якої входять 435 конгресменів, обирається шляхом прямих виборів за мажоритарною системою відносної більшості виборців. При цьому депутати, що представляють інтереси населення всієї країни, обираються на два роки. Сенат - палата, яка відстоює інтереси окремих штатів, обирається за тією ж системою на 6 років з ротацією однієї третини складу кожні два роки. Загальна кількість сенаторів - 100 осіб.

Головує в Палаті представників спікер, який обирається з її представників; у Сенаті обов'язки головуючого виконує віце-президент США. Спікер є представником партії, яка має більшість у парламенті.

Конгрес збирається на чергову сесію один раз на рік. Президент США має право на скликання надзвичайної сесії. Конгрес сам визначає терміни перерв під час роботи та закінчення сесії. Палати, згідно з регламентом, проводять свої засідання окремо, однак головна діяльність Конгресу зосереджується не під час пленарних засідань палат, а в різноманітних комітетах, які створюються обома палатами. Так, саме у комітетах відбувається переважна частина законодавчої роботи, однак для вивчення певних питань створюються спеціальні комітети.

Компетенцію Конгресу чітко визначено у Конституції. Конгрес має право встановлювати різноманітні мита, відрахування, податки, піклуватися про загальнодержавну обороноздатність та економічну стабільність країни. Крім цього, кожна палата має окремі повноваження. Так, Палата представників має право на ініціювання питання про імпічмент, а Сенат - право вирішення питання щодо винності в процедурі імпічменту. Імпічменту може бути підданий Президент та інші особи, які займають найвищі державні посади. Окрім того, на своїх засіданнях Сенат затверджує кандидатури вищих урядовців та схвалює міжнародні угоди, укладені Президентом. Однак, в основній діяльності - законодавчій - обидві палати мають однакові права.

Взагалі, законодавча діяльність відбувається в три етапи:

* на першій стадії (перше читання) законопроект вноситься на розгляд до палати, та визначається комітет, до якого буде спрямований цей законопроект. Саме у комітеті вирішується подальша доля законопроекту - його може бути відхилено або докорінно змінено; потім він виноситься на друге читання;
* друге читання - це обговорення законопроекту в палатах, під час якого депутати вносять зміни та доповнення до законопроекту;
* третє читання - голосування стосовно законопроекту;
* у разі відхилення законопроекту однією з палат створюється узгоджувальний комітет з представників обох палат. Цей комітет повинен напрацьовувати прийнятний для всіх зацікавлених сторін варіант законопроекту, прийти до згоди щодо змісту документу. Після схвалення документу парламентом він надсилається до Президента на затвердження;

Виконавчої влади у вигляді ради або кабінету міністрів в традиційному розумінні в США не існує: міністри, окрім керівництва своїми відомствами, виконують роль радників Президента, не створюючи при цьому уряду. Посади прем'єр-міністра в США теж немає. Цю роль виконує безпосередньо Президент. Під його керівництвом, окрім міністрів, працюють різні відомства (наприклад, Рада національної безпеки). Питання вирішуються не голосуванням - рішення приймає Президент. Президент особисто призначає багатьох посадовців федерального рівня. Віце-президент будь-яких суттєвих повноважень не має. Він заступає Президента, головує в Сенаті.

2.За формою правління США є президентською республікою. Президент США обирається терміном на чотири роки шляхом опосередкованих виборів: виборці обирають виборщиків, а вони, у свою чергу, - Президента. Згідно з Конституцією, обраним вважається той кандидат, який отримав абсолютну більшість голосів виборщиків. Якщо жоден кандидат не набрав необхідної більшості, Палата представників обирає Президента з трьох кандидатів, що отримали найбільшу кількість голосів. Ніхто не може бути Президентом більше двох термінів (не обов'язково поспіль). Проте Ф.Д.Рузвельт, як виняток, обирався Президентом США чотири рази.

Президент має повноваження голови уряду та держави, його компетенція досить велика. Він бере безпосередню участь у законодавчому процесі. Усі прийняті білі (закони) надсилаються йому на затвердження. Протягом 10 днів він повинен підписати біль або повернути його до Конгресу зі своїми зауваженнями. Конгрес може подолати вето Президента, удруге ухваливши біль у кожній палаті більшістю у 2/3 голосів. Використовуючи своє право надавати Конгресу інформацію різного характеру (наприклад, про стан справ у федерації, про економіку тощо), Президент формулює у своїх посланнях конкретні пропозиції та законопроекти. У такий спосіб він здійснює свою законодавчу ініціативу. Багато підзаконних актів Президент видає самостійно, при цьому частина з них за своїм значенням прирівнюється до законів, виданих Конгресом.

Президент здійснює призначення на найвищі державні посади, узгоджуючи кандидатури з Сенатом.

Досить великі повноваження Президента в галузі зовнішньої політики. Він призначає та відзиває послів, інших повноважних представників та консулів, має право укладати міжнародні угоди, які мають бути ухвалені Сенатом.

Президент не підзвітний жодному державному органу, однак може втратити посаду, якщо у порядку імпічменту буде визнаний винним у зраді або іншому тяжкому злочині.

Президент є також головою уряду - Кабінету. Посади прем'єр-міністра в США не існує. Кабінет складається з міністрів, які призначаються Президентом за згодою з Сенатом. Кабінет цілком підлеглий Президентові та формується з тих посадових осіб, яких обирає сам Президент. Кабінет цілком підпорядкований Президентові та виконує роль дорадчого органу. Компетенцію Кабінету окреслити неможливо, оскільки в Конституції про це не згадується. На засіданнях Кабінету, які проводяться під головуванням Президента, вирішуються найважливіші питання державного життя. При цьому думка Президента є найбільш вагомою.

Значну роль у керівництві країною відіграють поряд з міністерствами центральні відомства: Рада національної безпеки, Відомство з управління та бюджету, Рада з економічної політики тощо. Ці відомства, становлячи собою виконавчий апарат при Президентові, дають йому різноманітні рекомендації та довідки з питань, що належать до їхньої компетенції. Члени Кабінету не підзвітні Конгресу.

3.Судова система в США функціонує паралельно у вигляді єдиної федеральної системи судів та самостійних судових систем кожного з 50 штаті Федеральні суди: Загального права і Спеціальні  
Діють як окружні — у 94 округах. Кожен окружний суд має у своєму складі від 2 до 28 суддів. Розглядають справи, що стосуються федеральних питань (на основі федеральних законів і Конституції США). Федеральні судді призначаються Президентом довічно. їх рішення можна опротестувати в 12 регіональних апеляційних, а рішення апеляційних судів — у Верховному суді США (складається з 9 суддів) Розглядають податкові, митні, патентні та інші справи. Суд з позовів розглядає виключно претензії до федерального уряду. Податковий суд розглядає справи про федеральні податки. Суд з питань міжнародної торгівлі розглядає цивільні справи, пов'язані з тарифними і торговими договорами. Існує система судів з питань банкрутства та ін.  
В одних штатах судова система двоступінчаста, в інших — триступінчаста. У більшості штатів судову систему очолює Верховний суд штату, який може створювати ще й спеціальні суди штатів (у справах неповнолітніх, у справах спадкування, сільські суди, поліцейські суди та ін.). Верховний суд штату обирається населенням або призначається губернатором за згодою сенату штату. Як правило, він займається розглядом апеляцій на рішення нижчих судів. Подібно до Верховного суду США верховні суди штатів володіють і правом конституційного нагляду. Вони можуть скасувати будь-який закон штату, піддати ревізії конституцію штату, визнати недійсним будь-який розділ конституції штату на підставі ведення його суперечності федеральній конституції.  
  
Судами первинної юрисдикції в штаті є окружні суди: розглядають справи з участю присяжних засідателів, мають апеляційну юрисдикцію щодо рішень вищих судів (одноособові мирові судді, поліцейські суди, муніципальні суди).  
  
У деяких штатах є суди обмеженої юрисдикції: розглядають справи про нечисленні злочини. Ці суди іменуються муніципальними, поліцейськими.  
  
12 регіональних апеляційних судів розглядають справи від ряду федеральних агентств.  
  
Апеляційний суд для Федерального округу також одержує справи від Міжнародної комісії 5 торгівлі, від Комітету з захисту вимірювальних систем, від Патентного і Товарного знаків відомств і від Апеляційного відомства з договорів. в, округа Колумбія та чотирьох федеральних територій.

До компетенції федеральних судів належить розгляд кримінальних справ про злочини, визначені федеральним законодавством, та цивільних справ відносно позовів до федеральної влади, а також щодо спірних питань, які виникають у зв'язку із застосуванням федеральних законів. До федеральної системи судів входять: Верховний суд США, апеляційні, окружні та спеціальні суди.

Усю систему федеральних судів очолює Верховний суд США - єдина судова установа, про яку згадується в Конституції США (розд.І, ст.3). До його складу входять дев'ять членів включно з головою, яких призначає Президент за згодою Сенату. Верховний суд є першою інстанцією у справах, де однією із сторін виступають дипломати іноземних держав або штат, але переважно він виступає як апеляційна інстанція з елементами касації (як окремий, інститут касації судовій системі США невідомий). Також з 1893 року Верховний суд здійснює конституційний контроль і виступає як остання та вирішальна інстанція з цього питання. Кворум для прийняття рішення - 2/3 складу Верховного суду (6 чоловік). Основна функція найвищої судової установи - розгляд скарг на рішення судів нижчого рівня: судів штатів, якщо вони стосуються федеральних питань. Верховний суд США може давати роз'яснення або тлумачення стосовно кримінальних та цивільних справ; при цьому кожен суддя має право висловити власну думку, яка оприлюднюється разом із загальним рішенням.

Суди штатів можуть розглядати справи як за законами штатів, так і за федеральним законодавством. Судові системи штатів досить різноманітні. Є загальні суди, мирові судді, поліцейські суди (з кримінальних справ), багато різних спеціальних судів та суддів: у справах неповнолітніх, сиріт, спадкування, безпеки дорожнього руху, а в приморських штатах діють ще й морські суди. Варто зауважити, що в штатах є три ланки, яких немає на федеральному рівні: мирові суди, які інколи називають поліцейськими судами; суди загальної юрисдикції (суди графств та округів), які водночас є апеляційними судами штатів; верховні суди штатів. Інколи діє лише дві ланки, як, наприклад, у штаті Айдахо, де немає середньої ланки. Зараз у США 95 окружних судів, до складу яких входять від 2 до 27 суддів.

***Питання для самоконтролю***

1. Охарактеризуйте основні риси і структуру Конституції США.

2. Охарактеризуйте структуру і порядок формування конгресу США.

3. Охарактеризуйте порядок обрання президента і віце-президента США.

4. Охарактеризуйте повноваження виконавчої влади в США.

5. У чому полягає сутність конституційного принципу поділу влади стосовно до США? Дайте характеристику системи стримування і противаг між різними галузями державної влади в цій країні.

***Питання для самостійного вивчення***

1. Аналіз організації роботи парламенту США.

2. Особливості конституційного контролю в США.

3. Сутність поняття "американський федералізм".

4. Характеристика системи місцевого самоврядування і управління в США.

***Тема 14. Держава та право Великобританії в Новітній період***

1. Дежавний устрій Великобританії новітнього періоду
2. Виконавча влада Великобританії новітнього періоду
3. Судова влада Великобританії новітнього періоду

**Мета:** ознайомити студентів з особливостями законодавчої, виконавчої та судової влади в США в новітній період

**Ключові слова:** парламентаризм, законопроект, прем’єр-міністр, спікер, парламентський пристав, уряд, Конституція, законодавча влада, виконавча влада, судова влада.

**Література**

1. Макарчук В.С. Загальна історія держави і права зарубіжних країн: Навчальний посібник. – К.: Атіка, 2001. – 592 с.
2. Макарчук В.С. Основи римського приватного права. – К.. 2000.
3. Омельченко О.А. Всеобщая история государства и права. Ч.2. – М., 1998.
4. Страхов М.М. Всесвітня історія держави та права. Вип. 1. Держава та право Стародавнього Світу. – Харків, 1994.
5. Страхов М.М. Історія держави і права зарубіжних країн. – Харків, 1999.
6. Страхов М.М. Історія держави і права зарубіжних країн. – К., 2003.
7. Хома Н.М. Історія держави і права зарубіжних. Навчальний посібник. – К., 2003.

1.Главою держави у Великобританії є король або королева. Формально королеві належать великі повноваження. Основними з них є:

Призначення Прем'єр-міністра та членів уряду, суддів, офіцерів армії, дипломатів, найвищих церковних службовців, нагородження орденами, надання дворянських титулів, скликання та розпуск Парламенту, право вето на законопроект, прийнятий Парламентом. Королева за звичаєм відкриває першу сесію Парламенту, виступаючи з тронною промовою, в якій проголошує основні напрями зовнішньої та внутрішньої політики. Королева є головнокомандувачем збройних сил та представником країни в міжнародних відносинах, заключає та ратифікує угоди, оголошує війну та укладає мир, здійснює право помилування. Проте в дійсності практично всі належні їй повноваження здійснюються членами уряду - вони підписують акти, що видаються королевою і несуть за них відповідальність.

Законодавча влада належить двопалатному парламенту. Він складається з монарха, Палати лордів та Палати общин. Королева структурно входить до Парламенту. Термін повноважень Парламенту не може перевищувати 5 років.

Палата общин обирається шляхом загальних та прямих виборів за мажоритарною системою відносної більшості. Вона складається з 650 депутатів. Головними посадовими особами Парламенту є:

***- спікер*** - голова палати - обирається Палатою общин на початку нової сесії, слідкує за виконанням правил парламентської процедури та порядком проведення дискусій, вирішує: є законопроект фінансовим білем чи ні, через спікера підтримується зв'язок з монархом;

- ***заступник спікера*** - голова комітету шляхів та коштів - обирається так само.

- ***клерк палати та клерк-помічник*** призначаються монархом, зберігають законопроекти, зачитують порядок денний;

- ***парламентський пристав*** призначається монархом, приводить у виконання рішення палати.

До складу Палати лордів після реформи 1999 року, коли з неї було виключено 759 членів, входять біля 500 духовних та світських лордів. Чисельність їх постійно змінюється. Головними посадовими особами Палати лордів є:

- ***лорд-зберігач великої палати*** (лорд-канцлер - голова палати) може брати участь у голосуванні, обговореннях, але немає особливих повноважень щодо підтримання порядку. У лорд-канцлера є заступник.

- ***клерк парламентів*** (секретар Палати лордів) призначається монархом, є казначеєм, зачитує звернення монарха.

- ***клерк-помічник*** призначається лорд-канцлером, веде протокол, зачитує порядок денний.

В обох палатах створюються комітети, які займаються різними питаннями. Комітет усієї Палати (Палата перетворена у комітет) займається питаннями, пов'язаними з фінансами або постатейним обговоренням окремого закону. Спеціальні комітети створюються самою палатою. До їх складу входить 15 членів, кворум складає 5 інколи 3 члени. Палата общин створює 14 комітетів, більшість з яких контролює видатки, зовнішню та внутрішню політику, дії адміністрації. У Парламенті є також і об'єднані комітети, які створюються за згодою обох плат для розслідування або вирішення конкретного питання. Комітети надсилають звіти про свою діяльність до палати.

Основною формою роботи Парламенту є сесія. Парламент скликається та розпускається шляхом створення королівської прокламації. Після проголошення тронної промови члени Парламенту складають присягу на вірність короні. Сесії скликаються щорічно (жовтень-серпень), на протязі сесії є три перерви (Різдво, Великдень, Трійця). Засідання обох палат відкриті, а з 1989 року у Палаті общин встановлені телекамери. Деякі засідання можуть бути закритими. Засідання проходять 5 днів на тиждень. У Палаті общин засідання починаються у 14:30, у п'ятницю з 9:00 ранку. Кворуму для засідань не встановлено, кворум для голосування - 40 осіб у Палаті общин та 30 членів у Палаті лордів.

Для участі у дебатах необхідно внести своє ім'я до списку (проте можуть бути винятки). Повторні виступи не допускаються. Якщо питання викликають гострі розбіжності, то вони проходять повторну підготовку та обговорення. Можна обговорювати лише одну пропозицію.

Рішення у палатах приймаються або шляхом усного голосування, або шляхом так званого "розділення". У першому випадку результати голосування визначаються головуючим за висловлюваннями депутатів "згоден" або "незгоден". Однак, якщо депутати висловлюють сумнів у вірогідності підрахунку головуючим, то він проводить друге голосування, під час якого депутати виходять з залу засідань крізь різні двері: ті, що голосували "за", - через праві; ті, що "проти", - через ліві. За 6 хвилин головуючий наказує закрити двері та провести підрахунок. Наявність кворуму визначається так само. Якщо під час голосування у Палаті лордів питання, що стосується якогось законопроекту, "за" та "проти" нього подано рівну кількість голосів, він вважається прийнятим.

Окрім голосування будь-який член Палати лордів може висловити свою незгоду з підсумками голосування відносно певного питання. Цей протест можна обґрунтовувати, а можна й не обґрунтовувати.

Теоретично монарх у Великобританії вважається джерелом значної частини державної влади, він - глава держави. Йому ж теоретично належить також виконавча влада, крім того він - складова частина Парламенту. Проте він не бере участі в законодавстві, не має виконавчої влади. Країною керує уряд Його (ЇЇ) Величності, а точніше його частина - кабінет міністрів, в якому керівну роль відіграє прем'єр-міністр. Уряд значною мірою контролює і Парламент.

Глава держави у Великобританії займає свою посаду спадково. Застосовується кастильська система спадкування: трон покійного короля з династії Віндзорів переходить до старшого сина, якщо сина немає - до старшої доньки. Монарх має право зректися престолу на користь найближчого родича.

2.Конституційному праву Великобританії добре відомий термін "уряд" та майже невідомий термін "кабінет", але насправді саме останній на чолі з прем'єр-міністром керує країною. Уряд має досить широкий склад (найбільша кількість членів уряду згідно закону - 95 осіб), зазвичай це 75 - 80 міністрів, державних міністрів, міністрів без портфелю, носіїв традиційних посад (лорд-зберігач печатки тощо), молодших міністрів, секретарів. Ранг міністрів мають генеральний прокурор (генеральний аторпей), який представляє уряд у суді. Титул державного секретаря використовується для керівників провідних міністерств: закордонних справ, внутрішніх справ та інших.

Уряд Великобританії - це вищий виконавчий орган влади, який очолює державну адміністрацію і здійснює державне управління.

У цих цілях Уряд активно використовує право законодавчої ініціативи. Основна маса законопроектів виходить від Уряду.

Британське Уряд видає два види актів: підзаконні акти та акти делегованого законодавства.

Уряд формується після парламентських виборів з вирішальним участю Парламенту, перед яким воно і несе відповідальність. У разі винесення недовіри Уряду воно має піти у відставку.

Для післявоєнної Британії характерним є утворення однопартійного Уряду, що надає йому певну стабільність. Після 1945 р. найчастіше при владі стояли консервативні уряди, останні кілька років - лейбористи.

Прем'єр-міністром призначається лідер партії, що отримала більшість місць в Палаті громад Парламенту. За його рекомендацією королева призначає інших членів Уряду, як правило, з партії, що перемогла на виборах. Та

ким чином, членами Уряду є депутати Парламенту.

Структурні параметри Уряду законодавчо не регулюються, визначаючись в чому правовими звичаями і традиціями. До складу Уряду входять: державні секретарі, які очолюють найважливіші традиційні міністерства; міністри без портфеля (найменування посад яких зберігають середньовічні назви окремих членів Уряду: лорд - голова Ради, лорд - хоронитель печатки, канцлер герцогства Ланкастерського (їм доручаються різні функції на розсуд Прем'єр-міністра )); державні міністри, які за посадою є заступниками міністрів, які очолюють великі міністерства; молодші міністри (парламентські секретарі, на яких покладено підтримання зв'язків з парламентськими структурами).

Зазвичай склад Уряду налічує близько 100 членів.

Очолює Уряд Прем'єр-міністр. Його фактичне становище і повноваження склалися на основі звичаїв, традицій і конституційних угод. Прем'єр-міністр займає посаду Першого лорда Казначейства, контрасігну-ет акти королеви і може запропонувати їй розпустити Палату громад. У британському Уряді створена вузька колегія, до складу якої входять найбільш впливові особи, які очолюють важливі служби та міністерства, - Кабінет. Персональний склад цього органу особисто визначає Прем'єр-міністр (як правило, члена). Усередині Кабінету Прем'єр-міністром утворюється вузьке неформальне об'єднання членів Кабінету-«внутрішній кабінет» з трьох-п'яти найбільш впливових міністрів. Як правило, найважливіші політичні рішення приймаються Кабінетом. Відповідно до Акту про державних документах 1967 протоколи засідань Кабінету можуть стати відкритими для ознайомлення громадськості тільки по лрошествіі 30 років.

Крім того, з 60-х рр.. XX в. у Великобританії склалося конституційну угоду, згідно з яким лідер партії, що програла на парламентських виборах, формує з числа своїх прихильників кабінет міністрів опозиції - так званий «тіньовий» кабінет міністрів.

Для забезпечення діяльності при Уряді діють допоміжні, консультативні органи і служби.

Уряд у повному складі ніколи не збирається на засідання і не приймає рішень. З його складу виділяється більш вузьке коло провідних міністрів (18 - 23 особи), що й утворюють кабінет, до якого належать державні секретарі внутрішніх справ та оборони, лорд-канцлер, канцлер казначейства та інші. Саме кабінет скликається на засідання та приймає рішення. Зазвичай його засідання проводяться в особистій резиденції прем'єр-міністра, на Даунінг-стріт, 10, в Лондоні. Частіше на ці засідання у домі прем'єра збирається "внутрішній кабінет" - кілька міністрів, що користуються найбільшою довірою прем'єр-міністра. "Внутрішній кабінет" ухвалює рішення від імені кабінету.

Діяльність кабінету є закритою. Закон забороняє знайомитися з його протоколами протягом 30 років. Рішення на засіданнях кабінету приймаються без голосування. Головну роль у керуванні країною відіграє прем'єр-міністр. Він формує уряд, подає на підпис (інколи на усне схвалення) правові акти та сам контрасигнує їх, у будь-який час може запропонувати монарху розпустити нижню палату Парламенту (що монарх завжди робить) та інше.

При прем'єр-міністрі та міністрах існує багато допоміжних органів - комітети, комісії, секретаріати, служби. Особливе значення мають парламентські служби, які слідкують за дебатами у Парламенті, готують йому відповіді на запити депутатів, виступи у Парламенті.

Задля виконання законів Парламенту, як вважається, уряд приймає нормативні акти, але ці акти приймаються не від імені окремих міністрів. Крім того, Парламент може делегувати уряду право приймати акти, що мають чинність законів (делеговане законодавство), які теж оформлюються як акти міністрів.

За цими актами встановлено парламентський контроль, а рішення кабінету оформлюються актами Таємної Ради.

У Великобританії міністерства мають окремі відділення на місцях (делегатури), з якими органи самоврядування узгоджують призначення деяких муніципальних чиновників (наприклад, у царині пожежної охорони, муніципальної міліції тощо).

3.Судова система Великобританії, незважаючи на численні спроби реформування, залишається досить складною та децентралізованою.

Нижча судова інстанція у цивільних справах - помічники суддів у графствах. Вони розглядають справи з невеликою сумою позову. Відносно незначних кримінальних справ таку роль виконують магістрати - громадяни, що не є професійними суддями. Вони виконують функції мирових суддів (їх приблизно 20 тис. осіб). Винагороди вони за свою діяльність не отримують. Магістрати розглядають справи одноосібно, якщо вони мають юридичну освіту, а якщо не мають - колегіально (2 - 3 судді).

Цивільні справи з сумою позову до 1000 євро розглядаються колегіальними судами графств. Кримінальні справи, непідсудні магістратам, розглядаються Судом Корони, створеним у 1971 р. Він може діяти в різних формах: справу може розглядати окружний суддя, суддя Високого суду, адвокат, що має спеціальну освіту та повноваження (баристер або солісітор), виконувач обов'язків судді.

Якщо звинувачений не визнає звинувачення, справа розглядається за участі присяжних засідателів (10 або 12 осіб). Більш складні цивільні та кримінальні справи може розглядати у першій інстанції колегія Високого суду. Цей суд має три відділення: королівську лаву на чолі з лордом - головним суддею; канцлерський суд (суд справедливості), головою якого є віце-канцлер; та відділення у сімейних справах на чолі з суддею - головою. Кожне з цих відділень може розглядати як цивільні, так і кримінальні справи, що відповідають його профілю.

Наступною судовою інстанцією є Апеляційний суд, у складі якого 18 суддів (по три у кожній з 6 колегій). Колегії розглядають апеляції на рішення відділень Високого суду.

Усі три судові органи - Суд корони, Високий суд та Апеляційний суд - узагальнено називають високими судами, інколи вищими судами, а всі разом вони мають назву Верховного суду. Вони мають право створювати судові прецеденти.

Рішення Апеляційного суду, а в окремих випадках - Високого суду можуть бути оскаржені у вищій судовій інстанції з цивільних справ - Апеляційному (судовому) комітеті Палати лордів, що складається з призначених судових лордів та судових лордів за посадою (лорд-канцлер та всі колишні лорди-канцлери). Ці ж судді створюють під час розгляду деяких справ Судовий комітет Таємної ради, рішення якого оформлюються як "наказ у Раді".

У Шотландії діє своя система судів, побудована з урахуванням старофранцузького права, вплив якого спостерігається і на праві Шотландії.

У Великобританії є військові суди, церковні суди (для осіб духовного звання), промислові трибунали, адміністративні трибунали, які спеціалізуються відповідно до певних органів виконавчої влади, зокрема: вони розглядають питання щодо оподаткування, охорони здоров'я тощо. Тому адміністративні трибунали, яких біля 3 тисяч і які складаються не з суддів - держслужбовців, а з громадських діячів, юристів, не є лише адміністративними в загальноприйнятному значенні цього терміну.

Судді у Великобританії призначаються до вищих судів монархом (за рекомендацією лорда-канцлера), а до нижчих - лордом-канцлером.

***Питання для самоконтролю***

1. Обґрунтуйте твердження: "За формою державного правління Великобританія с конституційною монархією".

2. Обґрунтуйте твердження: "За формою державного устрою Великобританія с унітарною державою".

3. Проаналізуйте процедуру формування уряду Великобританії? Яким чином у Великобританії співвідносяться поняття "уряд" і "кабінет"?

4. Проаналізуйте, в яких формах парламент Великобританії здійснює контроль за діяльністю уряду.

***Питання для самостійного вивчення***

1. Які специфічні риси конституції Великобританії? Чому її називають конституцією змішаного типу?

2. Охарактеризуйте особливості правового регулювання статусу особистості у Великобританії. ,

3. Місце британських профспілок та інших громадських об'єднань у державному механізмі.

4. Особливості правового статусу монарха Великобританії.

5. Які основні риси англосаксонської муніципальної системи?

***Тема 15. Держава та право Франції в новітній період***

1. Законодавча влада у Франції в новітній період
2. Виконавча влада у Франції в новітній період
3. Судова влада Франції в новітній період

**Мета:** ознайомити студентів з законодавчою, виконавчою та судової влади в Франції в новітній період.

**Ключові слова:** Національні збори, французький парламент, Сенат, парламентська демократія, демократизація, парламентаризм, інститут президентства.

**Література**

1. Макарчук В.С. Загальна історія держави і права зарубіжних країн: Навчальний посібник. – К.: Атіка, 2001. – 592 с.
2. Макарчук В.С. Основи римського приватного права. – К.. 2000.
3. Омельченко О.А. Всеобщая история государства и права. Ч.2. – М., 1998.
4. Страхов М.М. Всесвітня історія держави та права. Вип. 1. Держава та право Стародавнього Світу. – Харків, 1994.
5. Страхов М.М. Історія держави і права зарубіжних країн. – Харків, 1999.
6. Страхов М.М. Історія держави і права зарубіжних країн. – К., 2003.
7. Хома Н.М. Історія держави і права зарубіжних. Навчальний посібник. – К., 2003.

1.Французький парламент - законодавчий орган республіки. Він складається з двох палат - Національних зборів та Сенату. До Національних зборів входять 579 депутатів. 557 з них обираються від метрополій та 22 - від заморських територій та департаментів. Національні збори обираються шляхом загальних, рівних, таємних, прямих виборів у двох турах, за мажоритарною системою голосування терміном на 5 років. До складу Сенату входить 321 сенатор, що обираються шляхом багаторівневих виборів терміном на 9 років з ротацією однієї третини складу Сенату кожні три роки. Кожна палата має Бюро - колегіальний орган, до складу якого входять: голова палати, віце-голови, голови постійних комісій, генеральний доповідач з фінансових питань та голови політичних груп.

У кожній палаті є постійні комісії, кількість яких визначається регламентом. Серед них є постійні та спеціальні комісії, а також комісії з розслідувань.

Парламент збирається на робочі сесії раз на рік. Звичайні сесії не потребують якогось спеціального акту скликання. Позачергові сесії збираються на вимогу прем'єр-міністра або більшості членів Національних зборів. Якщо позачергова сесія скликається на вимогу Національних зборів, то видається особливий декрет про закриття чергової сесії та відкриття позачергової.

Основною формою парламентської діяльності є пленарні засідання палат. Засідання як Національних зборів, так і Сенату відбуваються публічно. У спеціальному журналі публікується повний звіт про парламентські дебати. На вимогу прем'єр-міністра або 10% членів палати може бути проведено закрите засідання.

Регламент передбачає заходи для забезпечення дисципліни, які здійснюються головою палати або головою зборів. Для депутатів регламент передбачає наступні санкції: заклик до порядку, заклик до порядку з записом у протоколі (депутат на протязі місяця лишається без заробітної плати), зауваження та зауваження з тижневим виключенням (заборона на 15 днів брати участь у засіданнях палати та невиплата двомісячної заробітної плати). Дисциплінарні заходи застосовують до парламентарів, коли вони регулярно порушують порядок. Голова палати також має право викликати до парламенту військові частини.

2.Урядові законопроекти, законодавчі пропозиції, внесені Сенатом та депутатами, реєструються в канцелярії голови Національних зборів. Голова передає їх до відповідної спеціальної комісії; якщо такої немає, то до компетентної постійної комісії. Якщо виникає суперечка, наприклад, між двома комісіями, то Національні збори вирішують, кому в наказному порядку віддати законопроект. За кожним законопроектом призначається доповідач. Доповіді друкуються з метою поширення серед депутатів та можуть бути розповсюджені у разі потреби серед населення. До кожного законопроекту може додаватися особлива рекомендаційна резолюція. Після висновку комісії законопроекти включаються до порядку денного засідання палат. Обговорення починається із заслуховування думок у наступному порядку: представники уряду; доповідач від комісії. Насамперед, розглядається питання про відповідність даного акту Конституції, потім слово надається ораторам, які повинні записатися для участі в загальній дискусії. Уряд та депутати під час дискусії будь-якої миті можуть вказати на неможливість прийняття законопроекту через фінансові причини. Після закінчення загальної дискусії проводиться голосування щодо необхідності повернення даного акту на доопрацювання до комісії. Далі проводиться послідовне постатейне голосування (по 5 хвилин на одну статтю) та обговорення законопроекту. Поправки можуть вносити як уряд, комісія, так і депутати. Контрпроекти повинні подаватись у вигляді поправок. До початку голосування Національні збори можуть ухвалити рішення про повторне розповсюдження тексту. Цей текст спрямовується до комісії, яка знову повинна подати доповідь.

Регламент може передбачати і спрощену процедуру прийняття законопроекту. На вимогу уряду чи комісії законопроект може бути поставлений на голосування відразу, без обговорення або з обмеженням дебатів (можуть виступати тільки представники уряду, голова, доповідач та автори поправок, інколи - керівники фракцій). Аналогічна процедура обговорення та прийняття законопроектів діє й у сенаті.

Голосування стосовно міжнародних угод, які не суперечать Конституції, проводиться за процедурою, аналогічною до процедури перегляду Конституції та внесення змін до неї. Серед контрольних повноважень парламенту контроль за діяльністю уряду займає досить невелике місце.

Парламент не бере участі у виборах уряду і не може висловити свого ставлення, окрім як шляхом голосування винести йому вотум недовіри. При цьому питання про винесення вотуму недовіри може бути поставлене лише прем'єр-міністром.

Національні збори мають право ухвалити резолюцію осуду, яка повинна бути підписана щонайменше 1/10 депутатів Національних зборів. Голосування може відбутися не раніше 48 годин з моменту її винесення. Резолюція осуду ухвалюється шляхом голосування за неї більшості членів Національних зборів, після чого, згідно із ст.50 Конституції, вручається президенту республіки прем'єр-міністром.

Другим видом контролю є усні та письмові питання уряду та прем'єр-міністру. Письмові питання та відповіді на них підлягають опублікуванню. Відповіді повинні надаватись у місячний термін. Основна функція парламенту Франції - прийняття законів значно обмежена Конституцією 1958 р., яка визначає коло питань, щодо яких парламент має право видавати закони. Усі інші питання належать до компетенції уряду. Якщо парламент перевищує свої повноваження, уряд має право вимагати від Конституційної ради винести рішення щодо розмежування компетенції. Про звуження прав законодавчої влади свідчить також і обмеження депутатів у праві законодавчої ініціативи та пріоритет розгляду урядових законопроектів на засіданні палат. Права парламенту обмежені й у фінансовій сфері, бо Конституція визначає термін для прийняття парламентом фінансових законопроектів. У разі порушення цього терміну законопроекти можуть набути чинності спеціальним актом уряду - ордонансом.

Особливість виконавчої влади Франції полягає в тому, що її водночас здійснюють президент республіки та уряд - Рада міністрів. Тож, Франція є прикладом дуалізму виконавчої влади. Якщо уряд проводить засідання під головуванням президента - то це засідання Ради міністрів, а якщо під головуванням прем'єр-міністра - то це засідання Ради кабінету.

Президент республіки обирається громадянами Франції шляхом прямих виборів, які проводяться не пізніше 20 та не раніше 35 днів до закінчення повноважень чинного президента.

Він займає чільне місце в системі органів державної влади. Президент стежить за дотриманням Конституції, є гарантом національної незалежності, територіальної цілісності, додержання міжнародних угод. Він забезпечує своїм арбітражем нормальне функціонування публічної влади, а також спадкоємність держави.

Президент має широкі повноваження, які можна розділити на дві групи: особисті, які він здійснює цілком самостійно, та ті, що потребують контасигнатури прем'єр-міністра або окремих міністрів, які відповідають за виконання даного акту президента. Самостійно президент республіки здійснює наступні повноваження:

* розпускає Національні збори на свій розсуд, але перед цим він повинен провести консультації з головами палат та прем'єр-міністром. Право розпуску обмежене лише трьома умовами: допускається лише раз на рік, не здійснюється під час надзвичайного стану, не має права розпускати парламент, голову Сенату або уряд, коли вони виконують обов'язки президента;
* має право оголошувати в країні надзвичайний стан, під час якого може бути встановлено єдиновладдя президента;
* парламент під час надзвичайного стану не може бути розпущений; навіть якщо він не засідає, то повинен зібратися для роботи, але не має права відміняти акти президента.
* призначає прем'єр-міністра та за його поданням міністрів, вищих цивільних та військових посадових осіб. Призначення уряду президентом потребує подальшого схвалення урядової програми палатою депутатів Національних зборів;
* виносить на референдум законопроекти з перелічених вище питань, пропозиція президента щодо проведення референдуму попередньо обговорюється обома палатами парламенту, але не голосується: парламент при цьому виконує лише дорадчу функцію;
* звертається з посланнями до палат на їх засіданнях, ці послання не підлягають обговоренню;
* головує в Раді міністрів на свій розсуд;
* звертається до Конституційної ради із запитами та призначає третину його членів;
* є головнокомандувачем збройних сил, головує у раді та комітетах оборони;
* ратифікує міжнародні угоди;
* здійснює право помилування;
* нагороджує орденами та іншими відзнаками республіки;

На відміну від повноважень, які здійснюються президентом самостійно, повноваження, які потребують контрасигнатури прем'єр-міністра або відповідних міністрів, нечисленні:

* скликання парламенту на надзвичайну сесію;
* підписання декретів та ордонансів, прийнятих Радою міністрів;
* призначення на цивільні і військові посади;
* призначення дипломатичних представників.

Уряд Франції - Рада міністрів складається з прем'єр-міністра та міністрів. Голова уряду призначається президентом, а за його поданням президент призначає інших членів уряду. Президент має право призначати весь склад уряду на свій розсуд, але при цьому повинен враховувати співвідношення політичних сил у парламенті, довіра якого необхідна для діяльності уряду.

Довіра не обов'язково повинна бути отримана після формування уряду, оскільки уряд у будь-який час може порушити питання стосовно довіри йому перед парламентом, а Національні збори можуть у будь-який час винести урядові резолюцію осуду. Згідно з ст.23 Конституції, функції члена уряду не сумісні із здійсненням парламентського мандату та професійною діяльністю. Якщо міністром призначено парламентаря, його мандат тимчасово передається заступникові, який повертає мандат його первісному носію, коли той перестає бути міністром. Проте член уряду має право зберігати мандат регіонального, комунального або генерального радника, а також посаду мера.

Досить значні повноваження у прем'єр-міністра відносно парламенту, які він здійснює особисто або у співпраці з президентом.

Він може запропонувати президентові скликати парламент, коли він не засідає. Він має право законодавчої ініціативи, може брати участь у роботі обох палат парламенту та його комісій і повинен бути заслуханий там у будь-який час. Йому належить право скликати паритетні змішані комісії палат у разі виникнення суперечок, порушувати на Національних зборах питання про довіру уряду, відміняти та змінювати акти, навіть законодавчі, якщо вони належать до сфери регламентарної влади, звертатися до Конституційної ради з питанням про перевірку конституційності закону або винесення рішення про розмежування законодавчої та регламентарної влади. Прем'єр-міністр має власний допоміжний апарат: комітет прем'єр-міністра, генеральні секретаріати планування та національної оборони, юридичну та технічні служби. У його розпорядженні генеральний секретаріат уряду з його численними службами. Кожен міністр також має власний кабінет, а в департаментах створюються делегатури міністерств для здійснення загальнодержавних повноважень, які очолюються департаментськими директорами.

3.Судова влада у Франції складається з кількох окремих гілок правосуддя:

1) громадських судів, коли розгляд дрібних суперечок здійснюється непрофесійними суддями - медіаторами (посередниками), які призначаються місцевими радами - муніципалітетами;

2) ієрархічної системи судів загальної юрисдикції, які розглядають кримінальні та цивільні справи за участю одного або кількох професійних суддів;

3) різноманітних спеціальних судів (у справах неповнолітніх, військовослужбовців);

4) ієрархічної системи адміністративних судів.

У системі судів загальної юрисдикції низову ланку займають суди першої інстанції. Вони поділяються: з розгляду цивільних справ - на трибунали великого процесу та трибунали малого процесу, а з розгляду кримінальних справ - на суди присяжних, виправні суди та поліційні трибунали. Термін "трибунал" у назві суду вказує на певний обмежений характер порівняно з іншими судами.

Очолює систему загальних судів у Франції Касаційний суд. Він складається з 6 палат: 5 палат - у цивільних справах та 1 - з кримінальних. Цивільні палати поділяються на: першу та другу з цивільних справ, палату з фінансових питань, палату з соціальних питань та плату з питань торгівлі. Касаційний суд складається з голови, шести голів палат, 84 членів суду та 34 радників-доповідачів різних категорій. При Касаційному суді є також Генеральний прокурор, Перший генеральний адвокат та 19 генеральних адвокатів - головних помічників Генерального прокурора.

До компетенції Касаційного суду належить розгляд скарг на рішення нижчих судів, щодо яких, зазвичай, вичерпана можливість оскарження у звичайному апеляційному порядку. Палата у кримінальних справах має право переглянути справи, стосовно яких вирок набув чинності, а також переглядати справи за новими обставинами, але лише в інтересах засудженого.

На рівні трибуналів малого процесу існує низка судових установ, які спеціалізуються на розгляді певної категорії справ:

* торгівельні трибунали;
* паритетні трибунали з питань земельної ренти;
* трибунали з морської торгівлі.

Для розмежування компетенції загальних та адміністративних судів у конфліктних ситуаціях створюються трибунали з конфліктів.

Система місцевих органів у Франції ґрунтується відповідно до адміністративно-територіального поділу, який у 80-ті роки минулого століття був радикально реформований за допомогою прийняття законів про децентралізацію.  
   Складовими частинами адміністративно-територіальної структури Франції є (знизу доверху): комуна, кантон, округ, департамент і регіон. При цьому кантон і округ не мають виборних органів управління та самоврядування, а є територіями, в межах яких діють деякі спеціальні адміністративні органи. Округами управляє суп-рефект, який призначається зверху. Кантони являють собою істо-рико-географічні одиниці та використовуються як виборчі округи для виборів до ради департаментів, а іноді у них створюються судові органи - трибунали малої інстанції. Крім них існують такі спеціальні округи, як: військові, судові, шкільні та ін., межі яких не завжди збігаються з межами адміністративно-територіальних одиниць.  
   Територіальними самоврядними колективами Франції, що мають виборні органи самоврядування, є регіони, департаменти та комуни.  
   Традиційно основною одиницею адміністративно-територіального поділу Франції є департамент. З 1965 р. на території метрополії їх нараховується 96, включаючи Париж. Для вирішення сучасних економічних і соціальних проблем департамент виявився неефективною малопотужною одиницею, що зумовило прийняття 2 березня 1982 р. Закону про децентралізацію, згідно з яким метрополія була поділена на 22 регіони (області), що охоплюють кілька департаментів (від 3 до 5). Регіон став основною територіальною одиницею, у рамках якої здійснюються найважливіші економічні і соціальні програми розвитку. Регіони мають власний бюджет, розробляють власні плани економічного та соціального розвитку, а також облаштова-ності території і розвитку інфраструктури.  
   Головним представницьким органом регіону є регіональна рада, члени якої обираються шляхом загальних і прямих виборів у пропорційній виборчій системі. Вибори проводяться по департаментах. Кількість представників, що обираються від департаментів, пропорційна кількості населення, але в будь-якому випадку не може бути менша за три. Функції органу виконавчої влади здійснює голова регіональної ради, який очолює регіональну адміністрацію.  
   Представником центральної влади в регіоні є регіональний комісар республіки (префект). Префектом (регіональним комісаром республіки) регіону є префект найбільш значного департаменту регіону. Він представляє державу, уряд і окремих його членів, інформує їх про події на підвідомчій території, керує діяльністю місцевих державних служб. У порядку адміністративного нагляду за самоврядуванням префект одержує всі акти органів самоврядування протягом 15 днів після їх прийняття і може оскаржити їх з мотивів незаконності до адміністративного суду. Усе це свідчить про великий вплив регіонального префекта на вирішення всіх місцевих справ.  
   У департаментах обирається генеральна (департаментська) рада терміном на шість років, що поновлюється наполовину кожні три роки. Члени генеральної ради, іменовані радниками, обираються шляхом загального, прямого і таємного голосування. Застосовується мажоритарна система виборів у два тури. Виборчим округом на виборах є кантон (звідси й сама назва цих виборів -“кантональні”). На чолі генеральної ради і департаментської адміністрації стоїть голова, який обирається його радою. До ведення генеральної ради віднесене прийняття бюджету і контролю за його виконанням, організація департаментських служб, керування майном департаменту. Департамент покликаний координувати діяльність органів самоврядування комун і розподіляти фінансові субсидії між комунами.  
   Так само, як у регіоні, в департаменті, як і раніше, зберігається посада представника уряду в особі префекта. Він керує роботою всіх місцевих посадових осіб, відділень, управлінь і агентств, що представляють центральний уряд. На префекта департаменту покладено здіснення контролю за законністю дій і рішень виборчих органів і посадових осіб департаменту.  
   Після проведення реформи місцевого самоврядування виконавчим органом департаменту є голова генеральної ради.  
   Низовою адміністративно-територіальною одиницею є комуна (община) - найстарший самоврядний колектив, що володіє порівняно широкими повноваженнями. Великі міста мають статус общин, але з іще ширшими повноваженнями. Усього комун нараховується близько 37 тисяч, їх населення коливається від 100 чоловік у селі до 1 млн і більше в містах. Представницьким органом комун є муніципальні ради, чисельність радників у яких коливається від 9 до 69 залежно від кількості населення комун. Особливий статус мають найбільші міста Франції. (Наприклад, у Парижі 163 члени ради, у Марселі - 101 радник, у Ліоні - 73.)  
   Муніципальні радники обираються шляхом загального прямого і таємного голосування. Правом участі в місцевих виборах володіють також постійно проживаючі іноземці та громадяни Європейського Союзу. Термін повноважень муніципальних рад -шість років. У комунах із населенням до 3,5 тис. чоловік використовується мажоритарна система виборів у два тури в поєднанні з принципом пропорційного представництва.  
   Муніципальна рада приймає бюджет, встановлює місцеві податки, розпоряджається майном комуни, призначає службовців, приймає програми розвитку, займається ринком, місцевими дорогами і вирішує багато інших питань місцевого значення.  
   Якщо буде встановлено, що муніципальна рада не спроможна управляти комуною, то декретом Президента, прийнятим на засіданні Ради міністрів, вона може бути достроково розпущена. Проте цей декрет може бути оскаржений до адміністративного суду.  
   Муніципальна рада таємним голосуванням обирає на шість років мера і його заступників. Мер є представником муніципальної ради і водночас очолює комунальну адміністрацію. Оскільки в комунах немає представників центральної влади, мер за своєю посадою вважається представником державної влади в комуні.  
   Значна самостійність комун і відсутність посадових осіб, які призначаються урядом, певною мірою врівноважується жорстким адміністративним контролем з боку уряду через префектів регіонів і департаментів, які мають право припиняти виконання незаконних рішень муніципальних рад.  
   Отже, вся система місцевого й регіонального управління ґрунтується на сполученні управління і самоврядування.  
   Характеризуючи адміністративно-територіальний устрій і місцеве управління та самоврядування Франції, слід також зазначити, що ряд колишніх французьких колоній зберіг державно-правові зв'язки з метрополією, отримавши статус заморських департаментів і територій.  
   Заморські департаменти мають найбільш тісний правовий зв'язок із Францією. Це один із видів територіальних колективів Франції зі статусом регіонів, пристосованих до місцевих умов. Усі чотири заморські департаменти зі специфічним расовим складом (переважає темношкіре населення) територіально віддалені від Франції (Гваделупа, Мартиніка, Реюньйон). Вони мають статус звичайних французьких регіонів і департаментів.  
   Заморські території (їх також чотири) не є частиною метрополії за океаном і мають найбільший ступінь юридичної самостійності. Вони мають дуже велику автономію і ще більш віддалені від Франції (Французька Полінезія, Нова Каледонія, острови Уолліс і Футуна, Арктичні землі).  
   Заморські території мають різноманітний правовий статус, але загальним для них є те, що вони управляються виборними органами на основі своїх статутів.  
   До складу Франції входять дві заморські території з особливим статусом: острів Майота та острови Сен-Пьєр і Мікелон. Ці дві території повільно еволюціонують убік перетворення в майбутньому на незалежні держави.  
   Нарешті, особливий статус політичної автономії має великий острів у Середземному морі - Корсика. Це єдина автономія у складі континентальної Франції, що є невід'ємною частиною метрополії. Вона не є заморським департаментом або заморською територією.  
   Корсика обирає свій парламент - Збори з обмеженою компетенцією. Виконавчу владу здійснює голова, що обирається Зборами. У цілому Корсика має більше прав, ніж звичайний континентальний департамент, і не менше від заморської території.  
   На закінчення слід додати, що адміністративно-територіальний поділ Франції відрізняється ускладненою структурою, а місцеве самоврядування характеризується тенденцією до подальшої централізації, підвищенням ролі й значення територіальних самоврядних колективів.

***Питання для самоконтролю***

1. Правове регулювання інститутів безпосередньої демократії.

2. Президент у ієрархії державних органів Франції.

3. Парламент Франції: його структура і компетенція.

4. Уряд Франції: структура і повноваження

5. Визначте сутність поняття "ордонанси".

***Питання для самостійного вивчення***

1. Яка система органів місцевого самоврядування в Франції? Як вона співвідноситься з адміністративно-територіальним розподілом?

2. Особливості конституційного контролю в Франції.

3. Структура і зміст Конституції Франції.

4. Права і свободи громадян у французькому конституційному праві.

***Тема 16. Держава та право Німеччини в новітній період***

1. Державний устрій та законодавча влада Німеччини в новітній період
2. Виконавча влада у Німеччині в новітній період
3. Судова влада у Німеччині в новітній період

**Мета:** ознайомити студентів з законодавчою, виконавчою і судовою владою в Німеччині у новітній період

**Ключові слова:** державний устрій, законодавча влада, виконавча влада, судова влада, Бундестаг, демократичний лад, вибори

**Література**

1. Макарчук В.С. Загальна історія держави і права зарубіжних країн: Навчальний посібник. – К.: Атіка, 2001. – 592 с.
2. Макарчук В.С. Основи римського приватного права. – К.. 2000.
3. Омельченко О.А. Всеобщая история государства и права. Ч.2. – М., 1998.
4. Страхов М.М. Всесвітня історія держави та права. Вип. 1. Держава та право Стародавнього Світу. – Харків, 1994.
5. Страхов М.М. Історія держави і права зарубіжних країн. – Харків, 1999.
6. Страхов М.М. Історія держави і права зарубіжних країн. – К., 2003.
7. Хома Н.М. Історія держави і права зарубіжних. Навчальний посібник. – К., 2003.

1. Законодавчу владу здійснює парламент - Бундестаг, до складу якого входять 669 депутатів, відносна більшість яких (341 депутат) обирається за партійними списками, а решта (328) - за одномандатними округами шляхом загальних, прямих, рівних та вільних виборів під час таємного голосування. Депутати Бундестагу не мають права займати інші службові посади та керівні посади у приватних фірмах.

Керівництво засіданнями Бундестагу здійснює голова парламенту або його заступники, які складають президію і обираються на весь термін повноважень парламенту - 4 роки. Організаційними питаннями, пов'язаними із справочинством, опікуються секретарі парламенту, які, згідно з Конституцією, належать до керівництва Бундестагу.

Створення партійних фракцій згідно регламенту дозволяється, якщо до складу фракцій входить не менше 33 депутатів; якщо депутатське об'єднання складається з близько 35% від загальної кількості членів Бундестагу, воно має статус депутатської групи. Керівники фракцій беруть участь у формуванні постійних комітетів і комісій парламенту та визначенні їх голів. Голова парламенту, його заступник та 23 представника від партійних фракцій складають раду старійшин, яка вирішує процедурні питання, визначає персональний склад постійних комісій та визначає порядок денний.

Бундестаг, згідно регламенту, працює у стані постійної сесії і тому скликається його головою на пленарні засідання у разі потреби. Верхня палата парламенту - Бундесрат складається з 69 членів Бундестагу, які не обираються, а безпосередньо призначаються урядами окремих земель, тому термін його повноважень законодавчо не визначений. Кожна земля залежно від кількості населення має у Бундесраті від 3 до 6 представників. Голова Бундесрату, який переобирається щороку, скликає засідання у разі потреби, а також на вимогу федерального уряду, або на вимогу представників принаймні двох земель.

Права законодавчої ініціативи мають: федеральний уряд, який спочатку передає законопроект до верхньої палати - Бундесрат, а потім - до Бундестагу, у разі термінової потреби уряд має право подавати законопроект безпосередньо до Бундестагу, не чекаючи визначення позиції Бундесрату; депутати Бундестагу та Бундесрату, але не від себе особисто, а тільки колективно - від імені партійної фракції, представництва окремої землі, або за законопроект зібрано не менше 33 підписів депутатів Бундестагу.

Законопроекти у Бундестагу розглядаються у трьох читаннях. Схвалені Бундестагом законопроекти подаються до Бундесрату, який має право підтримати законопроект повністю, запропонувати внести доповнення чи зміни або не підтримати зовсім. Для вирішення суперечливих питань створюються узгоджувальні комісії, до складу яких входять представники обох палат парламенту.

Як Бундестаг, так і Бундесрат можуть ухвалювати закони самостійно. Бундестаг має право здолати протест Бундесрату (своєрідне право вето) простою більшістю - 335 голосів депутатів. Бундесрат приймає закони самостійно лише за умови оголошення Президентом країни стану законодавчої ініціативи, що вводиться на певний термін за пропозицією уряду та згодою Бундесрату, якщо закон, який уряд вважає вкрай необхідним, відхилено Бундестагом.

Конституцією також передбачено, що у стані оборони, закони, які не стосуються питань державного суверенітету та конституційного регулювання, може ухвалювати спільний комітет, який бере на себе обов'язки обох палат та складається на 2/3 з представників Бундестагу та 1/3 з представників Бундесрату.

Бундестаг має право делегувати органам центральної виконавчої влади, певному міністрові та навіть урядові федеральної землі свої повноваження стосовно видання правових актів, що входять до законодавчої компетенції парламенту.

Вже в самій назві держави “Федеративна Республіка Німеччина” знаходить вираз її федеративна структура. Федеративна Республіка складається із 16 земель: Баварія, Баден-Вюртемберг, Берлін, Бранденбург, Бремен, Гамбург, Гесен, Мекленбург-Передня Померанія, Нижня Саксонія, Рейланд-Пфальц, Саар, Саксонія, Саксонія-Анхальт, Північний Рейн-Вестфалія, Тюрингія, Шлезвіг-Гольштейн. Із 16 земель є містами: (Берлін - столиця; Гамбург і Бремен - у минулому були містами-республіками і входили до Ганзейського Союзу.  
   Землі дуже сильно різняться за територією і кількістю населення. Найменша земля - це Бремен (404 кв. км і 680 тис. мешканців). Найбільша за територією - Баварія (70,5 тис. кв. км), а найнаселеніша - Півнійчний Рейн-Вестфалія (близько 18 млн мешканців). Однак федерацію у Німеччині неможливо вважати асиметричною. Усі землі мають рівні права.   
   Землі також мають свої конституції, виборний законодавчий орган - ландтаг (у 15 землях - однопалатний, а в Баварії - двопалатний) - уряд здійснює свою роботу на чолі з прем'єр-міністром. Одинадцять земель первісної території федерації були відновлені або створені після 1945 року. Після перших вільних виборів у колишній НДР 18 березня 1990 р. парламентарії Народної палати ухвалили рішення про утворення п'яти нових федеральних земель. З жовтня 1990 року НДР, а також й землі Бранденбург, Мекленбург, Передня Померанія, Саксонія-Анхальт та Тюрингія приєднуються до Федеративної Республіки Німеччина. Одинадцять регіонів Східного Берліна об'єдналися з федеральною землею Берлін. Федеральні землі не є провінціями, це - держави з власною державною владою. Вони мають власну конституцію землі, яка повинна відповідати засадам республіканської, демократичної і соціальної правової держави у суді Основного закону. В іншому землі мають широкі права для розробки їх власної конституції.  
   Принцип федеративної держави належить до недоторканних конституційних засад. Проте сьогоднішні землі не є незмінними. Щодо перерозподілу території федерації Основний закон має відповідні положення. Спільна конституційна комісія федерації і земель запропонувала полегшення щодо процедурних питань.  
   Федеративний державний лад має довгу конституційну традицію, яка була перервана лише єдинодержавністю націонал-соціалістів у 1933-1945 pp. Німеччина належить до класичних країн з федеральною державністю. Федералізм себе виправдав: від дозволяє набагато легше вправлятися із регіональними властивостями і проблемами, ніж це могла б зробити центральна урядова влада.  
   Комунальне самоврядування як символ громадської свободи має в Німеччині традицію. Воно сягає до привілеїв вільних міст у середньовіччі, коли міське громадянське право звільняло людей від гноблення феодального кріпосництва. В новий час комунальне самоврядування пов'язують, у першу чергу, з реформами барона фон Штайка, надто з пруським муніципальним урядуванням від 1808 року. Основний закон продовжує цю традицію. Він виразно гарантує комунальне самоврядування в містах, общинах і районах. Відповідно до цього вони мають право всі справи місцевої громади регулювати у межах законів на власну відповідальність. Усі міста, общини і райони повинні бути демократично організованими. Комунальне право є справою земель; з історичних причин комунальні конституції в різних землях значно відрізняються одна від одної. Проте практика самоврядування у всіх федеральних землях схожа.  
   Право самоврядування охоплює, передусім, місцевий громадський транспорт у межах комун, місцеве будівництво шляхів, забезпечення електроенергією, водою, газом, каналізацію, містобудівне планування. Сюди належать також будівництво і утримання шкіл, театрів і музеїв, лікарень, спортивних закладів і басейнів. До компетенції общин належать також освіта дорослих і догляд за молоддю. Доцільність і прибутковість своїх дій кожна община визначає самостійно. Багато місцевих завдань не до снаги общинам і малим містам; вони можуть виконувалися районом — наступною вищою територіальною одиницею. Також район є частиною комунального самоврядування. Більші міста не належать до жодного району, вони “вільні від районів”.  
   Комунальне самоврядування і самостійність можуть занепасти, якщо община не має грошей для виконання завдань. Дискусії про належне фінансове забезпечення общин не припиняються. Общини мають право збирати власті податки і збори. Сюди належать поземельний і промисловий податки. Крім того, общини мають право використовувати надходження від акцизу і податку на споживчі товари. Але цього не вистачає на покриття фінансових потреб. Тому общини отримують від федерацій і земель частку від прибуткового податку. Крім того, сюди належать відрахування у межах фінансової угоди про розподіл коштів, яка окремо регулюється у кожній землі.

2.Федеральний уряд відповідає лише перед нижньою палатою - Бундестагом. Відповідальність уряду здійснюється у двох формах: колективній (насамперед, це відповідальність канцлера як голови уряду) та індивідуальній відповідальності міністрів.

Згідно з Конституцією, парламент має право ратифікації міжнародних угод, оголошення стану оборони, участі у виборах Президента країни, формування федерального Конституційного суду, обрання керівного складу рахункової палати.

Федеральний Президент обирається шляхом непрямих (опосередкованих) виборів терміном на 5 років. Обирають Президента Федеральні збори, до яких входять члени нижньої палати парламенту - Бундестагу та така ж кількість представників від суб'єктів федерації, обраних ландтагами (парламентами) земель відповідно до їхнього пропорційного представництва в Бундестазі.

Згідно з Конституцією, Президент представляє державу, укладає міжнародні угоди, акредитує дипломатичних представників, призначає федеральних суддів, старший та вищий командний склад збройних сил, нагороджує, здійснює право помилування та виконує інші функції. Проте для набуття чинності таких актів потрібна їхня контрасигнатура федеральним канцлером або керівником відповідного міністерства.

Президент не може бути членом жодного представницького органу, уряду, входити до керівництва державних підприємств або приватних фірм, які займаються здобуттям прибутків. Втратити свою посаду Президент може у разі доведеного звинувачення у навмисному порушенні Конституції або закону. Таке звинувачення має бути висунуте двома третинами членів Бундестагу або Бундесрату, а потім передане до Федерального конституційного суду, який і виносить остаточне рішення. У разі відсторонення від посади або не змоги Президента виконувати свої обов'язки, його повноваження здійснює голова Бундестагу.

Президент є главою держави, хоча реальна виконавча влада здійснюється федеральним урядом, до складу якого входять федеральний канцлер та міністри. Як канцлер, так і члени уряду мають певні обмеження щодо позаурядової діяльності. Це стосується зайняття інших оплачуваних посад, здійснення професійної діяльності, участі у керівництві підприємствами та фірмами.

Кандидатуру федерального канцлера висуває Президент. Обраною вважається особа, яка отримала абсолютну більшість голосів. Якщо кандидатура, запропонована Президентом, не отримує підтримки абсолютної більшості членів Бундестагу, то парламентарі мають право самі висунути кандидата на посаду канцлера. Для обрання за таких обставин у першому турі голосування потрібна абсолютна більшість голосів, у другому - відносна більшість.

Решта членів уряду - федеральні міністри призначаються Президентом, їх кандидатури пропонуються канцлером. Звільнення міністрів з посади є прерогативою канцлера і оформляються актом Президента на вимогу голови уряду.

Федеральний канцлер визначає загальні напрями діяльності уряду та федеральної політики. Члени уряду особисто відповідальні перед федеральним канцлером та перед Бундестагом, який може виразити вотум недовіри будь-якому федеральному міністру. У разі розбіжностей у позиціях міністрів при вирішенні конкретних питань остаточне рішення уряд ухвалює шляхом голосування.

Федеральний канцлер несе особисту відповідальність за діяльність уряду. У випадку вимушеної або добровільної відставки канцлера у відставку йдуть усі члени федерального уряду.

3.Судова система Німеччини досить складна. Ні федерація взагалі, ні її суб'єкти - федеральні землі не мають єдиного вищого судового органу. Федеральний конституційний суд та конституційні суди окремих земель утворюють Конституційну юстицію. Окрім неї існують ще декілька спеціалізованих окремих гілок правосуддя: загальна, адміністративна, фінансова, трудова та соціальна юстиції. Кожна з них має власний вищий судовий орган: систему загальних судів очолює Федеральна судова палата; соціальних судів - Федеральний суд у соціальних справах; фінансових - Федеральний фінансовий суд; трудових - Федеральний суд у трудових справах; адміністративних - Федеральний адміністративний суд. Злочини військовослужбовців розглядають військово-кримінальні суди.

Усі вищі судові органи цілком незалежні один від одного. У випадках неоднозначного застосування різними вищими судами одного закону, рішення з метою забезпечення єдності судової практики ухвалює особлива нарада, в якій беруть участь представники цих органів.

Кожна гілка судової влади має декілька інстанцій. Загальні суди мають чотири інстанції: дільничні суди, земельні суди, Вищий земельний суд, Федеральна судова палата; адміністративні, соціальні та трудові суди - три інстанції, а фінансові суди - дві інстанції, винятком є Конституційна юстиція, що має лише одну інстанцію.

У системі загальних переважну більшість кримінальних та цивільних справ розглядає дільничні суди; до них судочинство інколи здійснюється суддею одноосібно або ж суддею та двома засідателями.

Земельні суди розглядають більш складні кримінальні та цивільні справи і водночас виступають апеляційною інстанцією відносно дільничних судів. У деяких випадках кримінальні справи розглядаються колегією судів, в інших - за участі кількох присяжних засідателів, які водночас із суддею або колегією суддів вирішують не лише за фактом, але й за правом. Земельний Верховний суд проводе ревізію. Це - особливий процес у німецькому праві, який об'єднує елементи як апеляції, так і касації. Тобто водночас відбувається перевірка рішення суду нижчої інстанції як на відповідність дотримання законності, так і з фактичного боку справи. Федеральна судова палата, яка є вищою інстанцією, здійснює тільки розгляд касаційних скарг. У нижчих ланках інших гілок юстиції в судових засіданнях беруть участь три судді та два засідателя.

У загальному підпорядкуванні міністра юстиції знаходиться також і прокуратура, яка відтак становить окрему незалежну систему і діє безпосередньо при відповідних судах. Прокурори розслідують найбільш складні справи з залученням поліцейських служб та висувають обвинувачення. За участі прокурора здійснюється судовий розгляд у кримінальних справах, зокрема й у справах приватного звинувачення, яке порушується потерпілим. У визначених законодавством випадках прокурори мають право брати участь у розгляді цивільних справ.

***Питання для самоконтролю***

1. У чому полягають особливості багато партійної системи ФРН?

2. Парламент ФРН: порядок формування, структура і повноваження.

3. Вибори, референдуми і народна ініціатива у ФРН.

4. Структура органів виконавчої влади ФРН.

5. Уряд ФРН: порядок формування і повноваження.

6. Федеральний конституційний суд Німеччини: порядок формування і повноваження.

***Питання для самостійного вивчення***

1. Основний закон ФРН: основні риси, структура і зміст.

2. Права людини і права громадян у Основному законі ФРН.

3. Охарактеризуйте роль канцлера в системі органів державної влади ФРН.

4.У чому полягає сутність німецького федералізму?

5 .Різновиди управління і місцевого самоврядування ФРН.