Учреждение образования Федерации профсоюзов Беларуси

«Международный университет «МИТСО»

Рег. № \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ Кафедра международного права

Дата \_\_\_\_\_\_\_\_\_2015

**КУРСОВАЯ РАБОТА**

на тему: «Судебные процессы Средневековой Европы»

по дисциплине: «Истрия государства и права зарубежных стран»

|  |  |
| --- | --- |
| Основные замечания:\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  Отметка о допуске курсовой работы к защите:\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  Дата:\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_2016  Подпись научного руководителя:  \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_/\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ | Студент: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  (подпись)  Грак Полина Олеговна  Курс1, группа 1539  Факультет ЮридическийСпециальность Международное право  Научный руководитель: Милашевская  Мария Михайловна |

Минск 2016

**Содержание**

**Введение**………………………………………………………………………….3

**Глава 1. Общая характеристика судебных процессов средневековой Европы**………………………………………………………………………….5

1.1 Средневековое понятие о судебных процессах……………………………5

1.2 История становления средневековых европейских судебных процессов..7

**Глава 2. Особенности судебных процессов в государствах средневековой Европы**………………………………………………………13

2.1 Судебный процесс в средневековой Англии……………………………13

2.2 Судебный процесс в средневековой Германии…………………………17

**Глава 3. Общая сравнительная характеристика судебных процессов средневековья и новейшего времени**……………………………………….

**Заключение**…………………………………………………………………….

**Список используемых источников**………………………………………….

**Введение**

Средневековье эта та эпоха в истории человечества, в которой зародились основные принципы будущих правовых систем. Это была своего рода «колыбельная» для будущих судебных процессов. Именно это и является одной из главных задач моего исследования: выяснить степень влияния средневекового судебного процесса на современное судопроизводство. Но помимо этой задачи передо мной стоит еще одна: провести сравнительный анализ судебного процесса в государствах средневековой Европы. Это поможет нам понять различия и сходства между видами судебного процесса того времени и современности.

Но помимо этих задач также стоит выделить и саму цель исследования: обобщение собранных к настоящему времени данных о судебном процессе Средневековой Европе в сравнительно-историческом плане. Если рассматривать цель более углубленно, то можно выделить более мелки аспекты этой цели, например такие как установление источников судебного процесса того или иного государства, структуру и общие принципы судопроизводства в средневековой Европе.

Сама тема актуальна и на данный момент. Ведь до сих пор в судебном процессе, стран, на территории бывшей средневековой Европы, присутствуют некоторые пережитки с прошлого тысячелетия. Но также следует понимать что это исследование дает нам возможность больше разобраться в судебных процессах того времени. И, следовательно, мы сможем позволить себе сравнивать судебный процесс в двух эпохах одновременно, но в более детальном рассмотрении.

Предметом же моего исследования является совокупность процессуальных действий, сопровождающих гражданское и уголовное судопроизводство в странах средневековой Европы. Именно эти аспекты необходимо задействовать чтобы в дальнейшем у нас появилась возможность анализировать проделанную работу.

Объектом же моего исследования являются такие составляющие судебного процесса как: судебные разбирательства, учреждения судебной власти, различные правовые акты, используемые в то время и являющимся «основанием» для преобразования и становления судопроизводства в средневековой Европе, а также различные правовые обычаи, используемые в системе судебного процесса.

Методами, с помощью которых я буду раскрывать мою тему, в первую очередь является анализирование определенной информации, полученной в ходе исследования данной тематики, а также более подробное описание каких-либо аспектов данной темы. И безусловно в каждой работе должна присутствовать определенная систематизация информации изложенной по определенному порядку, чаще всего это представляется в виде хронологии событий.

Источниками для моего исследования стали различные учебные пособия и учебники, содержащие в себе информацию по данной тематике. Так же используются текст нормативных актов того времен, он анализируется и предоставляется с интересующих нас сторон. Задействованы также и различные статьи из электронных журналов, каким-либо образом повлиявших на выполнение этой работы. Следовательно, главной проблемой, при написании этой работы, стала для меня систематизация полученной информации.

**Глава 1. Общая характеристика судебных процессов средневековой Европы**

**1.1 Средневековое понятие о судебных процессах**

Прежде всего, хочется отметить, как данная тема представляется в современном обществе. На данном этапе развития судопроизводства можно охарактеризовать судебный процесс как процесс, регулирующийся с помощью определенными нормами гражданского, или уголовного, процессуального права и порядком производства по гражданским или уголовным делам, определяющихся взаимосвязанных по гражданскими или же уголовными процессуальными правами и обязанностями субъектов процесса, чьи действия направлены в сторону осуществления правосудия по данным делам.

Следует отметить, что юристы средневековой Европы внесли неизмеримый вклад в образование и развития процессуального права. Именно их работу мы можем признать основополагающей для нынешнего судебного процесса. Так же они обогатили теоретическую систему что дало для юридической науке толчок к дальнейшей деятельности и развитии, они конкретизировали ее определение о предмете и методологии, что, в последствии, углубило наше понимание о ней.

В эпоху Средневековья в, постепенно формирующихся, государствах начинают образовываться основополагающие идеи национального судопроизводства. Именно в это время положили свое начало образования такие правовые системы как англосаксонская и романо-германская. Окончательные структуры и принципы этих систем складываются в государствах ближе к наступлению следующей исторической эпохи.

Конечно право средневековья образовывалось с помощью правовых обычаев, некоторые из которых имеют место быть и по сей день, и считались одним из важнейших правовых источников.

Именно в период средневековья можно наблюдать ускоренное развитие права. Уже тогда проходило формирование и уточнение юридических понятий, анализирование содержания правовых норм и их действий. (6 стр 102)

На протяжение всей своей истории, средневековое право основывалось на прецедентах, и доказательством этого факта могут служить многочисленные архивы в странах Западной Европы посвященные прежде всего судебной практики. А юридическая теория как бы отходила на второй план. И при решении споров судье следовало опираться на прецедентные случаи, а не на нормативные акты того времени.

Так же во время церковной Инквизиции считалось, что суд вершит не судья, а сам Бог. То есть судья был просто «устами» Его. И ордалии(«суды Божии»), проводимые в средневековой Европе вплоть до XVII века, были тесно связаны с этим явлением, так как судьба человека была в «руках Божьих». В этом судебном процессе людей чаще всего наказывали не столько за преступление, как за веру, которой он придерживался и, зачастую, пропагандировал. Чаще всего людей заставляли самим признаться в содеянном. И чаще всего этот процесс дознания проводился с помощью пытки.

Но следует помнить, что абсолютно все институты, которые знакомы нам на сегодняшний день, являются продолжателями того, что было создано в Западной Европе на протяжении XIII-XV веков. Сюда, в частности, относится и сбор доследственной информации, и самостоятельное возбуждение дела судьей, который отныне мог опираться не только и не столько на донос, как было принято раньше, но на собственные подозрения. Сюда же относится и поиск свидетелей по тому или иному делу, вызов их в суд и допрос в рамках конкретного процесса. Рождением институтов адвокатуры и прокуратуры мы также обязаны эпохе Средневековья. И, наконец, тогда же родилось представление о необходимости получения признательных показаний обвиняемого.(10)

**1.2 История становления средневековых европейских судебных процессов**

У каждого государства в средневековой Европе были свои отличительные, индивидуальные черты в их судебной системе, но помимо этого, межу их системами было нечто общее, что объединяло их.

После падения Западной Римской империи, государства нынешней Западной Европы были вынуждены начинать свое развитие фактически заново, начиная с самого нуля. Это произошло из-за того что они придерживались античному политико-правовому порядку, который поддерживала Римская империя, а с ее падением они были вынуждены отступиться от них, и начинать свое собственное становление как суверенных государств.

Как известно главной характерной чертой для Римской империи было процветание рабовладельческого строя, но после ее падения на смену ему приходит феодальный строй.(4 стр 99)[№4 стр 99 ]

Во времена средневековья, политико-правовая жизнь государств была переполнена событиями и нововведениями.

Так во франкском государстве уже в конце 5 века начиналось развитие права таким, каким мы его представляем сегодня. А именно, начиналась запись обычного права германских племен. И все это происходило на относительно раннем этапе становления франкского государства. Несмотря на то, что франкское государством по форме правления считалось раннефеодальной монархией, оно также заключало в себе сразу несколько видов общественных отношений, таких как: рабовладельческие, родоплеменные, общинные и феодальные. Впоследствии этого начинания, нам стали известны «Варварские правды», которые, в свою очередь, включали в себя: Салическую, Аллеманнскую, Бургундская, Рипуарская и др. Но самая первая из ныне нам известных это «Салическая правда».

В этом сборнике древнегерманских обычаев, помимо всего прочего, описывается также и судебный процесс того времени. Оттуда мы узнаем, что «салическая правда» констатировала, что судебный процесс того времени был состязательным, также он был гласным, устным и обладал конкретным формализмом. Инициатором возбуждения дела был, как правило, истец. Но и истец, и ответчик имели, по сути, одинаковые права.

Если же ответчик не являлся на суд, то он обязывался выплатить штраф, в размере 15 солидов. Но это касалось не только ответчика, если истец не являлся на судебное заседание и его «не задержит какое-либо законное препятствие» (8 ст 1)[№8 ст 1], к законным препятствием относилась болезнь, смерть родственников, пожар в доме. Иначе, он должен был выплатить штраф в пользу ответчика также в размере 15 солидов.

Существовала особое правило вызова ответчика на суд: истец, в сопровождении свидетелей должен был прийти в дом ответчика и лично объявить ему о вызове на суд. Если же самого ответчика не окажется на месте, например, он будет находиться вне дома по своим личным делам, то следовало оповестить кого-либо из домашних истца, чтобы уже они, по возвращению истца, могли известить его о вызове на суд. Но существовало также исключение, когда истец просто не мог быть вызван на суд. Это допускалось тогда, когда истец был занят исполнением королевской службы.

Прочитав текст «Салической правды» можно выявить несколько основных правонарушений и разделить их на четыре вида:

* преступления против личности – убийство, членовредительство, клевета, оскорбление, изнасилование;
* преступление против собственности – кража, поджог, грабеж;
* нарушение предписаний короля;
* преступление против порядка отправления правосудия – неявка на суд, лжесвидетельство (2 стр 97)[№2 стр 97].

Основным наказанием за правонарушение был штраф, но также встречаются такие виды наказания как: изгнание из общины, объявление вне закона.

Тем не менее, происходит постепенное изжитие некоторых признаков первобытнообщинного строя и из уголовного франкского права. Например, вместо обычая кровной мести вводилась система композиций, которая значительно упрощала систему наказаний. С этим нововведение в выигрыше оставалась как потерпевшая сторона, так и само государство. Если же человек был не в состоянии выплатить, требуемый от него штраф, он мог обратиться за помощью к своим родственникам. Но очень часто эти родственники заблаговременно просто разрывали семейные связи. В связи с этим фактом можно предположить, что уже на том этапе происходило постепенное ослабление, а впоследствии, и распада родовых отношений. (11 стр 229)[№11 стр 229]

Следует также заметить, что никакого досудебного разбирательства не было, то есть судья, вынося свое решение, основывался лишь на доказательствах, предоставляемые сторонами судебного процесса.

В качестве доказательств на судебных процессах «Салическая правда» признавала:

* свидетельство очевидцев;
* письменное доказательство;
* клятвы на святых мощах, на Евангелии;
* соприсяжничество– соприсяжниками, или «свидетелями доброй славы», являлись двенадцать его родственников, друзей или соседей;
* ордалии(«божьего суда») (2 стр 97)[№2 стр 97]

Следует привести несколько примеров ордалии или же по-другому «божьего суда». Например, существовали ордалии с котелком и кипящей водой в нем, то есть подозреваемый должен был опустить свою руку в котелок с кипящей водой, и если же после этого оказывалась обожженной, то он автоматически из обвиняемого становился виновным. Также существовали такие ордалии как испытания хлебом и сыром. Идея основывалась на том, что обвиняемый должен был проглотить несколько кусочков хлеба и сыра, причем, совершенно не пережевывая их. Если обвиняемый проглатывал их, не подавившись, то с него снимались все обвинения, если же этого не происходило, он признавался виновным в этом преступлении.

Интересен тот факт, что существовало особое испытание для женщин, доказывающих свою верность. Это испытание заключалось в том, что женщина, для доказательства своей верности, должна была пройти через огонь так, чтобы на ее теле не осталось никаких следов от огня.

Салическая правда фактически стала основой для будущих сборников. Будущие сборники такие как: Аламаннская и Баварская, Саксонская и Тюрингская заключали в себе новые нормы, соответствующие новой эпохи с уже утвердившейся феодальной частной собственности, и социальной иерархии.

Примерно такую же структуру судебного процесса переняли государства, образовавшиеся после распада франкской империи. В 843 году внуками Карла Великого был заключен Верденский договор, разделивший великую империю. И в дальнейшем, на территории бывшей империи образовались такие государства как: Франция, Германия, Италия.

В средневековой Франции, являющейся страной «образцового Средневековья», судебная власть в период IX–XIII вв. еще не отделилась от административной(10).[№10] А судебный процесс еще не пережил пережитки оставшиеся от франкского судебного процесса, и все также носил больше обвинительный характер. Также лидирующие позиции в судебном процессе удерживал суд равных, то есть человек мог судиться лишь с равным себе по социальному статусу.

В этот период распространился метод пыток, самые распространенные были пыткой водой и пытки железом. Иным вариантом доказать свою невиновность был судебный поединок, нормы которого регулировали правовые обычаи. Вступать в судебный поединок требовалось лично, исключение составляли лишь дети, женщины и старики старше шестидесяти лет, им давалось право выдвинуть вместо себя, специализирующихся на этом, бойцов. Если в судебном разбирательстве присутствовали свидетели, то их количество должно было быть не менее двух. Как бы в противовес франкскому сопряжничеству, запрещалось свидетельство родственников обвиняемого или подвластных ему лиц. (6 стр 127)[№6 стр 127]

Особое место в средневековом судебном процессе следует отдать инквизиционному процессу.

Прежде всего нужно заметить, что этот вид суда образовывался постепенно, начиная еще с раннего средневековья, но на тот момент он находился только в стадии «созревания» идеи. И только в конце XIII века возникла такой вид уголовного судопроизводства как «инквизиция». Но также следует заметить, что такой вид судебного процесса как инквизиционный суд пришел к нам на смену другой , судебной процедуре– обвинительной, сохранившейся еще со времен франков, и распространившейся на всей территории Европы. (10 стр 1)

В период инквизиции, судьей считался сам Господь, а судьи были лишь посредниками, то есть изъявителями Божьей воли. А средством доказания своей невиновности считались ордалии, но на деле это скорее было средством доказания виновности.

Существовали различные виды испытаний для обвиняемого: каленого железа, горячей и холодной воды, хлеба и сыра. Считалось, что, если эти испытания обвиняемый проходил без сильного вреда, то сам Бог признал этого человека невиновным, и позволил ему жить.

Инквизиция – институт Римско-католической церкви для розыска и наказания еретиков и других врагов Католической церкви.(13 гл 1) Еретиками считали всех тех людей которые пропагандировали свои религиозные взгляды, отличные от тех что пропагандировала Римско-католическая церковь. И не желали менять свои взгляды даже после указаний что его взгляды на религию не являются истинной и праведной верой. То есть он заблуждаются в своей вере и нуждается в направлении на «путь истинный». Различали три вида еретиков:

* а) Еретики, отказавшиеся от ереси раскаявшиеся и вернувшиеся в Церковь, подвергались только церковным карам - покаянию.
* б) Еретики, в обращении которых были обоснованные сомнения - пожизненно заключались в тюрьму.
* в) Еретики, упорствующие в ереси или отказавшиеся от нее, опять вернувшиеся к ней, передавались государственным властям.(14)[]

Еретики рассматривались как политические преступники, так как они предвали Церковь, а, в связи с их тесной связью, и государство. Однако, следует отличать церковную инквизицию от испанской инквизиции, которая была преимущественно политическим учреждением, верховным государственным судом. Главною целью этих судов было служить политическому абсолютизму (15).[]

Именно в XIII веке были образованы первые суды церковной Инквизиции. Но до XVвека их положения было весьма шатким, после же, они весьма крепко зафиксировали свои позиции в судопроизводстве средневековой Европы.

Уже в 15 веке в средневековой Европе, а быстрее всего во Франции, начались серьезные изменения в судебной системе. А именно, происходило постепенное отстранение феодальной знати от участия и влияния в судопроизводстве.

Но, разумеется, эти изменения прои сходили не без определенного катализатора, коим в данном случае послужили сразу несколько причин:

* Усиление королевской администрации;
* Образование высших судов;
* Распространение римского права и писаных сборников обычного права.( 1 стр 186)[]

В этом преобразовании судебной системы немаловажную роль сыграли именно высшие суды, набирающие все большое распространение. В таких государствах как Англия и Франция они получили роль судов первой инстанции и, посредством разъездных судей, ревизионного органа.

При правлении Людовика IX, парламент, по сути, становится высшим судом. Он делился на несколько следственных палат и большой палаты. Первоначально его созывали лишь ежегодно, но в связи с все большим накоплением неотложных дел он становится постоянным учреждением.

Высшие суды стремительно и повсеместно начали наполняться квалифицированными специалистами в юридической сфере. Это профессия резко становится все более популярной и авторитетной. Сдерживающей силой для них была княжеская юстиция ограничивающая суд феодальных курий, собрание вассалов при дворе сеньора, по всем важнейших делам, и не допускала проявления самосуда.

Но в некоторых частях Германии существовали суды, именуемые как «судами фемов», которые придерживались антикрестьянского направления. Их возможности были ничем не ограничены, и поэтому им было подвластно повсеместное преследование своей цели. Вопреки ожиданиям, государство никак не препятствовало самосуду на который шел «суд фемов». Поэтому его существование было весьма долгим, до XVI-XVII вв. (№1 стр 186)[]

Примерно в это же время В Англии происходит образование суда присяжных заседателей. Присяжные обязывались во всех ситуациях выносить свое решение. Именно за ними было последнее слово, они фактически были судьями для обвиняемого. Конечный результат этого образования можно было увидеть уже в XV веке.

Следует предварительно отметить, что развитие судопроизводства в Англии, в отличии от континентальных государств, сразу начала развиваться в совершенно другую сторону, нежели, например, Франция.

Так же начало проводиться предварительное следствие, сначала оно носила неофициальный характер, нотем не менее оно имело место быть в судебном процессе. Более или менее разделенное на два акта, следствие– предварительное и судебное– появляется и начинает признаваться законом лишь к XVI веку. (1 стр 187)[]

В XIII веке выходят из использования ордалии, но в инквизиционном суде они еще продолжают применяться до XVII века.

Церковь посчитала разумным добывать письменные или же устные признания, ведь они считали что признание– это «царица доказательства». Из-за этого пытки стали еще более распространенными, ведь без подручных средств, таких как пытка, заставить человека в чем-то признаться весьма затруднительно, особенно если этот человек обладает высокими моральными качествами.

Подводя итог к этой главе, хочется отметить, что каждое государство в средневековой Европе обладает своими особенностями и изъянами. Но именно в период средневековья зарождается, то право, которое мы можем видеть теперь. Оно развивается в двух направлениях, нюансы которых будут разбираться в следующей главе.

**Глава 2. Особенности судебных процессов в государствах средневековой Европы**.

**2.1 Судебный процесс в средневековой Англии**

Английскому праву всегда было присуще запутанность и сложность для применения. Как и в континентальном праве, основным источником считался правовой обычай. Даже после норманнского завоевания не перестали существовать старые правовые обычаи, местного характера. Следовательно, право того времени не отличалось целостностью и связностью. Существовали сборники, включающие в себя не только правовые обычаи, но и определенные нормы законодательного характера. К источникам права так же причислялись нормы торгового и канонического права. До 13 века судебный процесс Англии все еще носил обвинительный характер, а так же применялись ордалии.

Как уже говорилось ранее, после норманнского завоевания право в Англии оставалось «раздробленным». Но, по истечению некоторого времени, право Англии становится на путь создания общего, целостного права всей Англии, для которого было характерно состязательно-обвинительный характер ведения дела, в сфере уголовного и гражданского права. Следовательно, поиском доказательств занимались сами стороны судебного процесса.

С появлением общего права появились также так называемые королевские суды. По сути, это были высшие суды в Англии на то время. И хотя за него приходилось платить, он был весьма популярным в то время, это происходило за счет того, как именно он решал дела.

Обычные суды того времени до сих пор для выяснения истины прибегали к помощи ордалий, в отличии от королевских, где уже активно практиковали допрос свидетелей. Свидетели давали свои показания под присягой, следовательно, предполагалось, что они должны говорить только правду, но если свидетель, солгавший под присягой, уличался во лжи, то он подвергался уголовной ответственности.

С 13 века начинают вести протоколы судебных заседаний. Именно тогда зарождается принцип судебного прецедента. То есть решение вышестоящего суда стало обязательным при рассмотрении аналогичного дела им же или нижестоящим судом. (6 стр 142) Первоначально прецеденты использывались как источник права в уголовных процессах. Но следует заметить, что королевские суды весьма неохотно шли на создание нового случая прецедента.

Следует заметить, что судебные полномочия были не только у судей, но и у монарха, осуществляющего свой суд посредством лорда-канцлера. Именно они и создали своеобразное «ответвление» он судов общего права. Их отличие состояло в том, что суды общего права, вынося решение, могли попасть в тупик прецедента, то есть они были вынуждены поступать по уже написанному правилу, у них не было свободы решения, а у суда лорда-канцлера такое решение было. Они имели право выносить вердикт, исходя из своих размышлений, опираясь лишь на совесть и гуманность. Данную судебную систему принято называть «правом справедливости». «Право справедливости» в первую очередь было создано для того, чтобы можно было защитить нарушенные права и интересы, в той сфере общественных отношений, которые не могли регулироваться нормами общего права, но не с целью замены одного на другое. Но из-за того что эти две системы противоречили одна другой, зачастую появлялись весь запутанные ситуации. Поэтому в 1873 году посредством судебной реформы, было принято решении объединить эти две ветви власти в одну. Но суд лорда-канцлера не прекратил своего существования, а лишь перетек в апелляционную инстанцию.

Роль королевских судов начала возрастать, но в 13 веке к нему прибавилось еще два вида высших судов таких как: Суд общих тяжб и Суд казначейства.

Вестминстерские суды– именно этот термин объединял в себе все высшие суды в средневековой Англии, их было три: Суда королевской скамьи, Суда общих тяжб и Суда казначейства. Но возникает вопрос: «Почему именно Вестминстерские?». Ответ на этотвопрос заключается в том, что во времена средневековья королевская резиденция находилась в городе Вестминстере.

Суд королевской скамьи в первое время проходил только при присутствии на нем самого короля вместе сего советниками. Сперва в судебной системе он выступал как суд высшей апелляционной инстанции для других судов, но в конечном итоге этот апелляционный суд стал специализироваться на уголовных делах.

Суд общих тяжб сперва рассматривал индивидуальные гражданские иски, но после стал основным судом общего права, также у него появились полномочия надзирать за нижестоящими судебными инстанциями.

Суд казначейства в свою очередь занимался делами затрагивающие интересы короны с финансовой стороны.

В дальнейшем эти суды были объедены с судом лорда-канцлера, образовав отельную ветвь судебной системы.

Судебная реформа, проведенная Генрихом II, сформировала институт королевских судей, область особой королевской юрисдикции, а также закрепила право обжалования решений местных общинных судов в королевский суд. Все это способствовало укреплению централизующей роли королевской власти.(19 пр 26.1)

В связи с реформами Генриха 2, королевские суды стали выездными с 1176 года. Они ежегодно объезжали судебные округа, для разбирательств исков, затрагивающие интересы короны. Помимо этого обязательства им также поручалось делать ревизию населения. Можно сказать, что именно благодаря выездным королевским судам, появился Суд присяжных.

Суду присяжных стоит уделить отдельное внимание.

Как уже говорилось, начало появления выездных судов и Суда присяжных, взаимосвязаны между собой. На выездные заседания приглашалось двенадцать полноправных жителей города. Первоначально их задействовали лишь как свидетелей в земельных спорах, то есть они могли лишь подтверждать или же наоборот опровергать какой-либо факт или обстоятельство, представленным на заседании. Но у сторон судебного процесса было право отвода тех присяжных, с которыми у них были враждебные отношения.

В дальнейшем, их полномочия смогли расширится настолько, что их, в каком-то смысле, можно считать судьями. Ведь у них было право на основании выслушанных доказательств выдвинуть свое решение по этому делу. Но пока они могли лишь устанавливать факт совершения преступления или же наоборот опровергать его. (20)

Но во время английской буржуазной революции в 17 веке у присяжных еще больше расширились их полномочия. Они стали обладать правом, свободно оценивать доказательства, а так же решать вопрос о виновности подсудимого. Судебное слушание по обычаю открывалось речью обвинителя, констатирующего, в чем заключается спор, после этого, предоставлялись доказательства, собранных с обеих сторон. После окончания следствия, судья подводил итоги дела и передавал слово присяжным. Присяжные же в свою очередь перемещались в соседний кабинет, где посредством совещания выносили вердикт– виновен или же невиновен. После этого судье было необходимо составить и объявить окончательный приговор. То есть они сначала выслушивали защиту обеих сторон, заключительные речи, и уже после этого они были обязаны взять слово и высказать свой окончательный вердикт.

Судебный процесс средневековой Англии не появился сразу. Он образовывался постепенно, методом проб и ошибок. Даже несмотря на многочисленные набеги и завоевания право Англии продолжало существовать и развиваться. Именно в средневековой Англии складываются основные принципы современного судебного процесса. Это свидетельствует о том, что судебные процессы того времени организовывались очень грамотно, ведь эти принципы продолжают существовать и по сей день.

**2.2 Судебный процесс в средневековой Германии**

Как и во всей средневековой Европе судебный проесс имел обвинительный характер вплоть до 12 века. Этот вид судебного процесса перешел к ним еще от франков, вместе с ним к ним перешли и некоторые правовые обычаи. Так же широко распространялись иные способы решения дела нежели чем чрез судебное заседания, например,такие как судебный поединок, проводимый при взаимном согласии на такой вариант разрешения спора.

Судебный процесс. Вплоть до конца XII в. судебный

процесс, как это было ранее у франков, сохранял в ос-

новном обвинительный характер. Большое распространение

получает судебный поединок, который проводился при вза-

имном согласии на то сторон или же в случае, когда одна

из них обвиняла противника во лжи. Правовые обычаи де-

тально регламентировали процедуру судебной дуэли.

При рассмотрении дел крестьян в сеньориальных судах

наряду с традиционными доказательствами еще в XI в.

стали применяться -пытки, и процесс утрачивал свой бы-

лой состязательный характер. К этому времени розыскная

(инквизиционная) форма процесса, называвшаяся еще римс-

ко-католической, утверждается в церковных судах, а с

XIII в. постепенно вводится в судах короля и

крупных феодалов. Вплоть до XV в. розыскной и обвини-

тельный процессы существовали как бы параллельно, но

последний постепенно начал выходить из употребления в

связи с отменой важных традиционных видов доказательств

("божьего суда") - ордалий и судебного поединка.

Окончательное закрепление розыскного процесса проис-

ходит с утверждением абсолютизма путем издания серии

королевских актов: ордонанса 1498 года. эдикта 1539 го-

да и Большого уголовного ордонанса 1670 года. Правда,

первоначально этот процесс именовался экстраординарным,

но именно он применялся в большинстве важных уголовных

дел. Именно в этот период получила распространение

практика, когда для тюремного заключения человека тре-

бовалось только вписать его имя в пустой бланк коро-

левского приказа на арест (lettres de cachet).

Первой стадией розыскного процесса было дознание,

т.е. сбор предварительной и тайной информации о прес-

туплении и преступнике. Судебное дело возбуждалось на

основании обвинения королевского прокурора, а также до-

носов и жалоб, содержание которых оставалось неизвест-

ным для обвиняемого. Затем судебный следователь собирал

письменные доказательства, допрашивал свидетелей и об-

виняемого, проводил очные ставки. При розыскном процес-

се подразумевалась виновность обвиняемого, поэтому по-

казаний одного свидетеля было достаточно для применения

пытки. Цель ее состояла в том, чтобы вырвать признание

обвиняемого, которое рассматривалось как "царица дока-

зательств".

Само судебное рассмотрение дела проходило в закрытом

заседании, причем решающее значение придавалось матери-

алам, собранным в ходе следствия. Полноценным доказа-

тельством вины обвиняемого были, кроме собственного

признания, показания двух "заслуживающих доверия" сви-

детелей, письма самого обвиняемого, протоколы, состав-

ленные на месте преступления, и т.д. Хотя ордонанс 1670

года предусмотрел деление доказательств на оправдатель-

ные и обвинительные, суд основное внимание уделял имен-

но последним. В случае отсутствия достаточных обвини-

тельных доказательств судья мог распорядиться о повтор-

ном проведении пытки.

До XIII в. судебные приговоры считались окончатель-

ными и не подлежали обжалованию. Лицо, недовольное ре-

шением судей, могло вызвать их на судебный поединок и

последовательно драться с каждым из них. Обжалование в

суд вышестоящего сюзерена было возможно только в случае

"ошибки в праве".

С XIII в. постепенно признается право обжаловать лю-

бое дело из сеньориального суда в королевский суд. В

свою очередь в королевских судах допускалось обращение

с апелляцией в более высокую инстанцию. Высшим апелля-

ционным судом по гражданским и уголовным делам со вре-

менем становится Парижский парламент. Наличие большого

числа апелляционных инстанций, особенно в предреволюци-

онный период, делало судебные процессы затяжными и до-

рогостоящими. (3 гл 17)

Государства Центральной Европы формировались медленнее, чем те, которые возникали в зоне прямого воздействия римской цивилизации. В VIII в. началось распространение христианства в Германии. Затем страна была завоевана войсками правителя франков Карла Великого (768-814). Управление в империи (с 800) было реорганизовано. В областях были поставлены пожизненные наместники - графы. Они должны были собирать налоги, созывать ополчение и командовать им, проводить судебные заседания в сотенных округах. Граф при объезде подвластной территории и за представление короля на суде получал штрафы и подарки. За графами следили “государевы послы” - ревизоры. Постоянными судьями в сотне были выборные - скабины. Обычно их было 7 человек. В их задачу входила подборка подходящей нормы в законе или обычае.   
Местная власть сохраняла многочисленные пережитки родового строя. Три раза в год на судебные заседания созывалось все население сотни. Два раза в год созывались общие собрания воинов государства. Большое собрание весной (майские поля) было одновременно военным смотром. Осенью созывалось малое собрание знати. После обсуждения того или иного вопроса, результат докладывался королю. Затем ближайшие приближенные составляли капитулярий (указ, разделенный на главы). Главными придворными должностями были: духовник короля - капеллан - и готовивший грамоты канцлер.  
Духовный суд считался действеннее светского, поэтому к нему чаще прибегали. Большинство преступлений считались оскорблениями бога. Самым тяжелым наказанием было отлучение от церкви.   
После смерти Карла Великого империя просуществовала недолго. Уже внуки императора разделили государство в 843 г. Восточно-франкское королевство и стало будущей Германией. С 919 г. в Германии избирались самостоятельные правители.   
Страна еще была разделена на племенные герцогства. Отбивший нападения венгров Оттон I, жаловал города и имения в награду за службу (“лен”, во Франции назвался “феодом”). Король распределял церковные должности (“право на инвеституру”). Во время суда часто применялись ордалии.   
В 962 г. Германия стала империей. Она развивалась медленнее Франции и других стран Западной Европы, которые уже вступили в период феодальной раздробленности. Поэтому императоры стали властителями Европы, но натолкнулись на сопротивление римских пап. Франконские императоры (1024-1125) стремились расширить территорию государства, подчинить католическую церковь. Конрад II издал в 1037 г. конституцию о феодах, в соответствии с которой каждый человек должен был найти себе сеньора. Вассальные отношения становились обязательными. Жить, не вступая в зависимые отношения, отныне запрещалось.   
Генрих III (1039-1056) значительно расширил границы империи на восток. Он назначал и смещал римских пап. После его смерти папское государство усилилось и попыталось выйти из-под контроля императоров. Разгорелась борьба по вопросу об инвеституре епископов. Генрих IV вел тяжелую борьбу с папством, но успеха не добился и в 1106 г. отрекся от престола. Генрих V (1106-1125) должен был прекратить борьбу и подписать в 1122 г. в Вормсе конкордат (соглашение) с папами. Инвеститура епископов перешла к папам, однако император считался сеньором епископов в светских делах. Влияние императоров Германии на время уменьшилось, но уже Фридрих I Барбаросса (1152-1190) восстановил пошатнувшийся авторитет. Стремясь к расширению своей власти, он использовал юристов болонской школы, которая основывалась на римском праве. Отныне император основывал свою власть на известной формуле: “всякое решение государя имеет силу закона”. Император покровительствовал болонской школе, а профессоров приравнял к рыцарям. Юристы провозгласили множество регалий - королевских прав. В 1165 г. во время заседаний рейхстага было провозглашено, что власть императора имеет божественное происхождение. Император совершил ряд походов в Италию, но натолкнулся на возрастающее сопротивление. В 1175 г. в битве при Леньяно он потерпел сокрушительное поражение и потерял власть над Северной Италией. Господство в Европе перешло к римским папам. Напротив, императорская власть слабела.  
В XIII в. в Германии начались гражданские войны. Наступил период раздробленности и междоусобиц, необходимый для ускорения социально-экономического развития. Последним императором, который попытался восстановить былую силу центра, стал Фридрих II. Его владения в Германии и на юге Италии были обширны, но управлял он ими по-разному. В Сицилийском королевстве была утверждена неограниченная власть короля. Германии он даровал Вормскую привилегию 1231 г. В соответствии с ней, князьям-фюрстам была предоставлена верховная власть в их владениях. Они получили права чеканки монеты и суда. Права городов были уменьшены, городские союзы запрещены. Центральная власть лишилась естественной поддержки в борьбе за объединение страны. Поэтому раздробленность в Германии сохранилась надолго. В 1268 г. династия Штауфенов прекратилась. Папство одержало победу.   
Междуцарствие продолжалось с 1254 по 1273 гг. Фюрсты, прелаты и города жили самостоятельно. Беззаконие получило обозначение “кулачного права”. Города пытались создавать союзы (напр., Рейнский), но интересы их были слишком различны. В 1273 г. на престол был избран Рудольф Габсбург. Он был вынужден продолжать политику уступок знати и отказаться от контроля над Италией. Альбрехт I (1298-1308) завершил процесс подчинения городов князьям. Раздробленность и междоусобицы не прекращались и в последующие 50 лет. Наконец, правитель династии Люксембургов Карл IV (1347-1378) окончательно закрепил сложившуюся систему. В 1356 г. он издал “Золотую буллу”. Этот закон устанавливал, что императоры Германии избираются 7 высшими князьями - курфюрстами. В основу законодательной системы было положено римское право. Права курфюрстов стали неотделимыми от власти императора. В конце XV - начале XVI в. император Максимилиан (1493-1519) пытался создать имперскую армию и упорядочить финансовую систему, но не добился успеха. Население было измучено беззакониями, и готово к восстанию. Поводом к острому социальному конфликту стала реформация католической церкви.  
Уже во время вызванных реформацией междоусобиц и кровопролития было принято в 1532 г. уголовно-судебное уложение, названное “Каролина” в честь императора Карла V. Уложение было попыткой упорядочить местное законодательство. Однако в обстановке религиозных войн добиться исполнения этих законов было нелегко. Они имеют значение, скорее, для развития германского законодательства, как важный его этап.

**Эволюция германского средневекового права**

Главные особенности развития средневекового германского права:  
сохранение правового партикуляризма;  
более раннее (по сравнению с другими европейскими державами) появление королевского, императорского законодательства.  
Общеимперское законодательство, с момента возникновения, формировало особую область имперского права и юрисдикции. Прежде всего, в эту область входили общеимперские установления, объявлявшиеся императором с предварительного согласия рейхстага (конституции). В частности, именно таким образом были установлены общегерманские королевские финансовые и судебные права - регалии (1158 г.). Кроме того, устанавливались законы о “вечном мире”. Первый такой акт был объявлен в 1103 г. Подданные были обязаны присягнуть, что они не посягнут на те институты и сословия, которые находятся под императорской зашитой: церковь, духовенство, купечество, евреи, женщины и дети. Срок закона был объявлен в один год. В последующих установлениях с 1119 по 1235 гг. в круг охраняемых императором включались другие категории жителей империи. Наконец, последний акт этого рода защищал имущество светских и церковных князей (1235 г.). Как видно из изложенного, общеимперское законодательство пыталось противостоять “кулачному” праву.   
В дальнейшем “земский мир” устанавливался на все более и более долгие сроки - на 5 и 10 лет, пока в 1495 г. рейхстаг не объявил о “вечном земском мире” и не создал постоянный имперский суд.   
Постепенно законодательство о земском мире привело к изменениям в существовавшем праве. На рубеже XII в. возникло новое уголовное право, появилась новая градация правонарушений, в зависимости от тяжести нарушения “земского мира”: “злодеяние” или “проступок”.   
Серьезным правовым рычагом имперского законодательства было право императора объявлять преступника “вне закона”, что приводило к утрате социального положения и запрету на оказание любой помощи преступнику.   
В XII в. появляются первые памятники нового права, сменившего “варварское”. В 1235 г. было составлено “Саксонское Зерцало”, включавшее свод земского права (в 3 книгах, примерно по 80 статей каждая), а также небольшой свод ленного права (примерно 200 статей). Первая часть предназначалась для рядовых свободных, подсудных шеффенскому (общинному) суду. Ленное право регулировало феодальные отношения и иерархию. В основе свода лежало обычное право, но отдельные правила и институты были заимствованы из римского и канонического права. Ленное право было основой всех имущественных отношений. Фактически, за владельцем лена признавались права собственности на него. Наследование осуществлялось по принципу майората. С 12 лет разрешалось получать доходы от лена, с 13 лет наследник мог быть признан полноценным ленником. Лен существовал не только в виде земельного надела, но и как судебный (право сеньориального суда) и городской (обязанность защищать город). Существовало и право владения леном, в том числе по сроку давности в 30 лет, 1 год и 1 день. Права собственника ограничивались наличием “заповедных земель” и “глубиной сошника”, так как земные недра принадлежали королю. Наследственные имущественные права признавались и за крестьянами, выплачивавшими особую плату - чинш (собственно, ценз).   
Ленный суд рассматривал споры между сеньорами и вассалами. Сеньор был обязан заранее и при свидетелях известить вассала о предстоящем суде. Суд был открытым и проходил при участии не менее 7 других вассалов. От единичных обвинений можно было очиститься присягой. Обычным наказанием был штраф. Мелкие дела рассматривал сельский староста, пойманных с поличным судил избранный тремя общинами гограф, высшей юстицией являлся графский суд, в котором участвовали представители свободных сословий - шеффены. Важнейшим из доказательств считалась присяга. По уголовным делам часто применялся судебный поединок.   
“Саксонское Зерцало” имело значение, далеко выходившее за пределы региона, на него ссылались по всей Германии. По его образцу составлялись сборники в других германских государствах.

**“Каролина”**

Наиболее крупным памятником общеимперского права стала “Уголовная конституция Карла V” (“Каролина”). Она была принята в 1532 г. и стала первым в Европе уголовно-процессуальным кодексом, поскольку после введения имперских судов возникла необходимость унификации уголовного и уголовно-процессуального права. Уголовное уложение разделялось на 2 книги: первая определяла общий порядок судопроизводства и устанавливала основания для начала обвинительного процесса; вторая - классифицировала наказания по характеру преступлений. Уложение отошло от казусной формы изложения и использовало церковную форму заповеди. Наиболее опасным преступлением считалось нарушение “королевского мира”, которое могло состоять в посягательстве на церковь и религиозный порядок (богохульство, колдовство, кощунство), в измене, нарушении общественного порядка, а также тяжкие, злостные, повторные посягательства на личность или имущество. Менее опасными признавались незначительные или неумышленные посягательства на личность и имущество. В особую категорию выделялись преступления против правосудия.   
Критерием оценки преступления было наличие злого умысла. Детально квалифицировалось пособничество. Наказания в основном были взяты из земского права: смертная казнь, членовредительство, порка, изгнание из страны, выставление к позорному столбу, различные штрафы. Существовали особо квалифицированные наказания. Выбор наказания был оставлен на усмотрение судьи. “Каролина” предусматривала возможность отягчающих и смягчающих обстоятельств.   
Судебный процесс был регламентирован формальным образом. Уголовное дело начиналось или по жалобе истца, или судом в инквизиционном порядке по “сведениям” или подозрению. Первой стадией дела было следствие, которое выявляло факт преступления и виновность конкретного лица. Затем на суде выносился приговор. Основным видом доказательства считались показания свидетелей. Если свидетелей для вынесения обвинительного приговора было недостаточно, обвиняемый подвергался пыткам.   
Уложение в целом стало для германских государств юридическим образцом, но не жестко применявшимся законом.( 21)

**Глава 3. Общая сравнительная характеристика судебных процессов средневековья и новейшего времени**

*Право нового времени возникло в результате буржуазных революций, целью которых было упразднение средневековых ограничений (феодальной собственности, сословного деления людей, цеховой системы и т.п.) и создание простора для личной инициативы. Сохраняя некоторую преемственность с феодальными правовыми системами, буржуазное право стало тем не менее правом нового типа, т.к. было построено на совершенно новых принципах, обеспечивших его новые качества. Эти принципы были зафиксированы в основополагающих документах буржуазных революций - "Декларации независимости", "Декларации прав человека и гражданина", "Билле о правах" и др. Основные из них - единство закона, юридическое равенство, законность и свобода.*

*Феодальная множественность правовых систем создавала препятствия для развития торговли и утверждения неограниченной частной собственности. Отсюда, стремление к унификации правовых систем. Законы, принятые во время революций, обычно распространялись на территорию всей страны. После упрочение политической власти буржуазии стали создаваться единые национальные и даже межнациональные правовые системы.*

*В эпоху нового времени почти все отношения между людьми строятся на договорных отношениях. Предпосылкой для любого договора является юридическое равенство лично свободных людей и всеобщая правоспособность, которые были установлены во время буржуазных революций.*

*Юридическое равенство реально существует только в условиях законности, которая проявляется в правомерном поведении всех граждан и юридических лиц. Правомерность, как принцип всеобщего поведения, обеспечивает стабилизацию политических и экономических отношений, необходимую для прогресса общества.*

*Политические свободы являются основой общественного строя. Без них немыслимо развитие инициативы, творчества, предпринимательства. Основой свободы является собственность.*

*Наряду с общими принципами каждое государство имеет свою национальную систему права со своими особенностями.*

***2. Становление права нового типа в Англии и Франции.***

*Традиционная система права в****Англии****основана на судебном прецеденте. Компромиссный характер революции в Англии обеспечил преемственность судебных прецедентов и сохранение ряда феодальных правовых норм, которые в течение двух веков приспосабливались к условиям капитализма.*

*Для судебного права, которое сохранило ведущую роль во всей правовой системе, характерно сочетание судебного правотворчества, обеспечивающего гибкость и развитие права, с судебным прецедентом, придающим праву стабильность. Для "общего права" в XVIII в. свойственны отход от жесткого принципа прецедента и выработка новых доктрин. "Право справедливости" с конца XVII в. стало ориентироваться на принцип законности и опираться на прецеденты. Право развивалось за счет более активного внедрения новых судебных доктрин, построенных на буржуазных принципах.*

*Процесс формирования правовой системы на буржуазной основе окончательно завершился к последней четверти XIX в. судебной реформой 1873-1875 гг., объединившей системы королевских судов с судом лорда канцлера в единый Высокий суд, который в равной мере использовал "общее право" и "право справедливости". После избирательных реформ осуществляется модернизация статутного права. Также проводится частичная реформа уголовного права: 300 старых запутанных статутов были объединены в 4 закона. Общей тенденцией в конце XIX - начале XX в. была консолидация законов и кодификация отдельных институтов права. Появляется целая серия кодификационных актов: Акт о товариществах 1890, Акт о продаже товаров 1893, Акт о лжесвидетельстве 1911 и др. Однако в целом право оставалось некодифицированным. Почти не испытавшее влияния римского права, английское право развивалось более на эмпирических, а не на рациональных началах.*

*Во****Франции****революция осуществила настоящий разгром старой правовой системы. При этом наблюдалось активное законотворчество: Учредительное собрание приняло 2557 законов, Законодательное - 1172, Конвент - 11210 декретов. Основной чертой законодательства времени революции была его антифеодальная направленность.*

*Рост авторитета закона способствовал превращению его в основной источник права. Новая правовая система строилась в соответствии с естестественным правом и требованиями природы. Правовой порядок означал, что закон рассматривается как акт верховной власти, наделенной полномочиями установить нормы, имеющие высшую юридическую силу. Во Франции с формально-юридической точки зрения любое решение суда должно основываться на писаном праве - на законе, а не на предшествующей практике. С самого начала право принимает систематизированный вид, а широкомасштабная кодификация права разворачивается с 1804 по 1810 г., когда появились 5 кодексов, охвативших все для того времени отрасли права (кодекс Наполеона). При этом широко использовалось наследие римских юристов (логика, конструкции, понятия).*

***3. Возникновение англосаксонской и континентальной правовых систем.***

*Развитие национальных систем права в период нового времени под воздействием исторических условий (развитие капитализма вширь) привело к появлению межнациональных правовых систем - англосаксонской системы и континентальной (романо-германской) системы.*

*Англосаксонская система возникла в результате активной колониальной политики Англии. В колониях англичане жили по английскому праву и там действовали английские законы, причем не только статуты, изданные специально для колоний, но и прецедентное право ("общее право" и "право справедливости"). Введение новых норм права в колониях осуществлялось путем специальных королевских хартий и законов парламента. Английское право легло в основу кодификаций отдельных отраслей права в ряде колоний, а в США оно нашло отражение в правовых системах отдельных штатов.*

*Основным источником права в странах англосаксонской системы является судебный прецедент, который считается обязательным для всех судов при рассмотрении аналогичных дел. Суд творит право, но создает не общие, а казуистические нормы. В англосаксонских странах право и закон не совпадают. Парламентский закон становится правом страны только в том случае, если он применен и истолкован судом. Т.е. для системы общего права характерны доктрины судебного прецедента и "верховенства права".*

*Континентальная система развилась в XIX в. под влиянием наполеоновского кодекса, который во время войн был распространен в завоеванных Францией европейских странах, затем это право распространилось на французские колонии, а затем страны этой системы права подверглись воздействию германских кодексов.*

*Общность создавала романская основа (рецепция римского права). В континентальной системе права существует деление на публичное и частное, также четко разграничивается право материальное и процессуальное. Основной источник права - закон, который устанавливает общие правила поведения и правовые принципы. Суд не занимается правоустанавливающей деятельностью, а лишь применяет правовые нормы к конкретным случаям. Таким оразом, в континентальном праве доминирует идея верховенства закона, а не права. Другая особенность - широкое распространение кодификации.*

***4. Гражданское право в период нового времени.***

***Англия*** *В Англии еще до революции существовали буржуазные подходы к собственности, договору, предпринимательству, но не было четкой правовой программы и капиталистические отношения регулировались традиционными конструкциями общего права и права справедливости.*

*В XVIII-XIX вв. в праве собственности сохранялось деление на "реальную" и "личную" собственность. Это было связано с формами исков. Реальными исками защищалась земля, родовые недвижимости и титулы, т.е. те виды имущественных прав, в особой защите которых были заинтересованы лендлорды. Распоряжение реальной собственностью было связано с формальностями и ограничениями и сопровождалось средневековыми принципами (майорат, исключение женщин из числа наследников и т.д.). Личными исками, которые использовали более гибкие и удобные средства, защищались вещные права и некоторые другие (авторское право). Законы XIX в. способствовали постепенному ослаблению граней между "реальными" и "личными" исками.*

*В XVIII-XIX вв. возникает доверительная собственность (trust): разделение собственности между первоначальным собственником имущества, учреждающим trust, и доверительным собственником или управляющим, распоряжающимся имуществом как своим, а также лицом, в пользу которого доверительная собственность учреждена. Институт trust'a использовался в конце XIX-начале XX в. для организации инвестиционных банков, монополий и получил перспективную разработку.*

*Развитие буржуазной концепции договора вело к судебной адаптации средневековых исков. После промышленной революции договор стал основнаой правовой формой, в которой выражались отношения по найму рабочей силы, обмену товарами, оказанию услуг. В традиционные доктрины вносились буржуазные принципы: равенство сторон, незыблемость исполнения обязательств и т.п. Появляются новые виды договоров: страхования, перевозки грузов и пассажиров и др.*

*Медленно проникали нововведения в семейное право: с 1836 г. появляется гражданский брак, с 1857 г. разрешается развод, а с 1882 г. - участие женщин в имущественном обороте. Но сохранились и архаические формы: так, за деликт, совершенный женой, ответственность нес ее муж.*

*Наиболее значительные изменения произошли в статусе торговых товариществ (компаний) от полной до ограниченной ответственности (акционерные общества). В 1844-67 гг. последовала целая серия законов о компаниях. Торговые товарищества, выпускающие ценные бумаги, рассматривались как самостоятельные юридические лица, не совпадающие с учредителями и акционерами. В гражданском обороте директор компании выступал от ее имени, а не от совокупности ее индивидуальных участников. Для учреждения новой компании требовалось не менее 7 учредителей. Предусматривался выпуск именных акций, разработка устава. Сначала для создания компании требовалось правительственное разрешение (отменено законом 1825 г.), затем - регистрация (явочно-нормативный порядок).*

*В 1908 г. Акт о компаниях объединил все предшествующее законодательство. Было закреплено деление компаний на публичные и частные. Публичные имели право беспредельно расширять капиталы и число участников, что способствовало "демократизации" капитала. Частные имели максимальное число участников - 50, но были обязаны публиковать свои балансы.*

***Франция*** *В основе права Франции нового времени был Гражданский Кодекс Наполеона 1804 г. В его разработке участвовали видные юристы и сам Наполеон. Кодекс построен по схеме Институций (Лица - Вещи - Обязательства) и содержит 2281 статью. Структура кодекса была следующей: 1 часть - "О лицах"; 2 - "Об имуществах и различных видоизменениях собственности"; 3 - "О различных способах, которыми приобретается собственность".*

*Гражданский Кодекс Наполеона закрепил формальное равенство лиц в гражданско-правовой сфере. Отсутствовало понятие юридического лица из-за недоверия к феодальным цехам и корпорациям (буржуазные еще не сложились). Была восстановлена "гражданская смерть" как вид уголовного наказания (с потерей собственности и имущества). Сохранился ряд ограничений в гражданских правах женщин, например, они не могли быть свидетелями при составлении актов гражданского состояния).*

*Принципы семейного права исходили из того, что у мужчины было господствующее положение. Жена имела право на развод, если муж держал сожительницу в доме. Сохранялось неравенство в имущественных правах (имуществом распоряжался муж). Также было неравенство и в отношении детей. Отец имел право лишить сына свободы на срок до 1 месяца. Брак заключался с согласия родителей (такое согласие было обязательным для сына до 25 лет, и для дочери до 21 года). Было запрещено отыскание отцовства. Однако брак стал рассматриваться как гражданский договор, что означало разрыв с каноническим правом.*

*Собственность в Гражданском Кодексе обозначалась в римской трактовке, как "право пользоваться и распоряжаться вещами наиболее абсолютным образом". Широкая трактовка правомочий земельного собственника заключалась в формуле: "Собственность на землю включает в себя собственность на то, что сверху, и на то, что снизу" (в 1810 г. эту формулу отменили).*

*Способы, которыми приобретается собственность, были следующими: наследование, дарение, завещание и в силу обязательств. Были отменены феодальные принципы наследования - в число наследников включены родственники до 12 ступени, а также внебрачные дети в случае признания в законном порядке. Была расширена свобода завещаний и дарений, но не более половины имущества, если один законный ребенок, 1/3, если два и 1/4, если три и более.*

*Договор рассматривался как соглашение посредством которого одно или несколько лиц обязуются "дать что-либо, сделать что-либо или не делать что-либо". Из римского права в Гражданский Кодекс вошла идея о равенстве сторон в договоре, добровольность и непреложность. Согласие сторон - необходимое условие действительности договора. Убыточность соглашения не может опорочить договор. В случае невыполнения - через суд. В Гражданском Кодексе Наполеона фигурируют отдельные виды договора: купли-продажи, мены, найма, займа и т.п.*

*Гражданский Кодекс Наполеона закрепил свободу предпринимательской деятельности. Он оказал огромное влияние на право Франции и других стран, явился образцом кодификации.*

*Торговый кодекс 1807 г. содержал материал о юридических действиях, совершаемых комерсантами. Появление кодекса означало дуализм частного права: деление его на гражданское и торговое. Торговый кодекс состоял из 4-х книг:*

1. *Общие положения о торговцах, коммерсантах, товариществах, биржах, сделках и т.п.*
2. *О международной и морской торговле.*
3. *Банкротства.*
4. *Торговая юрисдикция.*

***Германия.*** *В Германском гражданском уложении 1900 г. были отражены новые тенденции в развитии буржуазного гражданского права. Уложение было построено по пандектной системе. В I книге - общая часть, во II - обязательственное право, в III - вещное, брачно-семейное и наследственное право. Всего уложение включало 2385 параграфов. Оно содержит сложные термины и юридические конструкции, тяжеловесный язык, но юридически является более точным и совершенным, чем Гражданский Кодекс Наполеона.*

*Специальная глава посвящена юридическому лицу и его правоспособности.*

*В гражданском уложении широко фигурируют моральные нормы: "не допускается осуществление права, если целью такого осуществления может быть причинение вреда другому". Забота о "справедливости" проходит через все уложение. Требование "справедливого" поведения содержится и в обязательственном праве - возмещение вреда, справедливое вознаграждение и т.п. Особенно много морализирующих указаний по договорным отношениям: "Должник обязан исполнять договор так, как этого требует добрая совесть".*

*Многие параграфы ГГУ сформулированы таким образом, что судьи получили легальную возможность отступать от общих правил, ссылаясь на "уважительные причины и основания". Наличие такого рода особенностей в ГГУ способствовало закреплению за ним специфического свойства, получившего название "каучуковые" нормы права, то есть такие нормы, которые могут применяться судьями по их усмотрению в зависимости от ситуации.*

*Однако в целом ГГУ обеспечивало прочность гражданского оборота и надежную защиту собственнических прав и интересов. Многие положения вошли в ГГУ из более развитого торгового законодательства. В 1897 г. было принято новое Торговое уложение, в котором центральное место отводилось торговым и негласным товариществам.*

***5. Уголовное право в период нового времени.***

***Англия.*** *В уголовном праве Англии долгое время действовали феодальные уголовно-правовые нормы. Сохранялась трехчленная структура в классификации преступлений: тризн (измена), фелония (тяжкое уголовное преступление), мисдиминор (мелкие преступления). В XVIII в. возрастает число фелоний, наказываемых смертной казнью: от 50 в 1660 г. до 150 в начале XIX в. (за порубку садовых деревьев, поджог посевов, за мелкую кражу денег, за письмо с фиктивной подписью с целью вымогательства и т.п.). Сохранились и средневековые меры наказания: выставление у позорного столба, публичное бичевание. Практиковались устрашающие экзекуции: труп казненного вывешивали на всеобщее обозрение в цепях, а затем разрубали на части.*

*Однако Habeas Corpus Act, Билль о правах, Акт об устроении и другие законы способствовали постепенной либерализации карательной политики. В начале XIX в. появляется целая серия законов, имеющих целью путем смягчения наказаний укрепить существующий правопорядок. В 1816 г. был отменен позорный столб, а в 1817 г. было отменено публичное сечение женщин. Происходит сокращение применения смертной казни: с 1826 по 1861 г. количество деяний, за которые полагалась смертная казнь было сокращено с 200 до 4. В 1870 г. была отменена конфискация имущества за фелонию. После этого разница в наказаниях за фелонию и мисдиминор практически исчезла.*

*В XIX в. происходит и демократизация процесса. С 1836 г. адвокат допускается к заключенному в тюрьму, а в конце века обвиняемому предоставляется право давать показания в суде (до этого он рассматривался как "лжец"). Одновременно судебная процедура развивалась в сторону расширения круга дел, по которым судья выносил приговор в так называемом суммарном порядке - без участия присяжных.*

***Франция.*** *В 1791 г. Учредительное собрание утвердило первый Уголовный кодекс страны. Часть I "О наказаниях" содержала тщательную регламентацию и провозглашала отказ от членовредительства. Смертная казнь должна была совершаться публично и предусматривалась в 40 случаях. Предполагались позорящие наказания, каторжные работы, тюрьма, ссылка. Часть II УК "О преступлениях и наказаниях" содержала перечень деяний, которые рассматривались как преступные, и основывалась на принципе соразмерности. Специфика кодекса состояла в том, что за определенные преступления полагались абсолютно определенные санкции, что обусловило казуистичность УК. Все преступления делились на две категории: против публичных интересов и против частных лиц (последние делились на преступления против личности и против собственности). Охране частной собственности было посвящено 48 из 125 статей.*

*В 1810 г. был принят новый Уголовный кодекс (УК Наполеона). В нем провозглашалось равенство граждан перед законом, определялись критерии преступления и давались основные понятия уголовного права. Общая часть в двух книгах содержала основные принципы и понятия уголовного права. Под преступлениями понимались деяния, запрещенные законом. Провозглашался принцип: "закон не имеет обратной силы". Предполагалась ответственность за соучастие, но в то же время освобождение от ответственности безумных, а также лиц, совершивших преступление под принуждением. Вместе с тем в УК не говорилось о давности совершения преступления, не т понятия вины, совокупности и т.п.*

*Особенная часть в двух книгах содержала перечень преступлений, виды и меры наказаний. УК 1810 г. вводил трехчленную классификацию преступлений, которым соответствовали определенные наказания:*

1. *Тяжкие преступления, за которые полагались мучительные или позорящие наказания (смертная казнь, гражданская смерть, пожизненная каторга и т.п.).*
2. *Проступки, за которые полагались исправительные меры (тюремное заключение, временное лишение гражданских прав, штраф).*
3. *Полицейские нарушения, по которым были предусмотрены меры полицейского характера (административные взыскания и штрафы).*

*Уголовно-процессуальный кодекс 1808 г. предполагал введение смешанного процесса, тайное и письменное судопроизводство. Следственные судьи производили допрос, аресты, осмотр места преступления и т.п. Суд строился на принципах гласности, устности и состязательности. Предполагалось разграничение следствия и обвинения. На суде происходило состязание прокурора и адвоката. Решение о виновности или невиновности выносил большинством голосов суд присяжных. Однако судья имел право задавать вопросы присяжным и тем самым оказывать на них давление.*

***Германия.*** *В 1871 г. в Германской империи было введено в действие Уголовное Уложение Северо-Германского союза, действовавшее с 1870 г. Уголовное право Германии находилось под сильным влиянием Франции. Уложение состояло из общей (в двух книгах) и особенной (в одной книге) части. Самыми суровыми мерами карались посягательства на политический строй государства. Как и в гражданском праве, в уголовном уложении встречаются "каучуковые" нормы. Интересно, что смертная казнь по уголовному уложению 1871 г. полагалась только в двух случаях: за убийство главы государства и за убийство по заранее обдуманному плану.*

*Таким образом, модернизация и либерализация буржуазного уголовного права сами по себе не означали ослабления уголовной политики, но делали ее более социально ориентированной и эффективной.*

**Заключение**

В данной

**Список используемых источников**

1.Черниловский З. Всеобщая история государства и права

2. Сажина Тагунов История государства и права зарубежных стран

3. История государства и права зарубежных стран Крашенникова Жидков

4.История государства и права зарубежных стран Вениосова, Сажина

5.История государства и права зарубежных стран Ильинский

6. История государства права и судопроизводства зарубежных стран М,Н.Прудников

7. Всеобщая история права и государства В.Г.Графский

8. Салическая правда

9. Данилов В.А. Заметки о средневековой инквизиции Выписки из семи книг по истории на тему инквизиции Объем - ок. 22 стандартных стр

10. Ольга Тогоева Суд инквизиции (статья) Постнаука

11. История государства и права зарубежных стран: для бакалавров

Рубаник В Е

12. Ольга Тогоева Средневековые ведовские процессы Постнаука

13. Осокина И. Судебный процесс инквизиции Historicus.ru Историк– общественно политический журнал.

14. Я. Павловский "Очерки истории католической Церкви", Резекне, 1994 г., глава "Инквизиция".

15. Антоний Ваплер, "История римско-католической Церкви", Одесса, 1899 г., стр.158-162.

16. Прецедентное право. Автор, И.Ю.Богдановская/Издатель Наука, 1993/стр. 235

17. Английская судебная система : пер. с англ. / Рональд Уолкер . – М. : Юрид. лит., 1980 . – 631 с. - Перепеч. изд.: London, 1976. - Библиогр. в примеч.: с.598-626.

18. Судебные системы западных государств. / Под ред.В.А. Тумановой. - М., 1991.стр 90-124

19. О.А. Омельченко Всеобщая история государства и права учебник издание третье, исправленное

20. Радутная Н.В., Зачем нужен суд присяжных, М., «Российская правовая академия», 1995 г., с. 7-8.

21. Пахомов Юрий Всеволодович средневековая Германия

22. Решетников Ф.М. Правовые системы стран мира. Справочник. М.,1993.