

В. М. Шумилов

ПРАВОВАЯ
СИСТЕМА
США

«МЕЖДУНАРОДНЫЕ ОТНОШЕНИЯ»

ВСЕРОССИЙСКАЯ АКАДЕМИЯ ВНЕШНЕЙ ТОРГОВЛИ

В.М. Шумилов

ПРАВОВАЯ СИСТЕМА США

**Рекомендовано Ученым советом ВАВТ
в качестве учебного пособия
для студентов и слушателей вузов,
обучающихся по специальности
«Юриспруденция»**



**МОСКВА
«МЕЖДУНАРОДНЫЕ ОТНОШЕНИЯ»
2006**

УДК 34(73)(075.8)
ББК 67.99(7Сое)я73
Ш96

4

Шумилов В.М.

Ш96 Правовая система США: Учебное пособие. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Междунар. отношения, 2006. – 408 с.

ISBN 5-7133-1267-4

Книга содержит очерк истории становления и функционирования в современных условиях государства и права США, их политической и правовой систем, отражающих особенности англосаксонской правовой семьи. Рассмотрены основные публично-правовые и частноправовые институты и отрасли права США: конституционное, административное, уголовное, деликтное, договорное, торговое, трудовое, семейное право, уголовный и гражданский процесс, некоторые вопросы международно-правовой доктрины США и др.

В приложениях к учебному пособию приводятся: судебные прецеденты, тексты Конституции США на русском и английском языках, словарь правовых терминов (на английском языке), рекомендуемая литература по США.

Для законодателей, государственных служащих, специалистов, занимающихся сравнительным правоведением, теорией права, ученых-американистов, юристов-практиков, задействованных в проблематику, связанную с правовой системой США, переводчиков и обучающихся юридической терминологии на английском языке; студентов и слушателей юридических факультетов вузов России и СНГ, для всех, кто интересуется внутренней жизнью иностранных государств.

УДК 34(73)(075.8)
ББК 67.99(7Сое)я73

© Шумилов В.М., 2006
© Подготовка к изданию и оформление
изд-ва «Международные отношения»,
2006

ISBN 5-7133-1267-4

Оглавление

| | |
|--|-----|
| <i>Предисловие</i> | 5 |
| <i>Справочная информация о США</i> | 8 |
| Введение | 12 |
| <i>Глава 1.</i> Краткая история государства и права США | 14 |
| <i>Глава 2.</i> Политическая система | 31 |
| <i>Глава 3.</i> Основные части правовой системы | 45 |
| <i>Глава 4.</i> Конституционное право (<i>Constitutional Law</i>) | 55 |
| <i>Глава 5.</i> Судебная система | 88 |
| <i>Глава 6.</i> Административное право (<i>Administrative Law</i>) | 95 |
| <i>Глава 7.</i> Иммиграционное право (<i>Immigration Law</i>) | 117 |
| <i>Глава 8.</i> Уголовное право и уголовный процесс (<i>Criminal Law and Criminal Procedure</i>) | 123 |
| <i>Глава 9.</i> Гражданское право (<i>Civil Law</i>) | 135 |
| <i>Глава 10.</i> Договорное (контрактное) право (<i>Contract Law</i>) | 152 |
| <i>Глава 11.</i> Торговое право (<i>Sales Law</i>) | 169 |
| <i>Глава 12.</i> Предприятия и корпоративное право (<i>Business Organisations and Corporation Law</i>) | 192 |
| <i>Глава 13.</i> Деликтное право (<i>Tort Law</i>) | 234 |
| <i>Глава 14.</i> Право интеллектуальной собственности (<i>Intellectual Property Law</i>) | 246 |
| <i>Глава 15.</i> Гражданский процесс (<i>Civil Procedure</i>) | 256 |
| <i>Глава 16.</i> Трудовое право (<i>Labor Law</i>) | 263 |
| <i>Глава 17.</i> Экологическое право (<i>Environmental Law</i>) | 276 |

Правовая система США

Глава 18. Семейное право (Family Law) 280

*Глава 19. Некоторые вопросы международного права
(International Law)* 296

Приложения

1. Президенты США 309

2. Некоторые судебные прецеденты 312

3. Конституция Соединенных Штатов (1787) 336

4. Конституция Соединенных Штатов (на английском языке) 361

5. Словарь правовых терминов (на английском языке) 382

6. Литература 404

Предисловие

Перед вами второе, обновленное и существенно дополненное издание книги известного российского юриста-международника, доктора юридических наук, заведующего кафедрой Всероссийской академии внешней торговли, профессора В.М. Шумилова «Правовая система США».

Это уникальное и до настоящего времени единственное в России научное исследование, в котором в систематизированном и комплексном виде рассмотрена структура и основные отрасли правовой системы Соединенных Штатов, дан исторический и сравнительно-правовой анализ формирования и развития американского законодательства и государственного устройства.

Актуальность данного издания несомненна. Изучение правовой системы США представляет на современном этапе не только научный, но и безусловный практический интерес.

Последние десятилетия мы являемся свидетелями качественного и количественного роста экономических и гуманитарных обменов между Россией и США. Идет децентрализация взаимных экономических и гуманитарных контактов, развиваются региональные связи.

Традиционно динамичный российско-американский политический диалог постепенно дополняется все более разнообразными формами взаимодействия в торговле, инвестициях, науке и технике, технологиях, образовании и культуре. Несмотря на пока еще существующие ограничения, расширяются взаимные поездки граждан наших стран. Все большее число жителей России получают возможность побывать в США с целью получения образования, работы, установления деловых контактов, обмена опытом, отдыха и активного туризма.

В свою очередь, представители Северной Америки активно наращивают свое присутствие в российской деловой и общественной

Правовая система США

среде. Интернет и другие новые коммуникационные технологии виртуально сокращают разделяющее наши страны расстояние, делают возможным мгновенный трансграничный обмен информацией, капиталами, товарами и услугами.

На двусторонние российско-американские отношения оказывает несомненное влияние и интенсивный процесс глобализации всего комплекса мирохозяйственных связей при усиливающемся влиянии США на текущее состояние и перспективы их торговой, инвестиционной и социальной составляющих.

Связанные политико-идеологические, экономические и социальные процессы определяют как динамику развития системы международного права и внутригосударственного права большинства стран мира, так и, что особенно важно, формируют новое качество и уровень их структурной взаимосвязи и взаимодействия.

Отчетливой реальностью становятся доминирование межгосударственных механизмов взаимосогласованного регулирования международных экономических обменов, прежде всего в рамках ВТО, и подключение к международно-правовой системе унифицированных внутригосударственных нормативных и административных механизмов.

Не менее активно предпринимаются попытки ввести в юридическую практику и принцип экстерриториального действия внутригосударственного американского права.

Наиболее заметно это проявляется в области международных экономических отношений – тому есть немало свидетельств: достаточно упомянуть рост так называемых «банкротств по-американски», когда в судах США соответствующие процедуры банкротства инициируются в отношении компаний, зарегистрированных в качестве юридических лиц в других государствах, в том числе в России.

Формирующееся сегодня глобальное деловое пространство ориентируется на общие универсальные правила и процедуры, основывающиеся в силу исторической доминанты англосаксонских и, в особенности, американских бизнес-традиций именно на североамериканском подходе к законодательному и административному регулированию корпоративных, контрактных и торговых отношений.

Резюмируем: как бы мы к этому ни относились, но право США, американская правовая доктрина во все большей степени оказывают влияние не только на тех наших соотечественников, кто бывает

Предисловие

в США или выбрал эту страну в качестве места своего временного жительства, на те российские компании, которые имеют существенные экономические интересы в США или связаны с американскими бизнес-структурами обязательственными отношениями, но и на все более широкие круги российских граждан и юридических лиц.

Данная книга представляет уникальную возможность начать изучение системы права США как студентам и молодым ученым, так и просто интересующимся этой страной читателям, знакомит их с основами государственного устройства, базовыми принципами законодательного процесса и судебной системы Соединенных Штатов, дает представление об основополагающих отраслях американского права: конституционном, административном, уголовном и уголовно-процессуальном, гражданском и гражданско-процессуальном, деликтном, корпоративном, торговом, контрактном, семейном, трудовом, экологическом и иммиграционном; анализирует наиболее распространенные в США подходы к концепции международного права.

Свойственный автору комплексный подход, блестящая способность к обобщению и систематизации материала, умение выделить главное и структурировать в простом и доходчивом виде придают книге чрезвычайно функциональный характер. Она успешно сочетает в себе как свойства научной новизны и весомого фундаментального труда, так и качества научно-популярной и образовательной литературы. Это делает ее не только ценным методическим пособием при подготовке учебных курсов по правовой системе США и Особенной части теории сравнительного права, но и уникальным справочно-консультативным инструментом для профессионалов-юристов, практикующих в различных отраслях современного права, а также для более широкой группы специалистов в области международных и международных экономических отношений.

Важно и то, что данная книга закладывает основу для более предметного и тщательного изучения права США и его конкретных отраслей, а также придает дополнительный импульс развитию всего комплекса сравнительного правоведения в российской юридической науке.

Шишаев
Алексей Иванович,
кандидат юридических наук
(Министерство иностранных дел РФ)

Справочная информация о США

Соединенные Штаты Америки – государство, которое состоит из трех несмежных частей: территории в континентальной части Северной Америки, Аляски и 24 Гавайских островов в Тихом океане. Континентальная часть США граничит с Канадой на севере и с Мексикой – на юге. На востоке омывается Атлантическим океаном, на западе – Тихим. Аляска расположена на крайнем северо-западе континента и граничит с Канадой.

Площадь страны – 9,3 млн. кв. км, из которых 1,7 млн. кв. км приходится на Аляску и около 17 тыс. кв. км – на Гавайи. Территория страны разделена на шесть часовых поясов. Около половины территории страны занимают горные хребты, плоскогорье и плато Кордильер; восточную окраину Кордильер образуют хребты Скалистых гор. На востоке находятся Аппалачские горы. Между Аппалачами и Кордильерами лежат обширные внутренние равнины и Примексиканская низменность. Леса покрывают около 30% территории страны. Растительность Аляски преимущественно тундровая, однако на юге штата растут хвойные и смешанные леса. На севере континентальной части США преобладают смешанные леса: ель, сосна, дуб, ясень, береза; на побережье Мексиканского залива – мангровые леса. В полузасушливых и засушливых регионах запада – пустынная растительность, кустарники, «кактусовые леса». В Калифорнии распространены фруктовые деревья, в основном цитрусовые.

На севере страны находится цепь Великих озер – Верхнее, Мичиган, Гурон, Эри, Онтарио. В США много рек: на востоке полноводные и судоходные Гудзон, Делавэр, Потомак, Саванна; в центре – Огайо, Теннесси, Иллинойс, Миссисипи; на западе – Миссури, Арканзас, Рио-Гранде, Колорадо, Сакраменто, Колумбия; на Аляске – Юкон.

Климат страны – мягкий: с теплым летом и прохладной зимой. На севере (и особенно на Аляске) зимы холодные и снежные. В цент-

ре страны климат резко континентальный и сухой. Средняя температура января: на Аляске -20°C ; во Флориде $+20^{\circ}\text{C}$. Средняя температура июля: на западном побережье $-14-22^{\circ}\text{C}$; на восточном $-16-25^{\circ}\text{C}$. Среднегодовая норма осадков составляет: в прибрежных районах – до 1000 мм; в пустынных и полупустынных районах юга – до 100 мм.

Фауна представлена соответственно климатическим зонам: на севере водятся медведи, олени (на Аляске – моржи и тюлени); на востоке – медведи гризли, олени, лисы, волки, скунсы, барсуки, белки. На побережье Мексиканского залива можно встретить экзотических птиц: пеликана, фламинго. Здесь же водятся аллигаторы, ядовитые змеи. В горных районах запада живут олени, лоси, бурые медведи, волки. В пустынях обитают преимущественно рептилии и мелкие млекопитающие.

Среди природных достопримечательностей США обычно выделяют: Великий Каньон реки Колорадо на Среднем Западе; многочисленные национальные парки, одним из самых известных является Йеллоустонский с долиной гейзеров и большим количеством редких животных; Великие озера; Ниагарский водопад.

Население США по состоянию на начало XXI века составило более 286 млн. человек. Средняя плотность населения – около 30 человек на 1 кв. км. Америка – многонациональная страна. Более 80% населения составляют белые; более 12% – афроамериканцы; около 4% – выходцы из Азии и тихоокеанских островов; американские индейцы – менее 1%. Русскоязычных американцев в США, по различным подсчетам, – более 3 млн. человек.

В отличие от большинства стран мира, в США статус государственного языка не закреплен в конституции и никак не фиксируется в национальном законодательстве. При этом де-факто английский является официальным языком, на котором издаются все правовые акты, ведется судопроизводство и дебаты в Конгрессе. Им также свободно владеет подавляющая часть населения страны (94%). Более 30 млн. человек пользуются также вторым языком: испанским, китайским, русским, польским, корейским, вьетнамским, арабским, навахо и др.

Большинство верующего населения составляют христиане: католики (примерно 26%), баптисты (около 20%), методисты (8%), пресвитерианцы, пятидесятники, православные. Среди самых больших

Правовая система США

нехристианских религиозных общин выделяются: иудеи (2%), мусульмане, буддисты, индуисты.

Крупнейшие города: Нью-Йорк, Лос-Анджелес, Чикаго, Хьюстон, Филадельфия, Сан-Диего, Детройт, Даллас, Феникс, Сан-Антонио, Сан-Хосе, Балтимор, Индианаполис, Сан-Франциско и др. Столица – г. Вашингтон. Городское население составляет свыше 76%.

Общенациональные праздники и нерабочие дни: 1 января – Новый год; третий понедельник января – День памяти Мартина Лютера Кинга; третий понедельник февраля – День рождения Джорджа Вашингтона; последний понедельник мая – День поминовения; 4 июля – День независимости; первый понедельник сентября – День труда; 11 ноября – День ветеранов (День примирения); четвертый четверг ноября – День благодарения; 25 декабря – Рождество.

США являются членом ООН, ВТО, МВФ, НАТО, ФАО, ВОЗ, ОАГ, ОЭСР и др. Дипломатические отношения с Россией (СССР) были установлены 16 ноября 1933 г.

Внутренний валовой продукт: около 9 трлн. долл. (по состоянию на конец 90-х гг. XX в.) – четверть мирового совокупного ВВП. ВВП на душу населения – около 30 тыс. долл. в год на человека. На долю США приходится около 20% мирового промышленного производства. Официальный порог бедности – около 15 тыс. долл. в год на семью из четырех человек. Ниже порога бедности живут примерно 15% населения.

Отраслевая структура занятости населения: промышленное производство – свыше 17%; транспорт и связь – около 6%; строительство – более 6%; сельское хозяйство (фермеры) – около 3%; торговля – более 20%; финансовая сфера – свыше 11%; государственный сектор, оборона, услуги – примерно 34%. Безработица в последнее десятилетие остается в пределах 4,5–6%, а уровень инфляции – около 2,5–3%.

В США зарегистрировано более 20 млн. частных предприятий, корпораций, однако только 14 тыс. из них имеют численность работников, превышающую 500 человек. Количество банков – 12 тыс.

Страна занимает одно из первых мест в мире по добыче нефти, каменного угля, природного газа, золота, урановых концентратов, производству электроэнергии, чугуна, стали, меди, алюминия, свин-

Справочная информация о США

ца. Годовое производство зерновых культур – более 400 млн. т; свыше половины из них экспортируются. США – крупнейший в мире производитель промышленных товаров и услуг. Доля страны в мировом производстве продукции новейших технологий – около 45%.

Экспорт США в последние годы XX века составлял около 1 трлн. долл. (более 12% мирового экспорта), а импорт – свыше 1,1 трлн. долл. Доля внешней торговли в ВВП страны составляла 24%. На долю США приходится около $\frac{1}{5}$ мирового экспорта наукоемкой продукции, около 15% мирового рынка продовольствия.

Россия занимает 30-е места в американском импорте и экспорте. В последние годы XX века российско-американский торговый оборот приближался к 9 млрд. долл.: российский экспорт – к 4,8 млрд. долл.; импорт из США – к 4,2 млрд. долл.

На США приходится примерно треть всех мировых прямых зарубежных инвестиций. Во второй половине 90-х годов XX в. их объем увеличился до более чем 90 млрд. долл.; половина этих инвестиций сосредоточена в Европе, в том числе треть – в Великобритании. Объем иностранных инвестиций, накопленных в США, оценивается в 80 млрд. долл.

Прямые американские инвестиции в Россию превысили 4 млрд. долл.

Введение

В XXI век США вошли главенствующей державой мира, оказывающей наибольшее влияние на развитие международного сообщества и общецивилизационные сдвиги.

Лидирующее воздействие США сказывается на фундаментальных и стратегических процессах социальных преобразований, глобализации мировой экономики, развития науки и технологий, борьбы с общемировыми проблемами – международной преступностью, терроризмом и др. Велика, впрочем, роль США и в накоплении ряда международных проблем.

Приоритетный государственный интерес США объективно состоит в том, чтобы сохранить, закрепить и преумножить имеющиеся преимущества, источники эффективности своей экономики и политики, инновационный потенциал населения и страны. В связи с этим Соединенные Штаты, с одной стороны, воспринимаются многими в качестве выразителя общего вектора развития человечества, с другой стороны, США ради внутреннего благополучия зачастую пренебрегают правами и интересами отдельных народов, государств и групп государств и тем самым порождают диссонанс в гармоничном движении к более справедливому для всех будущему.

Однако США – это страна, которую следует изучать. Настоящая книга посвящена государственно-правовой системе ведущей державы. Поставленная задача – взглянуть на государство и право США в сравнительно-правовом ключе, провести системный анализ теории и практики правотворчества и правоприменения.

Правовая система США представляет англосаксонскую правовую семью. Несмотря на это, многие механизмы и институты из правовой системы США восприняты государствами, относящимися, в частности, к романо-германской правовой семье, а также Россией. Существенно влияние американского правосознания на развитие

международного права и разнообразных международно-правовых институтов.

Учебное пособие состоит из 19 глав, подчиненных общей логике исследования. В первых трех главах содержится краткая история государства и права США, дается обзор политической системы американского общества и правовой системы.

Две следующие главы в определенном смысле взаимосвязаны: в четвертой главе рассматриваются основы конституционного права, а в пятой – основы судебной системы.

В последующих главах внимание сосредоточено на различных публично-правовых и частноправовых институтах и отраслях права. Завершается основная часть книги главой, посвященной некоторым вопросам международного права.

Автор продолжил книжную серию, начало которой положено «Введением в правовую систему ФРГ» (издательство «ДеКА», 2001), сохраняя при этом концептуальную целостность общего подхода.

В конце книги – приложения, необходимые для усвоения содержания. Автор, например, приводит текст Конституции США, причем на русском и английском языках. Такой подход позволит расширить диапазон знаний студентов. Для удобства в изучении юридической терминологии будущими юристами-международниками приведен словарь юридических терминов на английском языке.

Отдельно представлены судебные прецеденты, многие из которых впервые вводятся в научный и учебный оборот в России.

Автор приводит перечень рекомендуемой литературы по рассматриваемой тематике. Использованные цифровые и фактические данные взяты, как правило, из рекомендованной литературы, газетных источников, открытых документов.

Автор благодарит фирму «КонсультантПлюс» за любезно предоставленную возможность пользоваться нормативной базой фирмы.

Глава 1

Краткая история государства и права США

Колонизация Северной Америки. Восточное побережье Северной Америки европейцы начали осваивать в конце XV века. Основная инициатива колонизации исходила из Английского королевства. Именно поэтому история американских колоний тесно связана с английским государством.

В 1496 году король Генрих VII выдал венецианцу Иоганну Кабо (Джону Каботу) привилегию на плавание и освоение новооткрытых земель от северных островов до Флориды при условии выплаты пятой части полученных доходов в пользу короны.

Первая регулярная английская колония в Северной Америке была основана в 1585 году. Однако интенсивный этап освоения Америки пришелся на первую половину XVII века по инициативе Якова I, который в 1606 году пожаловал двум торговым компаниям – Лондонской и Плимутской – право на освоение и управление побережьем. Так возникли две колонии – Виргиния и Новая Англия, ставшие в последующем основой формирования будущих штатов.

Основанная в 1607 году Виргиния управлялась Лондонской компанией на основе хартии, выданной короной. В 1621 году хартия обрела вид местной конституции. Основные полномочия принадлежали губернатору, назначавшемуся компанией. При нем функционировал совещательный Постоянный совет. Наиболее важные вопросы решались на Общем собрании, состоявшем из членов Постоянного совета и представителей населения – по два человека от плантации. Поселенцы-колонисты получали земельные участки для возделывания сельскохозяйственных культур. За ними признавались права и свободы английских подданных.

Решения Собрания должны были утверждаться губернатором. Однако и компания не могла принять важного решения, если оно

Глава 1. Краткая история государства и права США

не получало поддержки собрания. Колониальное самоуправление создавало предпосылки для появления представительной законодательной власти. Со временем английская монархия аннулировала хартию колонии. Колония стала королевской провинцией. В управлении выросли полномочия подконтрольного Лондону Совета и губернатора.

Социальная структура колонии состояла из администрации (высший слой), акционеров компании, оплативших переезд в Америку, и так называемых сервентов (*servents*), завербованных компанией и обязавшихся «за разумное питание и снаряжение» работать на администрацию (низший слой). По окончании контракта сервенты получали земельные наделы. В 1620 году в колонии появились первые негры-рабы, привезенные голландцами.

Со временем в составе Виргинии появлялись новые поселения: Северная и Южная Каролина, Мэриленд, Джорджия, Пенсильвания. Все они по внутренней организации жизни были схожи.

Поселение Новой Англии было основано в 1620 году группой пуритан, бежавших из Англии вначале в Голландию, а затем в Америку, чтобы создать новый уклад и новое общество, воплотить предначертания Библии. В истории США их называют отцами-пилигримами. Еще будучи на корабле «Майский цветок», отцы-пилигримы заключили между собой соглашение, в котором, в частности, говорилось: «Сим актом соединяемся мы в одно политическое и гражданское тело для поддержания порядка среди нас и достижения предположенной цели. В силу настоящего акта мы установим те справедливые и праведные законы, те порядки, правила и конституции, назначим те власти, которые сочтем нужными и полезными для общего блага колоний».

Традиции американской государственности берут начало именно в этом акте, которым народ соглашается считать себя единой общиной, управляющейся на основе народовластия и справедливости. Конституция новой колонии – Нью-Плимута – предусматривала выборность властей: губернатора и Совета из пяти представителей. Наряду с этим существовало Общее собрание всех совершеннолетних колонистов. С 1639 года Общее собрание стало представительным органом, в который избирались депутаты.

Колонизация Новой Англии шла под эгидой образованного в 1630 году штата (*state*) Массачусетс. Согласно хартии, выданной англий-

Правовая система США

ской короной Плимутской компании, управление развитием колоний вручалось губернатору и вице-губернатору. При них действовал Совет из 16 членов, избираемых акционерами. Совет собирался до четырех раз в год. В 1644 году он стал двухпалатным. Постепенно в составе Новой Англии обособились новые колонии с собственным управлением: Коннектикут, Нью-Гэмпшир, Мэн и др.

Вместе с духом свободы переселенцы принесли с собой в Северную Америку суд присяжных и английское «общее право». Роль высшего апелляционного суда для колоний играл Тайный совет английского короля, куда переносились дела в исключительных случаях. Вместе с тем влияние английского права не было абсолютным и определяющим. Основной принцип отношения к применению общего права в колониях был сформулирован британским апелляционным судом при рассмотрении *дела Кальвина* (1608 г.). Согласно вынесенному постановлению, общее право Британии в принципе подлежало обязательному применению и в колониях, однако же «в той мере, в какой его нормы соответствуют условиям колоний». Этот правовой прецедент лег в основу формирования особого *американского права*.

Становление государственности. После реставрации монархии в Англии (1660 г.) положение североамериканских колоний изменилось. Многие из них превратились в королевские провинции. Решающее слово оставалось за назначенными из Англии властями. Роль выборного управления сократилась. В то же время глубинные начала демократии и нового уклада сохранились и стали основой будущего самоопределения. Самоуправление городов и общин, особая церковь, школы и милиция явились основными элементами формирования оппозиции метрополии.

К середине XVIII века в Северной Америке насчитывалось уже 13 не зависящих друг от друга государств-штатов/губерний с населением 1,5–2,5 млн. человек. Штаты Юга и Севера различались по социальной структуре. На республиканском по духу Севере сосредоточилась более значительная прослойка фермерского и торгово-ремесленного населения. Получили развитие органы самоуправления. На Юге преобладало полуфеодалное землевладение, применялся труд рабов-негров и подневольных рабочих. Господствовали монархические убеждения.

Мысль об объединении колоний в единую федерацию возникла в середине XVIII века. Первый проект федерации (план союза Ол-

Глава 1. Краткая история государства и права США

бани) был выработан Франклином в 1748 году. Но Англия отклонила эту идею: разрозненными колониями было легче управлять. Британское правительство осуществляло в колониях политику ограничения предпринимательства, насаждало крупное землевладение. Колонии обязаны были сбывать свои товары только в Британии и только оттуда ждать нужных товаров. Появились произвольные налоги и сборы. В 1765 году Законодательная ассамблея Виргинии приняла прямую резолюцию о неподчинении британскому Закону о гербовом сборе на большинство ввозимых в Америку товаров бытового потребления. Недовольство населения вызывал произвол губернаторов и королевских чиновников. Напряженность в отношениях вылилась в вооруженные столкновения с британскими войсками. Возникли партизанские отряды борцов за независимость.

В октябре 1765 года в Нью-Йорке собрался Межколониальный конгресс 9 из 13 штатов, ставший прообразом будущего политического объединения. Конгресс принял резолюцию о равенстве всех колоний и о том, что их статус основан не на хартиях, а на естественном праве.

В 1773 году в Британии был принят так называемый «чайный закон», в соответствии с которым Ост-Индской компании предоставлялась привилегия на беспошлинную торговлю чаем в Америке. Закон затрагивал интересы североамериканских торговцев и контрабандистов. В декабре 1773 года под руководством созданного в Бостоне Комитета колонистов прибывший в порт груз чая был выброшен в океан. Это событие получило в истории США название «бостонского чаепития», на которое Британия отреагировала репрессивными мерами. Специальный Квебекский акт присоединял северо-западные американские земли к провинции Квебек Британской Канады.

В 1774 году в Филадельфии собрался Первый Континентальный конгресс представителей 12 штатов. Конгресс осудил британскую политику и выдвинул идею о государственном определении, хотя и на основе прав английских граждан. На Втором Континентальном конгрессе в мае 1775 года было решено разорвать отношения с Британией и создать американскую армию. В нее вошли образованные ранее партизанские отряды. Главнокомандующим армией был назначен Джордж Вашингтон. В последующем Конгресс играл роль единого законодательного органа власти.

Правовая система США

В июле 1776 года Второй Континентальный конгресс принял основополагающий для нового государства документ – Декларацию независимости Соединенных Штатов. День 4 июля ежегодно празднуется в США как День независимости. Декларация прямо провозгласила принцип *народного суверенитета* в качестве основы государственного устройства. Она в полной мере отразила идеологию *общественного договора*, в силу которого государство создается и существует для охраны и соблюдения *естественных и неотчуждаемых* прав. В декабре 1777 года независимость североамериканских колоний была признана Францией.

Война за независимость продолжалась с 1775 по 1783 год. В 1782 году было заключено англо-американское перемирие. Затем при участии и посредничестве Франции, Испании и других стран был подписан Версальский (Парижский) мирный трактат (3 сентября 1783 г.), по которому Британия юридически признавала независимость американских колоний. В мае 1784 года договор вступил в силу.

Формирование Конституции США. После получения независимости каждый штат сформировал собственную систему управления. Почти везде главой исполнительной власти стал выборный губернатор, подотчетный законодательному собранию. Законодательные собрания были реорганизованы по двухпалатному образцу. В большинстве штатов были приняты новые конституции, закрепившие суверенитет и народовластие штата.

Еще ранее Второй Континентальный конгресс принял принципиальное решение об образовании межгосударственного союза штатов. Формой такого союза была избрана *конфедерация*. 1 марта 1781 г. Конгресс объявил о вступлении в силу первой Конституции, которая называлась «Статьи конфедерации и вечного союза». Статьи провозглашали создание *общего государства*. За штатами не предусматривалось права выхода из союза. Формировалась сфера исключительных полномочий конфедеративного государства. В остальном сохранялся суверенитет штатов. Штатам запрещалось вести собственную внешнюю политику, создавать значительные вооруженные силы. Для решения общих дел конфедерации создавался *Конгресс* штатов. Между заседаниями Конгресса действовал *Комитет* из делегатов – по одному от штата, выполнявший роль коллективного правительственного органа. Комитет назначал должностных лиц, вел текущую финансовую политику.

Глава 1. Краткая история государства и права США

Конфедерация фактически явилась временным военно-политическим союзом, объективно необходимым компромиссом для придания правовых рамок формирувавшемуся федеративному государству. Уже вскоре наступил реальный кризис центральной власти и управляемости объединения. В этих условиях Мэдисон и Гамильтон призвали к созыву учредительного *Конвента* для выработки новой конституции. Конституционный конвент проходил в мае – сентябре 1787 года в Филадельфии. В его работе принимали участие 55 депутатов, которых впоследствии стали называть «отцами-основателями». В сентябре 1787 года новая Конституция была одобрена депутатами, а к августу 1788 года – принята всеми 13 штатами. В декабре 1788 года начались выборы первого Президента Соединенных Штатов, затем – Конгресса. Второй Континентальный конгресс самораспустился. В апреле 1789 года открылась первая сессия Конгресса США, а 30 апреля вступил в должность первый Президент – Дж. Вашингтон. Конфедерация превратилась в федерацию.

Новая Конституция сформировала единую государственную организацию на основе принципа разделения властей. *Республиканская* форма правления предусматривалась как для общего государства, так и для отдельных штатов. Закреплялся принцип *федеративного* государственного устройства. Конституция признавалась *верховным правом страны* (наряду с международными договорами). Для ее изменения предусматривалась особая процедура. *Идея автономии человека как личности и собственника по отношению к государству* составила один из краеугольных принципов Конституции.

Законодательная власть по Конституции вверялась Конгрессу, который состоял из двух палат – Палаты представителей и Сената. Палата представителей избиралась на два года населением штатов соответственно их численности. Сенат состоял из особых представителей штатов – по два сенатора от штата независимо от его величины.

Исполнительную власть осуществлял Президент, избиравшийся коллегией выборщиков на четыре года. Предусматривался пост вице-президента.

Судебная власть предоставлялась Верховному суду и нижестоящим судам, созданным по законам, принятым Конгрессом.

Организация государственной власти была обставлена системой *сдержек и противовесов*, которые не позволяли ни одной ветви власти узурпировать всю государственную власть в целом.

Правовая система США

Конституция США – правовая основа государственно-политического развития США. Ее главным началом стало всестороннее закрепление *представительной демократии*.

В XVIII веке суд вершился местными судами общего права. Затем в штатах стали появляться специальные апелляционные суды – для рассмотрения дел в порядке обжалования. Кое-где роль апелляционных инстанций играли законодательные собрания штатов или губернаторские советы. Для рассмотрения отдельных видов дел создавались специализированные суды. Например, окружные адмиральские суды разбирали дела, связанные с морскими перевозками, корабельным делом, захватом грузов, морским страхованием. Функционировал общий для всех штатов судебный орган – Апелляционный суд по делам о захватах.

На первой сессии Конгресса США (24 сентября 1789 г.) был принят Закон о судоустройстве, заложивший принципы федеральной судебной системы. Низший уровень федеральной юстиции составили районные суды; второй уровень – окружные суды (позднее они преобразовались в окружные апелляционные суды); высший уровень представлял Верховный суд США. Впоследствии эта система подвергалась неоднократным изменениям, реорганизациям и совершенствованию. Согласно Закону о регулировании судебного процесса (1789 г.), федеральные суды руководствовались в своей деятельности процессуальными нормами судов *общего права и права справедливости*.

В правовой системе США одновременно взаимодействовали два компонента – *общефедеральное* право и право *отдельных штатов*. Федеральное право развивалось по мере усложнения и расширения «подразумеваемых полномочий» центра и основывалось преимущественно на законодательстве (законах/статутах). Право штатов основывалось на традициях *общего права*.

Государство и право США в XIX веке. На протяжении XIX века территория США многократно увеличивалась. Часть земель была куплена: Луизиана – у Франции (1803 г.); территории на юге – у Мексики (1850-е гг.); Аляска – у России (1867 г.). Другая часть земель присоединена путем освоения. При этом проводилась политика вытеснения индейцев.

Некоторые территории попали в состав США в результате насильственных действий: так, была аннексирована часть испанской Фло-

Глава 1. Краткая история государства и права США

риды (1821 г.), произведено отторжение от Мексики крупнейшей ее области – Техаса (1836 г.), захвачены Гавайи (1854 г.). Возникло несколько десятков новых штатов (всего их стало 48 к концу XIX в.).

Отдельно следует остановиться на предыстории штата Луизиана, расположенного в пойме реки Миссисипи и примыкающего на Юге к Мексиканскому заливу. Первыми поселенцами здесь были испанцы и французы, которые принесли с собой соответствующие традиции, прочно укоренившиеся впоследствии. В 1731 году Луизиана официально стала французской колонией. В 1803 году территория Луизианы была продана Соединенным Штатам Наполеоном, а в 1808 году принята законодательный акт – Дигесты, который воспроизводил Гражданский кодекс Франции. В 1812 году Луизиана получила статус штата. Дальнейшее развитие ее правовой системы проходило под сильнейшим влиянием французского правового опыта. В этом смысле штат Луизиана не похож ни на один другой штат Америки.

Северные и южные штаты развивались неодинаково. В северных штатах быстро росла промышленность, фермерское хозяйство. В южных штатах (в том числе и в Луизиане) господствовала рабовладельческая система. В хозяйстве преобладали экстенсивные методы. Возникли непреодолимые противоречия между Севером и Югом, которые приняли форму вооруженного конфликта. В ходе борьбы против рабовладения в штате Канзас была образована Республиканская партия, объединившая в своих рядах промышленников, фермеров – противников рабства.

Узаконение *рабства* – одна из ранних особенностей американского права. Рабство носило расовый характер. Согласно законодательству штата Северная Каролина (1854 г.), рабы считались частью имущества и были обязаны подчиняться хозяину, в том числе в вопросах личной жизни. Рабы были лишены права владения имуществом, свободы передвижения.

В северо-восточных штатах получил распространение институт временного *договорного рабства*. Обычно такой «трудовой контракт» заключался сроком на семь лет. Хозяин имел право продать услуги работника третьему лицу на оставшийся до конца договора срок. По окончании срока работнику выплачивалось отпускное «пособие», состоявшее из одежды, зерна, орудий труда, а иногда – небольшого земельного участка.

Правовая система США

Гражданская война между Севером и Югом (1861–1865 гг.) явилась для США крупнейшим социальным и государственно-политическим кризисом XIX века. Поводом к войне послужили мероприятия центральной власти (в президентство Авраама Линкольна – сторонника отмены рабства) по унификации торговой политики. Южные штаты, аргументируя свое решение неконституционным вмешательством центра в их дела, вышли из федерации, образовали самостоятельную конфедерацию и подняли мятеж, захватив форты и арсеналы на юге страны.

Война завершилась победой северян. В декабре 1865 года Конгресс утвердил освобождение негров. В южных штатах было введено прямое правление из центра, проведены существенные социальные, правовые и политические преобразования, приняты новые конституции. Эти годы (1865–1877 гг.) в истории США получили название *Реконструкции Юга*. Позиции федерального центра усилились, что способствовало перераспределению полномочий между ветвями власти и конституционному развитию.

В Конституцию США в этот период была внесена серия поправок (XIII, XIV, XV). Совершенствовалось избирательное право. В обоснование государственного единства и целостности страны Верховный суд еще ранее вынес решение (1793 г.) о том, что штаты не представляют собой суверенных государств и поэтому Конгресс располагает принудительной властью в отношении штата. Продолжением этой линии стало решение Верховного суда (1869 г.) по делу штата Техас, в соответствии с которым было определено, что вхождение штата в федерацию нерасторжимо и бесповоротно и что федеральное правительство вправе применить силу для сохранения целостности федерации.

Верховный суд неоднократно решениями сформировал принцип: Конституция есть акт особого верховного значения, и ее содержание не ограничивается буквальным текстом. Сложилось правило, что Конституция такова, как ее истолковывают судьи; все, что не противоречит Конституции (даже если и не предусмотрено в ней), должно служить руководством для практики. Открылся простор для судейского усмотрения. В 1873 году был составлен специальный Свод законов о судоустройстве. Помимо основных федеральных судов сформировались специальные суды: территориальные, налоговые, таможенные, военные. В 1855 году возник Претензионный суд – для рассмотрения дел по претензиям частных лиц к казне Соединенных Штатов.

Глава 1. Краткая история государства и права США

Своеобразной чертой правосознания и системы поддержания правопорядка явилась традиция неофициальной народной юстиции, исходившая от самоуправления общин первых поселенцев. Во многих местах действовали народные «движения безопасности», боровшиеся с конокрадами и бандитами; движение «белых капюшонов», стоявшее на страже бытовой морали. Наибольшую известность получило движение Ку-клукс-клана, основанное на расистском правосознании.

С середины XIX века ощутимо возрастало влияние президентской власти. Однако еще не существовало аппарата Президента. Президент самолично исполнял все должностные полномочия. Только в 1857 году ему было разрешено нанимать секретаря за государственный счет. Во второй половине XIX века появились новые департаменты (министерства): сельского хозяйства, юстиции и др. В 1872 году был принят первый Закон о государственной службе.

Руководители министерств были не только чиновниками, но и частью системы государственного управления: в случае необходимости на них возлагались обязанности и полномочия Президента. Порядок этот был отрегулирован специальным Законом о преемственности президентской власти 1886 года. По Закону при особых обстоятельствах Президента замещали поочередно: вице-президент, государственный секретарь, министр финансов, военный министр, министр юстиции и т.д.

В этот период быстро развивалось земельное законодательство. Направлено оно было главным образом на государственное регулирование частного освоения новых земель. «Запретные земли», переселяться на которые колонистам прежде было запрещено британским законодательством, после обретения независимости стали федеральной собственностью США. И федеральная власть централизованно управляла этими землями, раздавая их в частные руки на различных условиях. По достижении численности в 60 тыс. человек и самостоятельной организации управления территория получала статус штата. Часть земель передавалась в собственность штатам, которые, продавая ее, осуществляли программы по развитию дорог, образования, здравоохранения. Некоторые знаменитые впоследствии университеты возникли в рамках таких программ.

Особую роль сыграл Закон о земельных наделах (гомстедах) 1862 года. Согласно Закону, любое лицо, владеющее землей и живущее на

Правовая система США

ней, имело право получить во владение из федеральной собственности участок земли размером до 160 акров. Кроме того, любой гражданин мог купить интересующие его земли по твердой цене 1,25 долл. за акр. Приобретенные земли (гомстеды) при определенных условиях не могли пойти на погашение долгов, то есть были гарантией самостоятельного хозяйствования мелких землевладельцев. Именно они стали движущей силой освоения американского Запада.

Государство и право США в XX веке. В XX веке продолжилась эволюция государства и конституционного строя США на принципах и стандартах, определившихся в предыдущие периоды истории. В политической жизни страны окончательно закрепился принцип *двухпартийной системы*. Для конституционного строя характерной чертой стало доминирование федерации и федеральной власти. Специальная (XVI) поправка к Конституции США закрепила право Конгресса устанавливать подоходный налог на любой источник, игнорируя интересы штатов.

Ряд конституционных поправок коснулся порядка функционирования исполнительной власти. Так, были уточнены процедуры и время вступления в должности Президента и вице-президента (поправка XX); запрещалось занимать президентскую должность более двух периодов (поправка XXII); оговаривался порядок замещения так называемых чрезвычайных вакансий, в частности замещения вице-президентом президентского поста (поправка XXV). Был принят новый Закон о преемственности власти (1947 г.).

Существенные изменения коснулись избирательного права. Поправки к Конституции (XIX, XXIV, XXVI) признали неконституционными ограничения избирательных прав по признаку пола, по причине неуплаты налогов; установили единый избирательный возраст – 18 лет. Законами 1965 и 1970 годов отменялись цензы грамотности. В декабре 1979 года Верховный суд США утвердил безусловное преимущество Конгресса в регламентации вопросов федерального избирательного права.

На протяжении XX века неоднократно возникало соперничество президентской и представительной властей. Как результат – рост полномочий президентской власти. Возросли, в частности, *внешнеполитические* полномочия Президента. Рядом законов за Президентом закреплены *чрезвычайные* полномочия. Особенно важным

Глава 1. Краткая история государства и права США

стало предоставление Президенту (1921 г.) преимуществ в вопросах формирования и исполнения бюджета страны. Бюджетная инициатива может исходить только от Президента.

Возросли нормотворческие функции Президента. Сложилась система *нормативных актов* Президента. Она включает:

- *исполнительные приказы* (executive orders), которые издаются по вопросам работы госаппарата и взаимоотношений государства и граждан; их к началу XXI века насчитывалось более 11 тыс.;
- *правила и положения*, касающиеся деятельности государственных органов;
- *прокламации* (в том числе административные) о направлении деятельности администрации;
- обязательные для исполнения *планы реорганизации*.

Противодействие Конгресса усилению роли Президента вылилось в принятие специальной резолюции Конгресса (7 ноября 1973 г.), по которой право Президента начинать военные действия за рубежом было ограничено обязанностью «коллективного суждения», то есть согласования с Конгрессом. Кроме того, Конгресс ввел в практику *законодательное вето* на решения исполнительной власти. Такая практика была признана Верховным судом США (1983 г.). Были ограничены полномочия Президента по реорганизации правительственного аппарата. Конгресс все чаще стал проводить специальные расследования деятельности администрации в связи с теми или иными обстоятельствами, что усилило контрольные функции Конгресса.

Новое законодательство и судебная практика в XX веке существенно восполнили недостаток чисто конституционных гарантий гражданских прав, особенно в отношении охраны прав женщин, детей, национальных меньшинств, инвалидов, других категорий населения.

Государство в США последовательно становилось социальным. В 30-х годах были приняты первые законы по борьбе с безработицей и установлению в стране системы социального страхования. Произошла легализация профсоюзной деятельности.

Значительно возросла роль государства в экономике. Опасность ее монополизации побудила государство к усилению законодательного регулирования социально-хозяйственных связей. Это был новый курс Президента Рузвельта. Появилось так называемое антитрестовское законодательство. Был установлен контроль за финансо-

Правовая система США

вой сферой, введено жесткое регламентирование деятельности банков, обеспечено регулирование рынка ценных бумаг.

В последние десятилетия XX века в отдельных сферах экономики стала проводиться политика «дерегулирования» – ограничения вмешательства государства (авиаперевозки, финансовые операции и др.).

Основные понятия о правовой системе США. Согласно теоретическим представлениям в США, *право* (law) – это совокупность общеобязательных правил, регулирующих отношения между индивидуумами, а также между ними и обществом. Термин «law» следует отличать от термина «jurisprudence», обозначающего науку о праве. Правовая доктрина США различает: школу *естественного права* (Natural Law), школу *позитивного права* (Positivist Law School), *реалистическую школу права* (Realist Law School).

Школа *естественного права* исходит из того, что государство и правовая система – это отражение всеобщих моральных и этических принципов, присущих человеческой природе. Естественное право в правовой иерархии стоит выше права, установленного государством, то есть *позитивного права*. Физические лица могут не исполнять нормы позитивного права, если они противоречат естественному праву. Так, многие американцы, протестовавшие против вторжения США во Вьетнам в 1964–1973 годах, активно ссылались на естественное право, отказываясь служить в армии.

Таким образом, естественное право укрепляет легитимность позитивного права, а позитивное право, в свою очередь, – основывается на естественном праве, вытекает из него. В случае коллизии с естественным правом позитивное право теряет свою легитимность и подлежит изменению.

Позитивистская школа считает, что право – совокупность издаваемых государством нормативных актов и исходит из верховенства закона, действующего в данном обществе в данное время. Законы, каковыми бы они ни были, должны исполняться. При несовершенстве законов они могут быть скорректированы или заменены в установленном порядке.

Реалистическая школа права, популярная в США в 20–30-х годах XX века, утверждает, что нет двух одинаковых судебных дел, каждое дело уникально по набору обстоятельств; судья принимает

Глава 1. Краткая история государства и права США

решение с позиций собственных свойств личности, ему нет смысла примеривать реальные факты к абстрактной норме, а нужно каждый раз принимать во внимание специфические обстоятельства конкретного дела с учетом экономической и социальной ситуации в стране. Можно предположить, что эта доктрина объективно была направлена и против механического применения судебных прецедентов.

Об источниках права в США. Главным источником правовой системы США является так называемое *общее прецедентное право* (Common Law, Case Law), которое сложилось в средневековой Англии.

Другим важным источником выступают законы, или *статуты* (statutes), издаваемые Конгрессом, а также законодательство штатов. Совокупность статутов получила название *статутного права* (Statutory Law).

К источникам права относятся Конституция США и конституции штатов. На основе их норм образуется *конституционное право* (Constitutional Law).

И, наконец, источниками права являются подзаконные акты, издаваемые исполнительной властью. Совокупность норм, содержащихся в этих актах, составляет *административное право* (Administrative Law).

Материальное и процессуальное право. Правовая система США различает право *материальное* (Substantive Law) и *процессуальное* (Procedural Law). К материальному праву относятся нормы, которые устанавливают, определяют, описывают или изменяют права и обязанности сторон правоотношений. Так, следующая норма относится к разряду материальных: *лицо, причинившее вред другому лицу, должно возместить причиненный ущерб*.

Процессуальное право, согласно американской правовой доктрине, устанавливает методы обеспечения прав, содержащихся в материальных нормах. Нормы, касающиеся обращения в суд, подготовки необходимых исковых документов, подведомственности дел тем или иным судам, представления доказательств и т.п., – все это нормы процессуального права.

К *материальному* праву относятся следующие группы норм: административное право; представительство (agency); зависимое державное

Правовая система США

ние вещи (bailments) – хранение, аренда, залог, ссуда; оборотные документы (commercial papers); конституционное право; договорное право (Contracts); корпоративное право (Corporation Law); товарищества (partnerships); уголовное право (Criminal Law); страхование (insuranc^e); интеллектуальная собственность (intellectual property); движимое имущество (personal property); недвижимое имущество (real property); купля-продажа (sales); спортивные и развлекательные услуги (Sport and Entertainment Law); налогообложение (taxation); деликтное право (Torts); доверительное управление (trust); завещание (wills).

К *процессуальному* праву относятся: административный процесс (administrative procedure); апелляционный процесс (appellate procedure); гражданский процесс (civil procedures); уголовный процесс (criminal procedures); доказательственный процесс (evidence).

Деление права на материальное и процессуальное имеет не только академическое значение. От этого различия зачастую зависит исход судебного дела.

Публичное и частное право. Правовая доктрина США подразделяет право на *публичное* (Public Law) и *частное* (Private Law). Публичное право регулирует отношения между лицами и государством. Частное право регулирует отношения между лицами.

К публичному праву относятся, например, административное, уголовное, конституционное; практически вся сфера процессуального права, а также налоговое. К частному праву – договорное, право собственности, корпоративное и т.п.

Гражданское и уголовное право. Особый интерес представляет подход американской правовой теории к делению права на *гражданское* (Civil Law) и *уголовное* (Criminal Law).

К гражданскому праву как части правовой системы относятся нормы, касающиеся обязанностей в отношениях между лицами или между лицом и государством (кроме обязанности не совершать преступлений). Договорное, или деликтное, право, следовательно, – это право *гражданское*. Нормы гражданского права в таком его понимании могут относиться в зависимости от случая и к частному, и к публичному праву.

К уголовному праву относятся нормы о правонарушениях, направленных против общества в целом (т.е. *преступлениях*). Составы

Глава 1. Краткая история государства и права США

уголовных преступлений устанавливаются местной властью, штатами и федеральными законами. Любой акт, предусматривающий состав уголовного преступления, – это всегда часть публичного права.

Актом уголовного права государство стремится наказать признанного виновным человека. Актом гражданского права одна сторона (иногда это может быть и государство) стремится заставить другую сторону выполнить обязательство или возместить ущерб, нанесенный неисполнением обязательства. Соответственно различаются и правовые последствия для правонарушителя. Нарушение предписаний уголовного права влечет штраф, тюремное заключение либо то и другое вместе. Нарушение гражданско-правовых норм влечет, как правило, возмещение ущерба путем выплаты компенсаций.

К сфере *гражданского права* относятся следующие группы норм: представительство, зависимое держание вещи, банкротство, предпринимательские организации (business organizations), оборотные документы, договорное право, страхование, право собственности, купля-продажа, возмещение ущерба и др.

К сфере *уголовного права* относятся следующие группы норм: административное право, антитрестовское право (Antitrust Law), конституционное право, уголовное право, экологическое право (Environmental Law), трудовое право (Labor Law), право ценных бумаг (Securities Law) и др.

Ниже в качестве дополнительной иллюстрации приводятся (на английском языке) примеры указанных выше классификаций права.

Substantive Law

Administrative Law
Agency
Bailments
Commercial paper
Constitutional Law
Contracts
Corporation Law
Criminal Law
Insurance
Intellectual property
Partnerships
Personal property
Real property

Procedural Law

Administrative procedure
Appellate procedure
Civil procedure
Criminal procedure
Evidence

Правовая система США

Sales
Sport and Entertainment Law
Taxation
Torts
Trusts and wills

Public Law

Administrative Law
Appellate procedure
Civil procedure
Criminal procedure
Constitutional Law
Criminal Law
Evidence
Taxation

Criminal Law

Administrative Law
Antitrust Law
Constitutional Law
Criminal Law
Environmental Law
Labor Law
Securities Law

Private Law

Agency
Commercial paper
Contracts
Corporation Law
Partnerships
Personal property
Real property
Sales
Torts
Trusts and wills

Civil Law

Agency
Bailments
Bankruptcy
Business organisations
Commercial paper
Contracts
Insurance
Property
Sales
Secured transactions
Torts
Trusts and wills

Глава 2

Политическая система

Идеологические основы американского государства. Отцы-основатели США ставили целью создать государственность более совершенного типа по сравнению с монархиями Старого Света. В основу организации и функционирования государственной машины были положены политико-философские, духовные, религиозные и правовые установки предшествовавших периодов – от учений древнегреческих философов до концепций эпохи Просвещения.

Политико-правовая теория США впитала идеи *естественного права, верховенства права*. И Конституция США воплотила эти передовые идеи своего времени как общечеловеческие ценности, стала правовым выражением демократии. Свобода личности, народный суверенитет, самоуправляемое общество – вот основы общественного договора между американским обществом и властью. Государство ограничивается разделением властей по горизонтали и по вертикали (путем федерализма), чтобы предотвратить посягательства на свободу и автономию личности.

Принцип разделения властей в США выражается в том, что все три носителя власти – Конгресс, Президент и Верховный суд – организационно отделены и полностью независимы друг от друга. Между ними нет отношений соподчинения. Каждой ветви власти вверены соответствующие функции. Должностным лицам *исполнительной* ветви власти запрещается быть конгрессменами, и, наоборот, *законодатели* не вправе занимать должности в органах *исполнительной* власти.

Все федеральные судьи назначаются Президентом (с утверждением Сената) пожизненно и могут быть смещены со своих постов только Конгрессом в порядке импичмента за совершение преступлений или аморальных поступков.

Правовая система США

Система взаимных сдержек и противовесов, предусмотренных Конституцией и выработанных политической практикой, позволяет высшим органам власти США воздействовать друг на друга, не допуская усиления одной ветви власти за счет другой. Конгресс, например, может отклонить законопроекты, представленные Президентом. В свою очередь, Президент утверждает законопроекты, принятые Конгрессом по собственной инициативе, и вправе налагать вето на те из них, с которыми он не согласен. Многие полномочия Президента (например, назначение федеральных судей) реализуются лишь при одобрении Сената. Любой аспект деятельности исполнительной ветви власти может стать предметом проверки или расследования той или иной палатой Конгресса.

Верховный суд США комплектуется судьями совместно Президентом (назначение) и Сенатом (утверждение). Верховный суд осуществляет функции конституционного надзора и даже законодателя (когда принимает, например, правила федерального судопроизводства).

Важная роль в американском конституционализме отведена *вертикальному* разделению властей. *Федерализм* в США построен на простом принципе: все вопросы ведения, не закрепленные за федеральной властью, входят в компетенцию штатов. Таким образом, властные полномочия федеральной власти состоят из того набора полномочий, которые были делегированы штатами. США – это федерация, созданная «снизу», в отличие, например, от федерации в России, создававшейся на протяжении XX века «сверху» путем передачи полномочий по инициативе центра в регионы.

В теории Штаты считаются суверенными государственными образованиями, однако на деле не обладают всеми атрибутами суверенитета: они не вправе заключать международные договоры, вступать в межгосударственные союзы, выпускать деньги, выходить из федерации по собственному волеизъявлению, изменять у себя форму правления. Без согласия Конгресса штаты не могут иметь войска в мирное время, самостоятельно вести военные действия, устанавливать пошлины и сборы на ввоз и вывоз товаров. При необходимости центральная власть вправе вмешаться в дела штата.

В круг полномочий штата входят: принятие конституции и законов, регулирование торговли и экономической жизни внутри штата, организация учреждений государственной власти, обеспечение охраны общественного порядка, установление принципов судопроизводства, проведение выборов в органы власти штата и местные

органы управления. Представительная/законодательная власть штата вверена Законодательному собранию; исполнительная – губернатору и администрации; судебная – судам во главе с Верховным судом штата.

На практике граница между полномочиями центра и штатов не всегда однозначна. Существует сфера так называемых «совпадающих полномочий». К ним относятся: нормоустанавливающая и правоприменительная деятельность, отправление правосудия, налогообложение, займы, выделение расходов на социальные нужды и др. Кроме того, в течение XX века полномочия центра (федерального правительства) существенно расширились за счет традиционных прерогатив штатов.

Юридическим механизмом приоритета центра стал принцип верховенства федерального права над правом штатов. Судьи в штатах обязаны при коллизии общенациональных норм и норм штата применять общенациональные нормы. Все должностные лица государства обязаны соблюдать федеральную Конституцию, что ориентирует правовые системы штатов на нормативные акты федерации.

Учение о естественной природе прав и свобод человека предопределило властную роль американского суда. Именно суд стал основным правозащитным институтом. Судебное верховенство над законом в США проявляется в том, что суды не отказываются рассматривать спор и выносить решение, когда закон неясен. Более того, суды рассматривают дело, даже если применимого закона вообще не существует, руководствуясь правосознанием.

В правовой системе США утвердился принцип верховенства судебного прецедента, судебной установленной нормы над статутом. Кроме того, все суды имеют право в конкретных делах осуществлять конституционный надзор за соответствием актов Конгресса или исполнительной власти положениям Конституции, а Верховный суд является высшим органом конституционного надзора. Так понимается в США господство права.

Американская действительность («суды линча», расправы с аболиционистами, разгоны забастовок и т.п.) ставила препятствия на пути либерального конституционализма. Однако в конечном счете идеалы добра и справедливости, заложенные в концепции естественных прав человека, помогали преодолевать негативные тенденции в повседневной жизни и политической практике.

Правовая система США

Верховный суд США в 60-е годы XX века своими решениями парализовал антидемократическое законодательство федерального уровня и уровня штатов (о борьбе с «подрывными элементами», «преступной анархией» и др). Была создана эффективная система процессуальных гарантий и прав обвиняемого. Множеством прецедентов расширены возможности личного самовыражения человека: например, подтверждено право на свободу слова в таких «нюансах», как возможность высказываться оскорбительно и даже непристойно в адрес государства, его органов и должностных лиц, если этим заявляется политическая позиция. Верховный суд признал неконституционными и недействующими все законы о надругательстве над государственным флагом как противоречащие свободе выражения мнений.

Свобода совести гарантирована свободой исповедания любой религии или отказа исповедовать какую-либо религию вообще, полным отделением церкви от государства, а государства – от церкви.

В то же время ни статутное право, ни Конституция не содержат гарантий *социально-экономических* прав человека. Конституционное право США выделяет понятие *фундаментальных* (или *основных*) прав и интересов. В 60-е годы XX века Верховный суд отнес к этой категории и те права, которые не упомянуты в Конституции, но *подразумеваются* ею. Однако Суд воздержался от того, чтобы признать конституционно охраняемыми важнейшие права – на труд, жилье, медицинское обслуживание, образование. Отсутствие формальной охраны, тем не менее, не означает незащищенности граждан; гарантом этих прав выступает не право, а государство, фактически осуществляя социальные программы.

Кроме того, граждане активно пробивают социально-экономические права через судебную ветвь власти. Например, право на жилище отвоевывается посредством групповых исков тех, кто нуждается в крыше над головой, но не может платить огромные средства. Им помогают (чаще всего бесплатно) прогрессивные адвокаты и правозащитные организации. Правовой основой таких исков служит положение Конституции о «равной защите законов».

Политический плюрализм. Американское общество в условиях рыночной демократии по-настоящему плюралистично. Под плюрализмом понимается множественность механизмов разделения государственной власти. Общество воспринимается как совокупность

групп, объединенных тем или иным *интересом*. Между группами осуществляется конкурентное взаимодействие по совместному решению политических проблем. Необходимо обеспечить равенство этих групп в доступе к ресурсам, информации, связи. *Баланс интересов*, к которому в конечном итоге приходят «заинтересованные группы», обеспечивает равновесие всей политической системы общества.

Роль государства в таких условиях сводится к тому, чтобы выступать в качестве незаинтересованного арбитра и фиксировать в своих решениях достигнутый баланс интересов. Эта политическая теория получила название «теории фракций». Один из соавторов Конституции США Дж. Мэдисон, разрабатывая систему государственного устройства страны, указывал, что в обществе могут сложиться фракция меньшинства и фракция большинства. И та, и другая могут противоречить правам и интересам других граждан либо общества в целом. Выход в том, чтобы установить контроль над фракциями.

Противодействовать вредоносным намерениям *меньшинства* общество в условиях республики может простым голосованием, в котором побеждает фракция *большинства*. Однако возможна ситуация, когда такие намерения или опасность исходят от *большинства*. В этом случае нужно: а) либо предотвратить, разрушить существование общего интереса у большинства; б) либо не дать большинству реализовать свой интерес. Сделать это можно посредством механизмов федерализма, республиканской формы правления, основанных на системе политического плюрализма. Чем больше разнообразных фракций, тем лучше они уравнивают и сдерживают друг друга. Это и будет противодействовать самой возможности возникновения общего интереса у большинства и, как следствие, доминированию большинства в обществе.

Препятствовать образованию *фракции большинства* в органах государственной власти должны принцип разделения властей и система сдержек и противовесов (конституционный плюрализм). Ветви власти контролируют друг друга по горизонтали и вертикали, создавая барьеры и уравнивая требования: фракция, захватившая власть в одной ветви, встретит сопротивление других ветвей и не сможет превратиться в господствующую.

Таким образом, политическая система США изначально ориентирована на активные отношения с разнообразными групповыми

Правовая система США

интересами. В регулировании этих интересов Дж. Мэдисон видел главную задачу законодательства.

В борьбе и взаимодействии фракций появилась в США и партийная система. В силу плюралистичности самого общества всего две партии обеспечивают политической системе такую устойчивость, которая недоступна многопартийным системам многих других стран.

Рождение политических партий. Рождение в США политических партий, связанных с властью, приходится на конец XVIII века. Организационной формой объединений явились *политические клубы*, которые создавались сторонниками федерализма и централизованной власти. В то же время многие видные деятели (в том числе Президент Вашингтон) осуждали разделение страны на партии, выступали против «гибельных последствий партийного духа».

Федералисты стали первой политической партией, сложившейся вскоре после принятия Конституции США. Они обладали единой политической философией, выступали за утверждение республики с централизованной властью, предложили свою программу государственного строительства.

В 1793–1794-е годы федералисты создали корреспондентские комитеты содействия в штатах, а в Конгрессе сформировали «кокус». С 1813 года стали созываться регулярные съезды партии – *конвенты*.

В 90-е годы XVIII века сложились и оппозиционные федералистам клубы *республиканцев*, которые чуть позже также создали «кокус» в Конгрессе. Со временем «кокусы» приобрели роль высших органов партий, где утверждались, например, кандидаты в президенты.

На президентских выборах в 1800 году победил республиканец Т. Джефферсон. Республиканская партия более четверти века оставалась затем у власти, после чего пришла в упадок.

В 20-е годы XIX века вокруг кандидата в Президенты Э. Джексона объединились противники федеральной администрации – *новые демократы*. После их победы на выборах в 1828 году появилась *Демократическая партия*. К 1848 году партия приобрела стройную организационную структуру: национальный комитет партии формировался из представителей штатов.

В 50-е годы XIX века объявилось *новое движение республиканцев*, выступившее за федеральные программы строительства дорог,

Глава 2. Политическая система

специальное и экономическое законодательство. В 1854 году движение оформилось в *Республиканскую* партию. Впоследствии кандидат партии А. Линкольн стал Президентом США, и представители партии еще долго удерживали этот пост за собой.

Поначалу Демократическая и Республиканская партии существенно отличались друг от друга по своим программам, однако постепенно их платформы сблизились так, что победа на выборах одной из партий не приносила кардинальных перемен в политическом курсе и экономических мерах власти. Изначально обе партии являлись, по сути, верхушечными группировками американской элиты.

Партии в XX веке. Сложившаяся в США *двухпартийная система* закрепились в XX веке как принцип политической жизни страны. Кандидаты этих двух партий становились Президентами США. Именно эти две партии контролировали всю политическую систему общества, чему способствовали и идейная близость партий, и их приверженность американской Конституции.

Определенные различия в политической и правовой позициях партий-близнецов появлялись в вопросах соотношения государственного регулирования экономики и свободы рынка (1920–1930-е гг.), усиления социальной функции государства и налогообложения (1980–1990-е гг.). В принципе идейные установки *демократов* основаны на социальном и экономическом либерализме с опорой на государство (этатизм); *республиканцев* – на социальном консерватизме и свертывании роли государства (антиэтатизм).

Первичную организационную ячейку в каждой из этих партий составляет *комитет избирательного участка*. Возглавляется комитет *капитаном*. Число комитетов, таким образом, совпадает с количеством избирательных участков (130 тыс.). На уровне *графства* или городского района создаются комитеты, объединяющие работу нижестоящих комитетов. Во главе таких комитетов стоит председатель.

На уровне *штата* функционирует *центральный комитет штата*, который состоит из выборных делегатов (от 72 до 300 человек) и возглавляется выборным председателем. На общенациональном уровне действует *национальный партийный комитет*. Он избирается от штатов (обязательно по два человека: мужчина и женщина) на четыре года. Выдвигает кандидата в Президенты *общенациональный Конвент*.

Правовая система США

Кандидат в Президенты должен быть выбран на *первичных выборах* по штатам. Кандидат в Президенты подбирает кандидатуру в вице-президенты (кандидатура должна быть утверждена Конвентом) и назначает председателя национального партийного комитета. Председатель национального комитета является руководителем предвыборного штаба.

Деятельность партийных структур практически сводится к агитации и сбору средств. Каждая партия имеет комитеты при палатах Конгресса – Палате представителей и Сенате. Задача комитетов – помогать своим конгрессменам добиваться переизбрания в штатах.

Постепенно обе главные американские партии становились и становятся все более представительными. Это наглядно подтверждается расширяющимся участием в политической жизни расово-этнических, женских, молодежных групп населения. Однако заметны и различия в составе социальной базы партий: Демократическая партия все в большей степени опирается на женское и цветное население; Республиканская – на мужскую и англосаксонско-протестантскую часть электората.

В разное время на политическую арену страны выходили и другие партии, но ни одна из них не набирала более 20% голосов избирателей. Большинство таких партий были либо идеологическими (Коммунистическая партия США), либо носили мелкотемный, местный характер.

Среди общенациональных партий фигурировали Социалистическая партия (1901 г.), Прогрессивная партия (1912 г.), Социалистическая рабочая партия (1938 г.), Американская независимая партия (1968 г.), Партия реформ (1995 г.) и др. В штатах имеется большое число «своих» партий. Заметным событием последних в XX веке кампаний по выборам Президента стало появление и влияние независимых кандидатов.

Специального закона о деятельности партий в США нет. Тем не менее, действует ряд законов, которые в той или иной степени регулируют отдельные стороны политического процесса. Так, по Закону Смита (1940 г.) является преступной любая деятельность по пропаганде «необходимости, желательности или уместности свержения... правительства США» и любое объединение, занимающееся такой деятельностью.

Закон о внутренней безопасности 1950 года поставил под контроль правительственного комитета коммунистическую деятельность. Комитет получил право ограничивать въезд иностранцев, пропагандирующих «доктрины мирового коммунизма и любой другой формы тоталитаризма». Закон Хэмфри – Батлера (1954 г.) наложил запрет на Коммунистическую партию и лишил ее права участвовать в выборах. Верховный суд США отменил в 60-е годы данные ограничения как неконституционные. Под жесткий контроль поставлена финансовая деятельность партий. В 1907 году трестам было запрещено вносить деньги в партийные фонды. В 1971 году были ограничены размеры взносов от одного лица на кампанию. В 1974 году вышел особый детальный Закон о финансировании партий во время выборов.

Отдельно регулируются вопросы *лоббистской деятельности*, то есть легального влияния (проталкивания). Долгое время по Закону 1877 года давление на законодателей считалось преступным. В 1946 году был принят федеральный Закон о регулировании лоббизма. Закон легализовал лоббизм и обязывал лоббистов регистрироваться при Палате представителей или Сенате, а также представлять туда квартальные отчеты о своей деятельности. Закон оставлял много пробелов в том, что касается контактов со *служащими* Конгресса, лоббизма в *исполнительных* органах власти, *непрямого* лоббизма.

В 1995 году на смену старому Закону был принят Закон о раскрытии лоббистской деятельности – *Lobbying Disclosure Act* (вступил в силу с 1 января 1996 г.). Под лоббистской деятельностью в данном документе понимаются контакты и усилия в поддержку таких контактов, включая подготовку и планирование этой деятельности, исследования и другую вспомогательную работу, которые предназначены в момент их осуществления для использования в контактах.

В свою очередь, лоббистский контакт – это любое устное или письменное сообщение, адресованное от имени клиента *«охваченному должностному лицу»*, относительно разработки, изменения или принятия федерального закона, федеральных подзаконных актов, любых других программ, а также политики или позиции Правительства США.

Под *«охваченными должностными лицами»* понимаются определенные должностные лица Конгресса или исполнительных органов (от Президента и конгрессменов до служащих); контакты лоббиста только с этими лицами считаются лоббистской деятельностью.

Правовая система США

Законом впервые введено понятие «лоббистская фирма», под которым имеется в виду физическое или юридическое лицо, действующие в качестве лоббистов от имени клиента, а также самостоятельно (индивидуально) работающий лоббист.

Лоббистом считается и любое физическое лицо, которое является штатным служащим клиента или нанято клиентом за денежное либо иное вознаграждение и которое оказывает клиенту услуги, включающие не менее двух лоббистских контактов. В то же время не считается лоббистом физическое лицо, лоббистская деятельность которого занимает менее 20% времени, затрачиваемого в течение полугодия на оказание лоббистских услуг данному клиенту.

Всего насчитывается несколько тысяч лоббистских фирм и лоббистов. В основном это коммерческие, общественные, ветеранские организации; крупнейшие корпорации, влиятельные юридические, консультативные фирмы и организации (отделы предприятий) по связям с общественностью. Многие предприятия по оказанию лоббистских услуг созданы бывшими государственными служащими.

Лоббисты и лоббистские фирмы представляют собой фракции – группы лиц, объединенные общим интересом. Плюрализм таких фракций фактически обеспечивает, среди прочего, существование определенной многопартийности в рамках двухпартийной системы.

Лоббизм в интересах *иностранных* корпораций и подобных организаций регулируется точно так же, как и лоббизм американских организаций, – по Закону 1995 года. Что касается лоббизма в пользу *иностранных правительств и политических партий*, то эта деятельность находится в сфере другого закона – Закона о регистрации иностранных агентов 1938 года.

Первоначально основной целью Закона 1938 года объявлялись защита национальной обороны, внутренней безопасности и международных отношений США, раскрытие подрывной деятельности. Закон требовал, чтобы предавалась гласности деятельность физических и юридических лиц (агентов), задействованных в пропагандистскую или иную работу в пользу или от имени, в частности, правительств иностранных государств и иностранных политических партий. Прежде всего речь шла о представительстве агентами интересов иностранных клиентов в отношениях с государственными учреждениями США.

В Закон о регистрации иностранных агентов в 1966 году были внесены поправки, фактически переориентировавшие Закон с раскрытия подрывной деятельности на регулирование лоббистской деятельности в пользу зарубежных правительств и политических партий.

Легальный лоббизм – одна из своеобразных черт политической системы США. С одной стороны, он может стать причиной того, что в принимаемые законы будут заложены интересы наиболее корыстной, пробивной, крикливой общественной силы, и служить причиной перекосов в балансе интересов, закладываемых в законы. С другой стороны, лоббизм превратился в форму общественного контроля за деятельностью государственных институтов, в инструмент связи между обществом и законодателями.

Составной частью лоббизма как политического института является *президентский (правительственный) лоббизм*. Конституция США предопределила высокую самостоятельность и соперничество между двумя ветвями власти – законодательной и исполнительной. В рамках этих отношений сотрудничества и соперничества осуществляется взаимодействие между Президентом и Конгрессом по поводу законодательства. Иногда Президенту приходится прилагать специальные усилия для того, чтобы добиться от Конгресса необходимых решений. Такого рода деятельность Президента и его аппарата и является правительственным лоббизмом.

Ныне действующий Закон о финансировании федеральных избирательных кампаний разрешает корпорациям, профсоюзам, другим организациям создавать специальные самостоятельные фонды для сбора добровольных взносов на финансирование выборов. Эти фонды получили название «комитетов политического действия» (КПД). Они собирают до трети всех финансовых средств, поступающих в предвыборные фонды кандидатов в Президенты США.

Часть взносов КПД поступает переизбирающимся членам Конгресса. Замечена массовая связь между взносами КПД и тем, как голосуют конгрессмены. Это означает, что КПД превращаются в конкурентов партий в избирательном процессе с точки зрения зависимости кандидата. Часто КПД являются структурными подразделениями лоббистских организаций.

Прочие общественные организации. Важное место в политической системе американского общества занимают профессиональные

Правовая система США

союзы. *Профсоюзы* возникли еще во второй половине XIX века как небольшие рабочие товарищества. К 1886 году они объединились по цеховому принципу в Американскую федерацию труда (АФТ), которая ставила задачу защиты интересов наемных работников при отказе от политических методов. Упор делался на забастовки, поэтому деятельность профсоюза рассматривалась властью как преступный заговор. Долгое время профсоюзы были юридически запрещены.

В 1935 году Закон Вагнера признал право рабочих на организацию профсоюзов, заключение коллективных договоров и проведение забастовок. В этом же году возникло объединение профсоюзов, созданное на основе трудовых коллективов, – Конгресс производственных профсоюзов (КПП). Он ставил задачу добиваться улучшения социального положения наемных работников с применением политических методов. В 1955 году профсоюзные объединения АФТ и КПП соединились в одно: АФТ–КПП. В 1947 году в Закон Вагнера были внесены изменения. Закон с внесенными изменениями получил название Закона Тафта–Хартли. Профсоюзам было запрещено заниматься политической деятельностью, а также инициировать забастовки, угрожающие национальной безопасности.

В 1959 году Закон Лэндрама–Гриффина обязал профсоюзы представлять в Министерство труда отчеты о своей деятельности и финансовых средствах.

Во второй половине XX века роль профсоюзов снизилась. Их руководство стало проводить тактику социального партнерства, сосредоточило свою деятельность на заключении коллективных договоров, а число их относительно невелико. К началу XXI века в США насчитывалось менее 200 профсоюзных организаций, из которых менее ста входили в АФТ–КПП. Членами профсоюзов являлись менее 20% работников гражданских отраслей экономики.

Не входящие в АФТ–КПП профсоюзы объединились в Национальную федерацию независимых профсоюзов. Крупным независимым профсоюзом считается Национальная ассоциация работников просвещения.

Неотъемлемым элементом политической системы США являются *союзы предпринимателей*. Первые объединения такого рода появились в конце XIX – начале XX века: Американская ассоциация

банкиров (1875 г.); Американская ассоциация издателей газет (1877 г.); Национальная ассоциация промышленников (1895 г.); Ассоциация по производству и сбыту машин (1907 г.); Ассоциация автомобильных промышленников (1913 г.); Торговая палата (1912 г.).

Наиболее крупными и влиятельными из них являются Национальная ассоциация промышленников (НАП) и Торговая палата. В 1972 году был создан «круглый стол» бизнеса. По инициативе таких организаций рождаются и проталкиваются проекты важнейших законов и государственных решения. Например, под давлением НАП в свое время были приняты Законы Тафта–Хартли и Лэндрама–Гриффина.

Активно проявляют себя в общественной жизни организации *потребителей*. Еще в 1936 году был создан Союз потребителей. В 60-е годы XX века появилось множество подобных организаций. В 1967 году движения потребителей объединились в Американскую федерацию потребителей. Она осуществляет проверки качества товаров и услуг, опросы потребителей, ведет консультационную работу. Все такого рода организации лоббируют принятие благоприятных для потребителей нормативных актов, отстаивают интересы потребителей в судах.

Ощутимое влияние на политическую жизнь страны оказывают различные *религиозные* общины. Существуют около 260 религиозных объединений. Большинство их принадлежит к протестантскому направлению христианства (баптисты, методисты, лютеране, пресвитерианцы и др.). Кроме того, действуют конфессиональные организации и движения: Квакерский комитет, Братство примирения, Объединение верующих женщин и т.п.

Церковь в США отделена от государства. Религия считается частным делом каждого человека. Законодательство по вопросам статуса церквей очень фрагментарно. Из Конституции вытекает принцип равноправия всех религиозных общин. Они освобождены от уплаты налогов. В некоторых штатах священнослужители при наличии лицензии местных властей вправе регистрировать браки.

В политической системе США так или иначе задействовано и множество других *общественных объединений*: женских, молодежных, этнических, ветеранских, экологических, пацифистских, культурных. По некоторым данным, около 40 млн. американцев участвуют

Правовая система США

в настоящее время в деятельности различных общественных организаций.

В качестве по-настоящему «четвертой власти» выступают в политической и общественной жизни страны *средства массовой информации*. Их правовое положение регулируется Конституцией США, Законом о коммуникациях (1934 и 1996 гг.), Законом о свободе информации (1974 г.), законодательством штатов, судебными прецедентами. Конституция провозглашает свободу слова и печати (поправка I), гарантирует свободное распространение информации в обществе.

В системе средств массовой информации ведущее место принадлежит *частным* газетным и телерадиокомпаниям. *Общациональные* газеты появились в США только в 70-х годах XX века. Крупные информационные агентства («Ассошиэйтед Пресс», «Юнайтед Пресс Интернэшнл») снабжают информацией печатные издания, не имеющие собственной корреспондентской сети. Телерадиовещание развивается в основном на *коммерческой* основе. Помимо эфирного действуют кабельное телевидение и спутниковое.

В информационном пространстве страны важное место занимают *опросы общественного мнения*. Существует большое число фирм и организаций, проводящих опросы. Результаты каждого общационального опроса (с документацией) должны в обязательном порядке в течение 72 часов представляться в Библиотеку Конгресса США. Аналогичные положения имеются в законодательстве некоторых штатов.

Основные части правовой системы

Общее право США (Common Law). Правовая система США состоит из нескольких частей:

- 1) *общего права;*
- 2) *права справедливости;*
- 3) *статутного права;*
- 4) *Конституции США*, венчающей всю правовую систему страны.

Существенная часть правовой системы США – *общее право* – это колониальное наследство Великобритании. Как известно, в Англии XI века появились королевские суды (*curia regis*), использовавшиеся как средство объединения страны, создания единого правового поля. Этими судами на основе местных обычаев со временем были выработаны нормы, которые стали обязательными на всей территории страны. Совокупность данных норм и составила *общее право* (Common Law).

Судьи стремились обеспечить единообразное применение норм общего права по всей стране, и для этого они зачастую использовали при схожих обстоятельствах ссылки на ранее принятые судебные решения – *прецеденты*. Любое обоснованное отступление от прецедента также становилось прецедентом. Фактически судьи творили право.

Начиная с XIII–XIV веков прецеденты публикуются в специальных ежегодниках (*Year Books*), представлявших собой неофициальное собрание судебных решений. В XVI веке издание ежегодников прекратилось. Их заменили другие неофициальные сборники и классификации прецедентов.

Практика выносить судебное решение по делу, основываясь на предыдущих решениях, принятых ранее по аналогичным делам (то есть основываясь на прецедентах), стала краеугольным камнем английской, а затем и американской судебных систем. Эта док-

Правовая система США

трина называется «*stare decisis*» – «основываться на ранее вынесенных решениях». Считается, что доктрина «*stare decisis*», которой руководствуются судьи, делает право более предсказуемым, стабильным и эффективным.

Довольно часто суд решает, что тот или иной руководящий прецедент больше не может применяться по какой-то причине (техническое несовершенство нормы, социальные изменения и т.п.). Обычно такого рода случаи сразу же получают публичный резонанс, как это было, например, с делом *Brown v. Board of Education of Topeka* (1954 г.). В этом случае Верховный суд США отступил от руководящего прецедента 1896 года (*Plessy v. Ferguson*), постановив, что раздельное обучение белых и афроамериканцев изначально нарушает равноправие граждан и неконституционно. Таким образом возник новый прецедент, под «давлением» которого началась перестройка соответствующих сторон системы образования.

В случае коллизии прецедентов или при отсутствии необходимого прецедента суды, формулируя решение, принимают во внимание множество различных факторов и обстоятельств, включая принципы права, существующие статуты, правовые и научные доктрины, политику государства и т.п.

В 1986 году суд штата Нью-Джерси впервые в США столкнулся, например, с вопросом, должен ли договор о суррогатном материнстве выполняться против воли суррогатной матери. Такого рода дела называются «беспрецедентными» – не имеющими прецедента («*case of first impression*»).

Правовое обоснование судебного решения – это мыслительный процесс, посредством которого судья гармонизирует свое решение с ранее принятым решением по аналогичному делу, то есть с прецедентом. Приемы такой мыслительной работы могут быть самыми разнообразными. Представим себе, что женщина-истец обвиняет ответчика в угрозе нанесения физического вреда.

Истец утверждает, что во время ее сна ответчик высказывал угрозы, свидетельницей которых стала соседка по комнате. В соответствии с правилами логики судья делает два умозаключения и вытекающий из них вывод: а) по *общему праву* индивид должен *сознавать* угрозу, только при этом условии возникает гражданско-правовая ответственность; б) женщина-истец не могла осознавать угрозу, поскольку находилась в спящем состоянии; следовательно, обсто-

Глава 3. Основные части правовой системы

ательства не позволяют утверждать, что в данном случае должна иметь место гражданско-правовая ответственность.

Еще один пример (с более сложной цепочкой рассуждений, свойственных общему праву). Наниматель квартиры в жилом доме обратился в суд с иском на владельца дома в связи с тем, что из-за плохого освещения лестничного марша он (наниматель) при падении на лестнице получил телесные повреждения. Суд заключил, что в данном случае никакого возмещения вреда нанимателю не полагается, а цепочка рассуждений была примерно следующей:

- а) владелец дома свидетельствует, что никто из жильцов дома, пользовавшихся лестницей в день происшествия, не высказывал жалоб на плохое освещение;
- б) отсутствие жалоб со стороны других жильцов означает, что они принимали освещение как достаточное;
- в) хотя отсутствие жалоб еще не доказывает фактически удовлетворительного освещения, однако доказывает, что и у владельца дома не было причин считать освещение недостаточным;
- г) действие (бездействие) владельца дома в связи с освещением лестничного марша является надлежащим, поскольку не было жалоб на освещение;
- д) следовательно, в действии (бездействии) владельца нет признаков небрежности, халатности, другими словами – вины.

В судебной практике при формулировании решений на основе прецедентов очень часто используется метод *аналогий*, при котором обстоятельства по данному делу сравниваются с обстоятельствами по другим аналогичным делам. Если эти обстоятельства идентичны, судья выносит такое же решение, как и по предыдущим аналогичным делам.

Если же в рассматриваемом деле имеются отличающиеся или какие-то особенные, уникальные обстоятельства по сравнению с прецедентом, то судьи могут применять другие нормы, а не нормы прецедентов. Например, в деле А речь идет о том, что автоводитель проявил небрежность и совершил правонарушение – пересек среднюю сплошную линию, разделяющую шоссе на два встречных потока. В более раннем деле Б аналогичная ситуация была связана с тем, что водитель вынужден был вывернуть руль, чтобы избежать наезда на человека. Должно ли решение по делу Б стать прецедентом для решения по делу А? В этом случае судья сравнивает мотивы (причины) правонарушения в деле А и деле Б и приходит к выводу,

Правовая система США

что они не совпадают, не идентичны. В деле Б автоводитель был освобожден от ответственности – штрафа, а по делу А – оштрафован.

Таким образом, *общее право* – это совокупность норм, зафиксированных в судебных решениях. В общее право включаются и сформулированные в судебных решениях нормы, интерпретирующие положения конституций, законов и подзаконных актов. Общее право называют правом судей, или *прецедентным правом*. Оно регулирует лишь те вопросы, общественные отношения, которые не охвачены статутным правом (законодательством).

Следует заметить, что сфера законодательного регулирования как на федеральном уровне, так и на уровне штатов постоянно расширялась. Соответственно уменьшалась по глубине воздействия и по охвату сфера действия общего права. При этом общее право по-прежнему остается существенной частью правовой системы США. Более того, даже в тех вопросах, где на смену прецедентному регулированию пришло регулирование законодательное, суды часто обращаются к общему праву как к руководству по применению и толкованию законов. Суды воспринимают *законы* в качестве кодификаций *общего права*.

Публикация и классификация прецедентных норм осуществляются Американским институтом права (American Law Institute) в специальных сборниках – Restatements of the Law. Институт был образован в 20-х годах XX века. В него входят практикующие адвокаты, ученые-юристы, судьи. Сборники классифицированы по разделам: договорное право (Contracts), деликтное право (Torts), представительство (Agency), доверительная собственность (Trusts), право собственности (Property), возмещение ущерба (Restitution), обеспечение обязательств (Security), процесс вынесения решений (Judgements) и коллизионное право (Conflicts of Law).

Возникновение и развитие права справедливости (Law of Equity). В средневековой Англии средства судебной защиты прав (remedies), возмещения ущерба были достаточно ограниченны. В случае причинения ущерба одним лицом другому королевский суд мог присудить в качестве компенсации только: 1) землю; 2) ценную вещь; 3) деньги; 4) их сочетание. Другими словами, речь шла только об экономическом возмещении. Соответственно все суды, применявшие этот набор средств, стали называть «судами по праву» (име-

лось в виду *общее право*) – courts of law, а перечисленные средства защиты – «правовыми средствами», «средствами общего права» (remedies at law).

В условиях, когда общественные отношения усложнились, из-за узкого круга средств судебной защиты не представлялось возможным защитить права частных лиц во многих случаях. Если истец хотел «неэкономического возмещения», courts of law оказывались бессильными: поскольку не было предусмотрено других средств защиты, то в этом случае как бы не было и нарушенного права, то есть права на защиту («no remedy, no right»). Таким истцам приходилось обращаться «за справедливостью» не к королевским судьям с исками, а к королю с петициями, или прошениями (petitions).

Петиции направлялись на рассмотрение канцлеру (chancellor), своего рода королевскому советнику (keeper of the king's conscience – дословно: «держатель королевского сознания»). Если канцлер находил требования справедливыми, он выносил решения, предусматривавшие новые средства защиты прав. Со временем из этих решений сложилось право справедливости, а сам процесс формализовался в систему судов справедливости (courts of equity), по сути, параллельную общим судам (или судам общего права).

Истцы в зависимости от того, на какие средства защиты своих прав они рассчитывали, должны были решать, обратиться ли в суд общего права или в суд справедливости. В последующем обе эти системы формально были объединены в одну судебную систему. В наши дни отличие судебного процесса *по общему праву* от процесса *по праву справедливости* на практике сказывается только в том, что рассмотрение дела в порядке общего права проходит либо в присутствии присяжных (jury), либо без них, а в порядке права справедливости осуществляется только судьями, хотя судья вправе в этих случаях сформировать коллегия присяжных с консультативными полномочиями.

Право справедливости, таким образом, – это отрасль права, основанная на понятиях справедливого и честного суда, применяющего такие средства защиты прав, которые отсутствуют в *общем праве*, например:

- исполнение в натуре (specific performance) нарушенного договорного обязательства;

Правовая система США

- судебный запрет (injunctions) на те или иные действия/бездействие лица;
- аннулирование (rescission) договора или обязательства по договору, то есть возвращение сторон к положению, существовавшему до его заключения.

Эти средства защиты прав стали называться «средствами защиты по праву справедливости» (remedies in equity).

Суды применяли и применяют требование исполнения в натуре, если нет возможности использовать средства защиты по общему праву – денежное возмещение и т.п. Денежное возмещение не всегда будет адекватным средством защиты права. Такая ситуация может иметь место, когда продавец не выполнил договор о продаже уникальной вещи (произведения искусства, старинной модели автомашины, участка земли). Поскольку нигде больше покупатель не найдет эту уникальную вещь, суд обязывает продавца «исполнить обязательство в натуре», то есть так, как было обещано.

Судебный запрет применяется в отношении лица или лиц, чьи действия или бездействие нарушают права других. Если собаки соседа беспрестанно лают по ночам во дворе его дома и проблема не удастся разрешить по-соседски, в суд подается прошение о «судебном запрете», который обязал бы соседа обеспечить тишину в ночное время.

Аннулирование договорных обязательств предписывается судом с целью вернуть стороны к положению, существовавшему до заключения договора, восстановить status quo. Это бывает необходимо, когда лицо было втянуто в обязательство мошенническим путем или по недоразумению.

Хрестоматийный пример: V имеет два автомобиля стоимостью соответственно 5 и 10 тыс. долл. V хочет продать более дешевый автомобиль и говорит своему другу W: «Я продам тебе автомобиль за 7 тыс. долл.». W, предполагая, что речь идет об автомобиле стоимостью 10 тыс. долл., соглашается уплатить за него 7 тыс. Обнаружив ошибку в понимании существа договора, стороны могут аннулировать взятые обязательства.

Суды справедливости своими прецедентами постепенно дополняли общее право. Их свобода принятия решений была значительно большей, чем у судов общего права. Определяющую роль в принятии решений играли так называемые «максимы права справедли-

Глава 3. Основные части правовой системы

ности» («equitable maxims»), своего рода принципы права справедливости. Вот некоторые из них:

- кто ищет справедливости, сам должен поступать по справедливости (whoever seeks equity must do equity);
- если существо дела в равной степени требует положительного решения для обеих сторон, то пусть исход дела определится по праву (when there is equal equity, the law must prevail);
- ищущий защиты в суде справедливости должен иметь «чистые руки», то есть выступать в суде честно, без обмана (one seeking the aid of an equity court must come to the court with clean hands);
- защита права должна быть обеспечена по справедливости, если есть основания для такой защиты и нет соответствующего средства в общем праве (equity will not suffer a right to exist without a remedy);
- право справедливости в большей степени придерживается честного и справедливого суда по существу, чем формально-юридических соображений (equity regards substance rather than form);
- нет защиты прав от суда справедливости тому, кто сам в течение неразумно долгого периода пренебрегал защитой своих собственных прав (equity aids the vigilant, not those who rest on their rights).

Последняя из приведенных «максим», кстати, лежит в основе института «неосновательного промедления» – laches (или исковой давности) в праве справедливости. Смысл ее в том, чтобы стимулировать обращение в суд, пока доказательственная база еще свежа.

В настоящее время сроки исковой давности для обращения в суд по различным видам дел установлены законами об исковой давности (statutes of limitations). По истечении установленного срока дело, каким бы сложным оно ни было, не подлежит рассмотрению.

В течение всего XIX века американские штаты постепенно воспринимали у Великобритании судебную систему, состоящую из сочетания общего права и права справедливости.

Сегодня суды США используют комбинированные средства защиты нарушенного права; как правило, они обращаются к средствам защиты по праву справедливости лишь в тех случаях, когда защита по общему праву (в форме денежного возмещения) неадекватна.

Процедурные отличия в использовании средств защиты

| | По общему праву | По праву справедливости |
|----------------------|--|--|
| Вступление в процесс | Иск (complaint) | Заявление (petition) |
| Судебное решение | Решение суда (judgement) | Постановление суда (decree) |
| Способ защиты | Денежное возмещение (monetary damages) | Исполнение обязанности в натуре, судебный запрет, аннулирование договорных обязательств (specific performance, injunction, rescission) |

Статутное право (statutory law). *Статутами* называются законы, принимаемые:

- на федеральном уровне – Конгрессом США;
- на уровне штатов – законодательными органами штатов (state legislatures).

Совокупность общезаконодательных законов и законов штатов образует *статутное право* (statutory law). Принятые Конгрессом законы включаются в Федеральное собрание законов (United States Statutes at Large). Затем законы сводятся в United States Code – USC, который классифицирует их по 50 разделам (Titles). Законы отдельных штатов включаются в свои собрания законов (например, California Code). Законы, касающиеся торговли, помещены, например, в разд. 15 Кодекса законов США. Каждый раздел в Кодексе делится на параграфы (sections, §). Ссылка: «15 U.S.C. Section 1 et seq.», которая может содержаться в правовой литературе, будет означать: «Раздел 15 Кодекса законов США, § 1 и следующие».

Нечто подобное существует и в отдельных штатах, с той лишь разницей, что, помимо названия «кодекс», там могут использоваться и другие термины: «compilations», «consolidations», «general statutes» и т.п. Например, указание: «13 Pennsylvania Consolidated Statutes Section 1101» означает, что рассматриваемый закон опубликован в разд. 13 (§ 1101) Кодекса законов Пенсильвании.

Кроме того, в статутное право включаются акты (ordinances) органов местного управления – муниципалитетов, округов (municipal

Глава 3. Основные части правовой системы

of county governing units). Такие акты могут называться по-разному: laws, rules, orders, – и затрагивают вопросы, касающиеся, например, правил строительства, обеспечения правопорядка и т.п. Нарушители местных актов подвергаются санкциям – штрафу, аресту либо тому и другому. Ни один закон штата, ни одно местное постановление не могут противоречить Конституции США или соответствующей конституции штата.

В США нет двух штатов с одинаковыми правовыми системами, идентичными конституциями, законами, прецедентным правом. Сильная правовая дифференциация затруднила, в частности, хозяйственные отношения между штатами. Особенно ощутимо эти трудности проявились в XIX веке. В 1892 году была образована Национальная конференция уполномоченных по разработке единообразных законов штатов – НКУ (National Conference of Commissioners on Uniform State Laws), которая существует и поныне. Наиболее известным результатом ее работы является Единообразный торговый кодекс 1952 года – ЕТК (Uniform Commercial Code).

Принятие унифицированных актов зависит от штатов. Штаты же вправе и отвергнуть часть унифицированного акта или весь акт полностью. Вследствие этого добиться по-настоящему стопроцентной унификации практически не представляется возможным. Будучи принят тем или иным штатом, унифицированный акт становится частью статутного права штата.

Старейшим унифицированным актом является Единообразный закон об оборотных документах 1896 года (Uniform Negotiable Instruments Law), который был принят штатами (хотя и с некоторыми отступлениями в ряде штатов) к началу 20-х годов XX века.

В ряду единообразных актов можно отметить такие:

- Единообразный закон о продажах (Uniform Sales Act);
- Единообразный закон о складских расписках (Uniform Warehouse Receipts Act);
- Единообразный закон об аккредитивах (Uniform Bills of Lading Act);
- Единообразный закон о товариществах (Uniform Partnership Act);
- Единообразный кодекс об утверждении завещаний (Uniform Probate Code) и др. (Model Business Corporation Act; Uniform Arbitration Act; Uniform Stock Transfer Act).

Правовая система США

В 90-е годы XX века были приняты: Единообразный закон о статусе детей, рожденных в результате искусственного оплодотворения (Uniform Status of Children of Assisted Conception Act), более известный как Единообразный закон о суррогатных родителях (Uniform Surrogacy Act), а также Единообразный закон о добрачных договорах (Uniform Prenuptial Agreements Act).

Глава 4

Конституционное право (*Constitutional Law*)

Характеристика Конституции США. США – родина писаных конституций. Именно здесь впервые в мире – в 1787 году – появился такой документ в форме единого писаного акта.

Для выработки Конституции в мае 1787 года было созвано в Филадельфии конституционное собрание – *Конвент*. Он состоял из 55 делегатов, избранных legislатурами 12 штатов (один штат – Род-Айленд – отказался участвовать в работе Конвента из-за антифедералистских настроений). Часть делегатов покинула Конвент по причине разногласий. В сентябре 1787 года текст был утвержден Конвентом и подписан 39 делегатами, затем опубликован и направлен Конгрессу, а также legislатурам штатов на ратификацию.

Ратификация текста Конституции США в большинстве штатов осуществлялась в два этапа: сначала население штата избирало делегатов конвентов, на втором этапе в конвентах проводилось голосование по проекту. Первым Конституцию единогласно ратифицировал Конвент штата Делавэр (7 декабря 1787 г.). Вступила в силу Конституция после девятой ратификации в июне 1788 года (девятым штатом стал Нью-Гэмпшир). Остальные штаты ратифицировали Конституцию позднее; последним был штат Род-Айленд (май 1790 г.).

В конце 1788 года в штатах, ратифицировавших Конституцию, состоялись выборы в Конгресс США и президентские выборы. В апреле 1789 года первым Президентом стал Дж. Вашингтон. Конституция юридически оформила независимость североамериканских колоний от британской Короны и образование нового суверенного государства – Соединенных Штатов Америки.

Конституция США состоит из 7 статей и 27 поправок. Имеющаяся Преамбула не признается частью Конституции ни конституционной теорией, ни судами. Цель Конституции отцы-основатели

Правовая система США

видели в том, чтобы оградить человека от произвола власти, обеспечить «блага свободы».

Заложенный в Конституцию *механизм разделения властей* (separation of powers) был дополнен системой сдержек и противовесов (checks and balances). Доктриной сдержек и противовесов американская конституционная теория развила классическую теорию разделения властей, разработанную еще французским просветителем Ш. Монтескье.

Ключевыми идеями Конституции, пронизывающими все ее содержание, явились также федерализм при верховенстве общенационального права, судебный контроль. Впервые в истории формой правления была избрана юридическая модель *президентской республики*.

В ст. VI Конституции США предусмотрено: «Конституция и законы Соединенных Штатов, принимаемые во исполнение ее, и все договоры, которые заключены или будут заключены властью Соединенных Штатов, становятся верховным правом страны» (the supreme Law of the Land). Данная статья Конституции получила название «оговорки о верховенстве» (supremacy clause). В соответствии с этой оговоркой в случае коллизии между федеральной правовой нормой и правовой нормой штата последняя признается недействительной. Если коллизия федеральной нормы и нормы штата имеет место в сфере конкурентной компетенции центра и субъекта федерации, все равно федеральная норма приоритетна.

Первые три статьи Конституции определяют статус федеральных органов государственной власти – Конгресса, Президента и Верховного суда. *Четвертая* статья посвящена вопросам взаимоотношений федерального центра и штатов. *Три заключительные* статьи касаются самой Конституции: процедуры принятия поправок, ее верховенства, порядка ратификации.

Изменение Конституции осуществляется путем добавления к ней *поправок* (amendments), которые не включаются в текст, а следуют за ним в хронологическом порядке. В действующих ныне поправках регулируются вопросы правового положения человека, избирательного права, организации деятельности государственных органов, соотношения полномочий федерации и штатов.

Конституция США (ст. V) предусматривает сложную процедуру внесения поправок. В этом смысле Конституция является одной из

самых жестких в мире. Поправка принимается $\frac{2}{3}$ голосов членов каждой палаты Конгресса либо Конвентом, специально созванным по инициативе легислатур $\frac{2}{3}$ штатов. После принятия поправки на федеральном уровне она подлежит ратификации штатами. Для вступления поправки в силу необходимо, чтобы ее одобрили $\frac{3}{4}$ штатов (т.е. в настоящее время не менее 38). Штаты могут ратифицировать поправки также в двух формах: либо легислатурами, либо конвентами.

За всю историю США в Конгресс было внесено более 5 тыс. проектов поправок; только 33 из них были приняты Конгрессом; всего 27 – ратифицированы, из которых 26 – действуют. Поправка XXVII, например (запрещающая парламентариям увеличивать собственное жалование), была принята Конгрессом в 1789 году, а ратифицирована и вступила в силу лишь в мае 1992 года. Многие штаты (Массачусетс, Джорджия, Коннектикут) ратифицировали Билль о правах более чем через сто лет после его принятия – только в XX веке.

Конгресс с 1917 года, как правило, устанавливает сроки для ратификации: если за отведенное время поправка не будет ратифицирована, она считается отклоненной. Так произошло с поправками о равноправии мужчин и женщин (1972 г.) и о придании федеральному округу Колумбия статуса штата (1978 г.).

В Конституции США *отсутствуют многие институты*, которые считаются традиционными для современной мировой практики конституционализма: основы статуса политических партий, права социального характера, ряд принципов государственного строя (светский характер власти и т.п.). Пробелы восполняются *судебными прецедентами*, конституционными *обычаями*, *актами Конгресса и Президента*. Из-за своей способности отзываться на жизненные реалии современного мира Конституция США получила в американской доктрине название *живой конституции*.

В развитии содержания Конституции особенно велика роль Верховного суда. Сегодня толкование Конституции невозможно без учета судебных решений. Именно судебское толкование приспособливает Конституцию к изменяющимся историческим условиям.

Права человека и гражданина. На первой сессии Конгресса США в декабре 1791 года были представлены 12 поправок к Конституции, провозглашавших важнейшие права человека и гражданина.

Правовая система США

Десять поправок были приняты и по аналогии с одним из британских конституционных актов называются *Биллем о правах* (Bill of Rights). Ряд прав, предусмотренных Биллем, распространяется не только на физических, но и на юридических лиц.

Нормы Билля о правах (поправки к Конституции США)

| Поправка | Содержание |
|----------|---|
| I | Гарантирует свободу религии, слова, печати, собраний и обращений (жалоб) к правительству |
| II | Гарантирует право хранить и носить оружие |
| III | Запрещает в мирное время размещение солдат в домах без согласия владельцев |
| IV | Гарантирует неприкосновенность личности, жилища, бумаг, имущества |
| V | Гарантирует право на рассмотрение уголовного дела в суде с участием жюри присяжных; право не свидетельствовать против себя; право на возмещение, если собственность изымается для общественных нужд; запрещает дважды наказывать за одно и то же правонарушение |
| VI | Гарантирует право при уголовном преследовании на публичное рассмотрение дела; право обвиняемого на очную ставку со свидетелями обвинения, принудительный вызов свидетелей защиты; право на помощь адвоката |
| VII | Гарантирует право на рассмотрение гражданского дела в суде с участием жюри присяжных, если сумма иска превышает 20 долл. |
| VIII | Запрещает чрезмерные залоги, штрафы, жестокие и необычные наказания |
| IX | Устанавливает, что за народом сохраняются и другие права помимо тех, которые закреплены Конституцией |
| X | Устанавливает, что полномочия, не делегированные федеральной власти и не запрещенные для отдельных штатов, сохраняются за штатами либо за народом |

Глава 4. Конституционное право

Содержательно к Биллю о правах примыкает и ряд последующих поправок: запрет рабства (поправка XIII), невозможность судебного наказания без надлежащей правовой процедуры (XIV), расширение избирательных прав (XIX, XXIV, XXVI). Важно подчеркнуть, что права, перечисленные в Билле, не носят абсолютного характера и так или иначе ограничены. Пределы применения и ограничений Билля о правах определены многими прецедентными решениями Верховного суда США. Так, например, Верховный суд США поддержал законы штатов, запретившие хранение и продажу порнографической продукции с участием детей (*Osborne v. Ohio*, 1990).

В 1989 году Верховный суд США постановил, что законы штатов, запрещающие сжигать американский флаг во время мирных протестов, противоречат поправке I к Конституции (*Texas v. Johnson*, 1989). За последние десять лет Палата представителей Конгресса США несколько раз предлагала принять поправку, запрещающую осквернение государственного флага страны. Сенат всякий раз отклонял предложения, мотивируя это защитой права граждан на свободное выражение своего мнения.

Обращает на себя внимание то, что в Конституции не закреплено *право на жизнь*. Однако в ней содержатся важнейшие гарантии этого права: запрет лишать кого-либо жизни без «надлежащей правовой процедуры» и применять «жестокие и необычные» наказания. В связи с правом на жизнь в США ведутся давние споры по вопросам: а) запрещения абортов; б) смертной казни.

В 60–70-е годы XX века некоторые штаты приняли законы, запрещающие аборты. Однако в 1973 году Верховный суд США в своем прецедентном решении (*Роу против Уэйда*) признал все указанные законы штатов неконституционными. В апреле 1996 года Конгресс принял Закон, запрещающий при определенных условиях аборты, но Закон не прошел из-за президентского вето.

Смертная казнь изначально не рассматривалась как нарушение права на жизнь. В то же время под давлением правозащитников в 60-х годах в США фактически установился мораторий на исполнение смертных приговоров. В 1972 году Верховный суд (*Фурман против Джорджии*) признал законы штатов, предусматривающие смертную казнь, «произвольными» и противоречащими Конституции. Уголовное законодательство штатов было пересмотрено.

Правовая система США

В 1976 году Верховный суд (*Graig v. Georgia*) определил, что смертная казнь в принципе не противоречит Конституции при соблюдении ряда условий:

- она допустима только в случае убийства при отягчающих обстоятельствах;
- закон должен предоставить суду присяжных возможность выбора между смертной казнью и пожизненным заключением;
- смертная казнь не может применяться к лицам моложе 16 лет (это ограничение введено Верховным судом с 1988 г.).

В настоящее время смертная казнь предусмотрена федеральными законами и законами штатов по 70 составам преступлений (убийство, государственная измена, шпионаж, ограбление и др.). Основными способами ее исполнения являются: электрический стул, газовая камера, расстрел, повешение, смертельная инъекция.

В последние десятилетия в доктрине и судебной практике ведется дискуссия о конституционности *права на смерть*. Речь идет о праве неизлечимо больных людей добровольно уйти из жизни при помощи медицинских работников. Судебные решения на этот счет довольно противоречивы.

В 1990 году Верховный суд США поддержал правило департамента здравоохранения штата Миссури, в соответствии с которым работник лечебного учреждения был вправе прекратить введение поддерживающих жизнь препаратов неизлечимо больному пациенту, если больной не желал их введения. Однако в 1997 году Верховный суд изменил позицию и признал неконституционными законодательство штатов и практику помощи в самоубийстве безнадежно больным людям. Суд мотивировал это тем, что трудно установить, насколько смертельным, неизлечимым является заболевание и насколько уход из жизни является добровольным.

Законодательное и судебное толкование Конституции привело к выработке значительного числа правил, касающихся *свободы совести*. Так, например, были признаны неконституционными законы штатов, запрещающие частные школы, управляемые религиозными объединениями, или предписывавшие начинать каждый день в государственных и муниципальных школах с молитвы.

К неотъемлемым правам народа Конституция относит *право на хранение и ношение оружия*. В США отсутствует жесткий и эф-

фективный контроль государства над оружием. Федеральный закон о контроле над огнестрельным оружием 1968 года регулирует порядок приобретения оружия. В 1993 году этот порядок был несколько усложнен. В штатах имеются свои законы по данному вопросу.

Важнейшей конституционной гарантией прав, связанных с личной неприкосновенностью, является *запрет на производство обысков и арестов без ордера*, выданного в установленном порядке. В 1967 году Верховный суд установил (*Кац против Соединенных Штатов*), что использование электронных средств для подслушивания и наблюдения является «обыском и изъятием по смыслу Конституции». Отсюда следует, что для использования электронных средств в целях прослушивания и наблюдения требуется ордер суда. Это правило было подтверждено в федеральном Законе о контроле над преступностью и обеспечении безопасности на улицах 1968 года и в Законе о наблюдении за иностранной разведывательной деятельностью 1976 года.

В систему личных прав Конституция США включает, в частности, и право на «надлежащие правовые процедуры». Речь идет прежде всего об уголовно-процессуальных гарантиях прав и свобод человека. Правило «*надлежащей процедуры*» включает право обвиняемого в тяжком преступлении на рассмотрение дела судом с участием большого жюри присяжных. Право на суд присяжных имеют и другие обвиняемые в уголовных преступлениях, а также истцы и ответчики в гражданских делах (при цене иска свыше 20 долл.).

Обвиняемые имеют право на юридическую помощь адвоката, на принудительный вызов свидетелей защиты, право не свидетельствовать против себя и т.д. В 1966 году Верховный суд в прецедентном решении сформулировал так называемое «*правило Миранды*». В соответствии с данным правилом гражданину, подозреваемому в совершении преступления, должны быть при первой же возможности разъяснены его процессуальные права: право не давать показания, право на адвоката и др.

Многие ученые и практики в США обращают внимание, что в поправках к Конституции, касающихся *прав человека*, ничего не говорится о *праве на частную жизнь* (right to privacy), то есть о праве на неприкосновенность частной жизни от произвольного и неправомерного вмешательства со стороны кого бы то ни было, и прежде всего государства. На практике факты злоупотребления информацией о частной жизни граждан зачастую имеют место.

Правовая система США

В то же время в качестве контраргумента указывается, что часть норм Билля о правах (поправки I, III, IV, V, IX) так или иначе обеспечивает право на частную жизнь. Кроме того, нарушение частной жизни признается гражданским правонарушением (civil wrong); право на частную жизнь защищается деликтным правом.

Чтобы снять озабоченность общества возможным злоупотреблением со стороны государственных органов той информацией, которая накапливается ими о частных лицах, Конгресс США принял целый ряд законов, например:

| Закон | Какие стороны частной жизни охраняются |
|--|---|
| 1. Закон о свободе информации 1966 года (Freedom of Information Act) | Право человека получить доступ к информации о нем, содержащейся в государственных базах данных |
| 2. Закон о контроле за финансовыми операциями 1970 года (Fair Credit Reporting Act) | Право клиента знать характер финансового контроля и собираемой о нем информации, имена организаций и лиц, которым направляется такая информация |
| 3. Закон о контроле за преступностью 1973 года (Crime Control Act) | Обеспечивает конфиденциальность информации, собранной в некоторых государственных криминалистических базах данных |
| 4. Закон о праве на образование и защиту частной жизни 1974 года (Family Educational Rights and Privacy Act) | Определяет порядок доступа к компьютерным базам данных об образовании, полученном лицами в государственных и частных колледжах, университетах |
| 5. Закон о защите частной жизни 1974 года (Privacy Act) | Обеспечивает защиту частной жизни человека (государственные органы обязаны сохранять конфиденциальность информации о частных лицах; целевое использование собранной информации; право человека знать, какая информация о нем собирается и как используется; право человека исправить неточную информацию о нем) |

Глава 4. Конституционное право

| Закон | Какие стороны частной жизни охраняются |
|---|--|
| 6. Закон о налоговой реформе 1976 года (Right to Financial Privacy Act) | Предусматривает конфиденциальность информации о финансовом состоянии человека |
| 7. Закон о праве на конфиденциальность информации о финансовом состоянии 1978 года (Right to Financial Privacy Act) | Запрещает финансовым организациям предоставлять государственным органам сведения о клиенте без его разрешения |
| 8. Закон о передаче информации, содержащейся в электронных базах данных, 1978 года (Electronic Fund Transfer Act) | Требует, чтобы финансовые организации уведомляли клиента о случаях, когда третья сторона получила сведения о состоянии его счета |
| 9. Закон о противоправном доступе к компьютерной информации и использовании компьютера в целях обмана и злоупотреблений 1984 года (Counterfeit Access Device and Computer Fraud and Abuse Act) | Запрещает использование компьютера для проникновения без разрешения к базам данных в финансовых организациях и некоторых государственных органах |
| 10. Закон о развитии кабельной связи 1984 года (Cable Communications Policy Act) | Определяет порядок доступа к информации, собранной о клиентах организациями, оказывающими услуги кабельной связи |
| 11. Закон о защите конфиденциальности электронной связи 1986 года (Electronic Communications Privacy Act) | Запрещает перехват информации, передаваемой посредством электронных средств связи |

В качестве основополагающего права Конституцией США рассматривается *свобода слова, печати, собраний*. Важнейшей гарантией этого права является отсутствие цензуры. В 1931 году

Правовая система США

Верховный суд постановил (*Near v. Minnesota*), что свобода печати, включая радиовещание, не подлежит ограничению никакой предварительной цензурой. В исключения из правила о свободе слова попали: сведения, представляющие государственную тайну; непристойности; подстрекательство к насилию; сведения, нарушающие неприкосновенность частной жизни; информация о незаконченном судебном деле. Предварительная цензура в этих случаях осуществляется путем обращения соответствующих должностных лиц в суд с ходатайством об издании запретительного приказа (*injunction*) на публикацию соответствующих материалов.

Последующая (карательная) цензура осуществляется также в судебном порядке путем предъявления гражданского иска или возбуждения уголовного дела. Законодательные ограничения свободы слова содержатся в Законе о шпионаже 1917 года. Согласно Закону подлежат ограничению или запрету публичные выступления, в которых содержатся презрительные высказывания или насмешки в отношении формы правления в США, а также высказывания, провоцирующие на нарушение общественного порядка, наносящие ущерб интересам государства. В 1996 году Конгресс принял Закон, запретивший непристойности в компьютерных сетях, доступных подросткам. Однако в 1997 году Верховный суд США признал данный Закон противоречащим *свободе слова*.

С созданием нового прецедента применительно к поправке I Конституции США было связано так называемое «дело Склярова». Российский программист в июле 2001 года выступил на проходившем в Лас-Вегасе открытом съезде хакеров с докладом о своей компьютерной программе, позволяющей взламывать электронные книги, распространяемые через Интернет американской компанией. По окончании съезда российский гражданин был арестован по обвинению в нарушении авторских прав на основании Закона США о нарушении авторских прав в цифровую эпоху 1998 года (*Digital Millenium Copyright Act*). Речь идет о столкновении авторского права с правом на свободу слова. Прецедент, который сложится по этому или другому аналогичному делу, определит судьбу данного столкновения на последующие годы.

Со свободой слова тесно связаны *информационные свободы*, которые получили в последние десятилетия существенное законодательное развитие. В 1996 году Закон о свободе информации

Глава 4. Конституционное право

установил, что любое лицо вправе официально запросить интересующую его информацию из федеральных государственных учреждений, а должностные лица обязаны предоставить запрашиваемые сведения, если они не входят в перечень исключений (сведения медицинского характера; составляющие государственную тайну и т.п.).

В тексте Конституции не предусмотрено право на *объединение*. Однако в 1958 году Верховный суд США (дело «Национальная ассоциация содействия прогрессу цветного населения против Алабамы») дал расширительное толкование поправки I и признал право на объединение *подразумеваемым правом*.

Наиболее скромное отражение получила в Конституции группа экономических прав и свобод. По-настоящему только *право частной собственности* получило конституционное оформление: запрещается ее изъятие без законного судебного разбирательства, а в случае изъятия для общественно полезных целей – без справедливого вознаграждения (поправки V, XIV).

Постепенно положение о возможности изъятия собственности для общественно полезных целей привело к отказу от признания *абсолютного* характера права частной собственности. В 50–60-е годы XX века Верховный суд США признал возможным в рамках государственного регулирования экономики ограничение монополизации. Прочие экономические и социальные права не относятся к разряду конституционных и, следовательно, *фундаментальных*. Все они трактуются крайне ограничительно – как недопустимость дискриминации в соответствующих сферах. Тем не менее, получает развитие *трудовое законодательство, законодательство о социальном обеспечении, законодательство о защите прав потребителей*.

В США на *федеральном* уровне не предусмотрено проведение *референдумов*. Они практикуются в соответствии с конституциями и законами *штатов*, а также актами местного самоуправления. Различают обязательный, факультативный и петиционный референдумы. *Обязательный* референдум проводится в случаях, прямо предусмотренных актами штатов и местного самоуправления (принятие конституции штата или хартии местного органа, изменение территориального деления и т.п.). *Факультативные* референдумы проводятся по инициативе властей и носят консультативный характер. *Петиционные* референдумы инициируются избирателями

Правовая система США

и проводятся, если собрано установленное число подписей в поддержку проведения референдума. В петиционном порядке выносятся вопросы об ассигнованиях, судебной системе и др. В некоторых штатах предусмотрено, что избиратели вправе инициировать лишь отмену действующего закона, но не принятие нового. В ряде штатов действует правило: акт, внесенный в представительный орган в порядке народной инициативы и отклоненный им, должен быть вынесен на референдум.

Конгресс США. В системе федеральных органов власти именно за Конгрессом, по Конституции, юридически признается первое место. Конгресс – орган, олицетворяющий США.

Конституция устанавливает строго определенный круг полномочий Конгресса и в то же время указывает, что Конгресс вправе принимать законы, которые «необходимы и уместны» (разд. 8 ст. I) для осуществления полномочий, предоставленных Конституцией. На этой основе была сформулирована доктрина *подразумеваемых полномочий Конгресса*.

Данная концепция получила судебное признание в решении Верховного суда (*MacCullocci v. Maryland*) от 1819 года. В решении констатировалось, что все законодательные меры Конгресса являются конституционными, если они направлены на достижение целей, соответствующих не только букве, но и духу Конституции.

Конкретные полномочия закрепляются за Конгрессом как за единым целостным органом без разграничения по палатам. Палаты реализуют эти полномочия одинаково, но раздельно.

К полномочиям Конгресса *в экономической сфере* относятся следующие: устанавливать и взимать налоги и сборы на всей территории США; определять размер государственных федеральных расходов; от имени США делать займы и выплачивать долги; производить денежную эмиссию; регулировать стоимость валюты США; устанавливать наказания за подделку государственных ценных бумаг и монет; принимать единообразные законы по вопросам банкротства; регулировать торговлю с иностранными государствами и между штатами; создавать почтовые службы; содействовать развитию науки и полезных ремесел; устанавливать единицы мер и весов, регулировать патентное и авторское право.

Следует обратить внимание, что за Президентом юридически каких-либо финансовых полномочий не закреплено. Однако с 1921 года инициатива подготовки бюджета, а позднее и крупных финансовых законопроектов перешла к Президенту. Но и Конгресс вправе принимать законы об увеличении или сокращении запрашиваемых ассигнований. В силу своей юрисдикции осуществлять расходы (the spending power) Конгресс распоряжается доходами, аккумулированными в рамках налоговых полномочий, и соответственно проводит ту или иную политику расходования собранных средств.

Что касается *налоговой юрисдикции* (taxing power), то все налоги и сборы «должны быть единообразными». Это означает, что федеральный центр обязан одинаково относиться к штатам с точки зрения налогообложения и не вправе в одних штатах облагать налогами физических и юридических лиц, а в других штатах – освобождать от налогов.

В сфере *внешней политики, обороны и безопасности* Конгресс имеет право: объявлять войну; формировать и содержать армию и флот; создавать милицию для обеспечения правопорядка, подавления мятежей. В то же время из двухсот случаев ведения Соединенными Штатами военных действий Конгресс объявлял войну лишь пять раз; в остальных случаях Конгресс санкционировал уже идущие военные операции, открывавшиеся по распоряжению Президента (Ливан, Куба, Доминиканская Республика, Иран, Гренада, Ливия, Панама, Ирак).

Юридическим основанием для перераспределения ролей Конгресса и Президента при принятии решений об использовании вооруженных сил США признано право Президента как Главнокомандующего армией и флотом использовать – *без санкции Конгресса* – вооруженные силы для отражения внезапного нападения на страну. При получении в последующем санкции Конгресса Президент вправе вести «ограниченные, частичные и неполноценные (imperfect)» войны.

В 1973 году данный механизм был подкорректирован Конгрессом в Резолюции о военных полномочиях. Президент получал право направлять вооруженные силы для участия в военных действиях по собственному волеизъявлению, только если такие военные действия неизбежны и только после предварительных консультаций с Конгрессом.

Правовая система США

В течение 48 часов после принятия решения Президент обязан уведомить об этом Конгресс, представив доклад в письменном виде. Если Конгресс в течение 60 дней официально не дает разрешения на участие американских вооруженных сил в военных действиях, Президент обязан отозвать войска. В крайних случаях «для обеспечения безопасности вывода» войск этот срок может быть продлен еще на 30 дней. Если обе палаты Конгресса примут совпадающую резолюцию о прекращении военных действий в любое время этого общего срока, Президент обязан подчиниться.

В сфере определения *правового положения человека и гражданина* Конгресс имеет полномочия регулировать порядок натурализации, определять составы некоторых видов преступлений (совершенных в открытом море, связанных с подделкой ценных бумаг, предусмотренных международным правом), устанавливать наказания за них.

В сфере *судебной власти* Конгрессу принадлежит право учреждать федеральные суды, за исключением Верховного суда, существование которого предусмотрено самой Конституцией.

Кроме того, Конгресс имеет также *исключительные законодательные полномочия в федеральном округе Колумбия*.

Конституция США налагает на Конгресс ряд *конституционных запретов*. Конгресс не вправе: допускать несудебный порядок ограничения личной свободы человека (кроме случаев мятежа); облагать налогами и пошлинами товары, вывозимые из одного штата в другой; принимать законы, имеющие обратную силу, и др.

Актами Конгресса являются в основном *законы*. Помимо законов палаты могут принимать *резолюции, заявления*. В течение года Конгресс принимает в среднем около 10 тыс. законов и резолюций. Согласно постоянным правилам палат, резолюции можно подразделить на совместные, совпадающие и простые.

Совместные резолюции принимаются палатами по «случайным, необычным или второстепенным вопросам законодательства» и имеют нормоустанавливающее значение, силу закона. На них распространяется тот же процедурный порядок, что и для законов, и, следовательно, требуется одобрение Президента. В форме совместных резолюций принимаются поправки к Конституции, решения о продлении срока действия законов и др.

Совпадающие резолюции выражают общее мнение обеих палат по какому-либо вопросу, регулируют взаимоотношения между палатами. Совместные и совпадающие резолюции должны быть приняты палатами в одинаковой редакции. *Простые резолюции* принимаются каждой палатой по отдельности. Они отражают позицию палаты, регулируют внутриорганизационные вопросы, касающиеся данной палаты. Совпадающие и простые резолюции не нуждаются в одобрении Президента.

Палата представителей. *Нижней* палатой Конгресса считается *Палата представителей*. Она выполняет основной объем законотворческой деятельности. Преобладающая часть законопроектов вносится именно в нее, а финансовые законопроекты – только в нее.

Палата представителей имеет собственную – *специальную* – компетенцию: право избрания Президента в рамках экстраординарной процедуры; право на возбуждение процедуры импичмента. Во внутриорганизационном порядке Палата имеет право: избирать спикера и других должностных лиц Палаты; решать вопросы выборов депутатов в Палату.

Палата представителей состоит из 435 депутатов (представителей). Такое число установлено Законом о перераспределении мест в Конгрессе 1929 года. Места в Палате распределяются между штатами пропорционально численности их населения. В настоящее время наибольшее число представителей в Палате имеет штат Калифорния (52 мандата); наименьшее – Аляска, Вермонт, Делавэр и др. (по одному мандату). В работе Палаты участвуют также (но без права голоса) по одному представителю от федерального округа Колумбия и независимых территорий.

Срок полномочий Палаты – два года, однако персональный состав меняется после выборов несущественно; как правило, депутаты переизбираются в Палату многократно. Палата не может быть распущена досрочно.

Деятельностью Палаты руководит *спикер*, который избирается Палатой на срок ее полномочий. Фактически кандидатура спикера определяется партией большинства. Спикер считается третьим лицом в государстве: он вступает в должность Президента, если сам Президент или вице-президент не в состоянии исполнять обязанности главы государства.

Правовая система США

В обязанности спикера входит: руководить работой Палаты; представлять Палату перед Президентом и другими институтами власти; обеспечивать соблюдение установленных процедур; назначать депутатов в специальные, следственные и согласительные комитеты; решать процедурные споры; удостоверять акты, принимаемые Палатой; хранить печать Палаты; предоставлять или не предоставлять слово на заседании Палаты. Под руководством спикера работают *клерк Палаты*, выполняющий секретарские функции; *пристав*, отвечающий за безопасность в Палате; капеллан; почтмейстер; советники; другие должностные лица Палаты.

Палата имеет постоянные и временные комитеты. Статус *постоянных комитетов* регламентируется правилами Палаты. В них устанавливается перечень комитетов, их численный состав, порядок формирования и полномочия.

Основная функция комитетов состоит в предварительной проработке законопроектов, представлении Палате заключений по ним, в анализе практики применения законодательства по вопросам ведения комитета. Комитеты организуют слушания, самостоятельно определяют время и место своих заседаний, проводят расследования, вызывают свидетелей, истребуют документы, приводят к присяге, заслушивают показания. Персональный состав каждого постоянного комитета определяется Палатой в соответствующей резолюции. Решающая роль в этом процессе принадлежит партийным фракциям: конкретное соотношение представителей партий в каждом комитете определяется по соглашению между лидерами фракций. Один депутат не может быть членом более чем двух постоянных комитетов.

Каждый постоянный комитет возглавляется председателем, который созывает и ведет заседания, определяет повестку дня, осуществляет контроль за распределением средств, выделяемых комитету, представляет Палате доклад по результатам обсуждения законопроектов в комитете, руководит аппаратом комитета.

В Палате представителей действуют 22 постоянных комитета: по сельскому хозяйству; по ассигнованиям; по делам военнослужащих; по банковскому делу; по финансам и проблемам городов; бюджетный и др. В рамках постоянных комитетов создаются подкомитеты.

Специальные и следственные комитеты создаются Палатой на временной основе – для расследования или изучения какого-либо

вопроса. Численный состав, сроки работы, полномочия каждого специального или следственного комитета определяются резолюцией.

Для обсуждения «финансовых биллей» и наиболее важных законопроектов образуется *комитет всей Палаты*. При этом кворум, в отличие от сессионной формы работы, составляет 100 депутатов. Председательствует на заседании *комитета всей Палаты* не спикер, а назначенный им конгрессмен.

Палата представителей вместе с Сенатом участвует в создании объединенных комитетов Конгресса – специализированных постоянных и временных органов, создаваемых палатами на паритетных началах на основе закона или совпадающей резолюции палат. Наиболее важными являются постоянные объединенные комитеты по экономике и по атомной энергии. Особую разновидность комитетов, образуемых палатами на паритетных началах, представляют собой *согласительные комитеты*. Они имеют временный характер. Их предназначение – согласовывать между палатами текст законопроекта или резолюции.

Традиционно в Палате представителей работают две партийные *фракции*: демократическая и республиканская. Многие годы большинство в Палате удерживают республиканцы. Статус фракций урегулирован фрагментарно. Организационно каждая фракция состоит из лидера, партийных функционеров (их называют «кну-тами» – whips), партийных комитетов и общего собрания. Собрание – высший орган фракции. Оно формирует стратегию фракции в Палате, избирает лидера и партийный комитет, одобряет кандидатуры в состав постоянных комитетов Палаты.

Партийными комитетами фракции республиканцев являются: политический комитет (разработка позиции партии); исследовательский комитет (научная и справочная работа); комитет комитетов (определение кандидатур от фракции в постоянные комитеты); комитет по проведению избирательных кампаний; комитет по кадрам.

Вместе с Сенатом Палата представителей участвует в преодолении президентского вето на законопроекты.

Сенат. Сенат считается *верхней* палатой Конгресса. Ее главное предназначение – обеспечить равное представительство всех субъектов федерации – по два сенатора от каждого штата. Сенат – своеобразный противовес Палате представителей.

Правовая система США

Сенат осуществляет законотворческую работу, как и Палата представителей, за исключением принятия финансовых законов. Кроме того, у Сената имеются и собственные – *специальные* – полномочия: проводить выборы вице-президента в экстраординарном порядке (поправка XII), разбирать дела в случаях импичмента (разд. 3 ст. I). По совету и с согласия Сената Президент: а) назначает послов, консулов, судей Верховного суда, других должностных лиц; б) заключает международные договоры (разд. 2 ст. II).

За время своего существования Сенат более десяти раз рассматривал дела в порядке импичмента; виновными были признаны четыре федеральных судьи (последний раз в 1936 г.). Признание виновным в порядке импичмента влечет за собой смещение с должности с лишением права занимать какую-либо почетную, ответственную или оплачиваемую должность на службе США.

Для Сената срока полномочий не предусмотрено. Каждый сенатор избирается на шесть лет. Состав Сената обновляется через каждые два года на одну треть.

Председателем Сената по должности является вице-президент. В случае его отсутствия заседания ведет *председатель pro tempore* (временный), избираемый Сенатом из представителей партии большинства на срок, определяемый самой Палатой.

Роль председателя Сената несколько скромнее, чем у председателя Палаты представителей. Вице-президент имеет право участвовать в голосовании, только если голоса сенаторов разделятся поровну. Председатель Сената не имеет права решать, кому предоставлять слово, а кому – нет; он должен предоставить слово сенаторам в порядке очередности обращения к нему. В целом же председатель также обеспечивает организационное руководство Палатой, соблюдение процедурных правил, назначает сенаторов членами временных комитетов.

В Сенате менее двух десятков постоянных комитетов. Их перечень, компетенция, порядок деятельности в своем большинстве дублируют комитеты Палаты представителей.

В Сенате, как и в нижней палате Конгресса, имеются две фракции. Самой влиятельной фигурой в Сенате считается лидер фракции большинства. По обычаю при решении наиболее важных вопросов с ним должен советоваться председатель Сената *pro tempore*.

Правовое положение члена Конгресса. Правовое положение членов обеих палат Конгресса в общих, наиболее существенных чертах – сходно. Они получают свои полномочия в результате прямых выборов после принесения присяги. основополагающим принципом их статуса является принцип *независимости*: они независимы от воли избирателей, материально независимы и независимы во взаимоотношениях с органами государственной власти, коммерческими структурами. В то же время и депутаты, и сенаторы несут *морально-политическую* ответственность перед партийной фракцией, перед органами государственной власти штата, организовавшего выборы, перед избирателями своего округа.

В комплекс прав и обязанностей парламентария входят: посещение заседаний палаты; участие в дебатах и голосовании; право законодательной инициативы; право избирать и быть избранным на должности в палате, в состав комитетов. Парламентарии обязаны соблюдать корректность в своих выступлениях.

В случае нарушения обязанностей и запретов наступает ответственность. В арсенале мер ответственности: лишение слова; лишение статуса старшинства (привилегированного положения, связанного с должностью в палате или со стажем пребывания в ней); исключение из состава комитета; лишение мандата – исключение из состава Палаты (последнее – по решению не менее $\frac{2}{3}$ членов Палаты).

Основаниями для *досрочного* прекращения обязанностей члена Палаты могут быть, в частности: смерть; добровольная отставка.

Конституция США гарантирует членам Конгресса некоторые *парламентские привилегии*, состоящие в *иммунитете* и *индемнитете*. Иммуитет состоит в том, что они не могут быть подвергнуты аресту во время их присутствия на сессии, по пути следования в Палату и возвращения из нее (кроме случаев измены, тяжкого преступления и нарушения общественного порядка).

Индемнитет (независимость, юридическая неотвечтвенность) сводится лишь к невозможности подвергнуть парламентария допросу кем бы то ни было, кроме самой Палаты. Материальная сторона *индемнитета* обеспечивается высоким содержанием, разнообразными социальными льготами (почта, дорожные расходы, связь, страхование).

Парламентарий не имеет права состоять на федеральной гражданской службе, работать в государственных или подконтрольных

Правовая система США

государству корпорациях, финансовых учреждениях, предприятиях, организациях. Правилами палат парламентариям запрещается любая оплачиваемая деятельность во время работы палат. Парламентарии не вправе разрешать использовать свое имя любой фирме, компании, ассоциации и корпорации. Посторонние доходы членов Конгресса не должны превышать 15% от размера их парламентского жалования (которое составляло в конце XX века около 120 тыс. долл. в год). Запрещается принимать подарки стоимостью более 100 долл. в год от какого-либо лица или корпорации, от иностранных публичных лиц.

Важной гарантией против злоупотреблений и коррупции парламентариев является их обязанность ежегодно предоставлять клерку (секретарю) палаты подробные финансовые декларации, в которых указываются все источники полученных ими доходов. Содержание и порядок подачи деклараций регламентированы в Законе об этике в органах власти 1978 года.

Законодательный процесс. Конгресс функционирует в сессионном порядке. Общая процедура Конгресса и его палат регламентируется Конституцией, Законом о реорганизации Конгресса 1946 и 1970 годов, обычаями, судебными прецедентами, правилами палат. Постоянные правила Сената действуют с момента его возникновения (1789 г.), а постоянные правила Палаты представителей принимаются заново каждым новым созывом.

После начала сессии (ежегодно 3 января) ее дальнейший ход определяют сами палаты. Длится сессия большую часть года. В соответствии с вышеуказанным Законом 1946 года сессия продолжается до 31 июля, если палаты принятием совпадающей резолюции не постановят иначе. Обычно такие резолюции принимаются, и сессии продолжаются до начала осени.

В палатах действует правило *дисконтинуитета*, означающее недопустимость переноса вопроса из одной сессии в другую. Только в Палате представителей этот принцип применяется ко всем вопросам, а в Сенате — лишь к международным договорам и кадровым назначениям.

Сессия состоит из отдельных ежедневных (кроме субботы и воскресенья) заседаний палат. Совместные заседания проводятся лишь в некоторых случаях (заслушивание результатов президентских выборов, посланий Президента). Заседания считаются правомочными

при наличии кворума – абсолютного большинства. Проводятся заседания открыто, но не исключены и закрытые заседания. Повестки дня строятся в соответствии с календарями основных законодательных мероприятий палат. Осуществление дебатов регламентируется по-разному: в Сенате слово сенаторам предоставляется председателствующим в порядке очередности (не более двух раз в день), и нет прямых ограничений по времени и содержанию выступлений; в Палате представителей продолжительность выступления по основному вопросу не должна превышать одного часа, для обсуждения поправок – пяти минут, и нельзя отклоняться от обсуждаемого вопроса.

Принятие решений в палатах осуществляется путем *голосования*, как правило, абсолютным большинством. В отдельных случаях необходимо квалифицированное большинство, например при внесении поправок в Конституцию, преодолении президентского вето и др. – $2/3$ голосов присутствующих и участвующих в голосовании. В палатах Конгресса используются различные *способы голосования*: аккламация, то есть голосование «голосом» (по силе выкриков); вставание; разделение на группы (и каждая группа проходит мимо счетчиков); поименная переключка; тайная подача голосов с использованием бюллетеней. Формально право *законодательной инициативы* предоставлено только членам палат Конгресса. Однако на практике, согласно обычаю, законотворческая деятельность предопределяется посланиями Президента. Зачастую законопроекты вносятся одновременно в обе палаты и потому получают двойные обозначения: Закон Тафта–Хартли и т.п.

Внесение законопроекта – первая стадия законодательного процесса. В Палате представителей проект опускается в специальный ящик (хоппер) на столе у клерка Палаты. В Сенате внесение законопроекта осуществляется в устном выступлении сенатора.

Вторая стадия – *обсуждение* законопроекта. В каждой палате билль проходит три чтения: в ходе первого чтения обсуждается целесообразность его принятия в той или иной концепции; при втором чтении оглашается мнение профильного постоянного комитета по проекту и происходит постатейное обсуждение; в третьем чтении возможны только редакционные поправки и проект принимается или не принимается.

Билль должен быть принят в *идентичной редакции* обеими палатами. Билль, одобренный одной палатой, направляется в другую.

Правовая система США

Если вторая Палата одобряет его, он подписывается председателями палат и передается Президенту. В случае расхождений между палатами по законопроекту создается согласительный комитет. Если согласованный в комитете текст не будет принят палатами, то он считается отвергнутым. Таким образом, закон может быть принят только с согласия обеих палат.

Президент должен подписать принятый в идентичной редакции билль в течение десяти дней, после чего акт приобретает юридическую силу. Президент может отклонить закон, применив право *вето* (до начала 90-х гг. XX в. президенты применяли вето свыше 1400 раз). Вето Президента может быть преодолено Конгрессом путем повторного принятия билля палатами; при этом закон принимается в прежней редакции $2/3$ голосов и сразу же вступает в силу.

Прохождение через парламент *бюджета* регулируется Законом о сбалансированном бюджете и чрезвычайном контроле за дефицитом 1985 года. Финансовый год в США начинается с 1 октября. Предусматривается несколько этапов работы над бюджетом:

- в январе Президент направляет Конгрессу проект бюджета на следующий финансовый год; бюджетные комитеты палат готовят заключения и предложения по нему;
- к середине апреля Конгресс принимает совпадающую резолюцию по бюджету, а на ее основе позднее – Закон об ассигнованиях, предусматривающий основные направления доходов и расходов. Впрочем, предусмотренные сроки прохождения бюджета зачастую нарушаются.

Все законы, принимаемые Конгрессом, подразделяются на *публичные* и *частные*. *Публичные* представляют собой акты, устанавливающие общие правила поведения, принимаемые по главным вопросам внутренней и внешней политики. Именно они составляют основную массу законов (статутов). *Частные* акты регулируют правовой статус отдельных лиц и корпораций. Эти два вида законопроектов вносятся в разные календари палат; частные рассматриваются в более упрощенном порядке (при меньшем кворуме и без постатейного обсуждения).

Президент США. Исполнительная власть на федеральном уровне осуществляется Президентом США. Президент избирается сроком на четыре года. Конституция устанавливает запрет на избрание од-

ного и того же лица Президентом более двух раз (поправка XXII). Поначалу это правило сложилось как обычай. Однако он был нарушен в случае с Ф. Рузвельтом, который начиная с 1932 года избирался четырежды.

Выборам Президента предшествует выдвижение кандидатов от партий в каждом штате, проведение первичных выборов («праймериз»), на которых избираются делегаты на национальные партийные съезды. Благодаря усилиям партаппарата борьба ведется, как правило, между двумя-тремя известными претендентами. Избранные в ходе «праймериз» делегаты связаны обязанностью голосовать на съезде партии только за «своего» претендента. Общенациональные конвенты каждой партии выдвигают кандидата в Президенты от партии. Каждый кандидат в Президенты подбирает кандидатуру вице-президента и назначает председателя национального партийного комитета. Национальные партийные комитеты становятся предвыборными организационными штабами «своих» кандидатов в Президенты.

Выборы Президента происходят каждый високосный год в первый вторник после первого понедельника ноября месяца. Президент избирается *косвенным* путем: избиратели голосуют за коллегию выборщиков, а она затем уже избирает Президента. Число выборщиков от каждого штата равно количеству парламентариев, представляющих штат в Конгрессе (плюс три выборщика от округа Колумбия). Общее число выборщиков – 538 человек. На протяжении многих лет система косвенных выборов подвергается критике со стороны американской общественности.

Избиратели в штате голосуют не за отдельных личностей, а за список выборщиков, который предлагается партией. Для победы списка достаточно относительного большинства голосов. Таким образом, все выборщики от штата представляют какую-то одну партию и обязаны голосовать за кандидатов той партии, по списку которой были избраны.

В первый понедельник после второй среды декабря того же года выборщики, оставаясь в своих штатах, голосуют за конкретного кандидата в Президенты. Списки с результатами голосования в опечатанном виде направляются в Сенат, где и происходит (3 января следующего за выборами года) официальное провозглашение победивших Президента и вице-президента США. Для победы кандидата требуется абсолютное большинство голосов вы-

Правовая система США

борщиков. Президент вступает в должность 20 января года, следующего за годом выборов. Процедура вступления Президента в должность и принесения присяги называется *инаугурацией*.

Полномочия Президента США состоят из:

- а) основных полномочий, перечисленных в Конституции (разд. 2 ст. II);
- б) «подразумеваемых» (или «скрытых») полномочий, которыми наделила Президента конституционная теория и практика;
- в) «делегированных» полномочий, которыми Президент периодически наделяется Конгрессом.

Президент как глава государства *представляет страну* внутри и за рубежом. К важнейшим *полномочиям* Президента следует отнести *кадровые* полномочия. Президент назначает высших должностных лиц («по совету и с согласия Сената») – министров, федеральных судей, послов; единолично отстраняет их от должности; производит назначение и смещение должностных лиц более низкого уровня; награждает высшими наградами.

Полномочия Президента в *правотворческом и правоприменительном процессе* состоят в подготовке и продвижении законопроектов, использовании права вето. Конгресс временно (до 2005 г.) наделил Президента так называемым «постатейным вето»; это дает возможность отвергать не весь закон в целом, а лишь отдельные его статьи.

Хотя Президент и не обладает правом законодательной инициативы, он ежегодно выступает в Конгрессе с посланием о положении дел в стране. В послании содержатся рекомендации, касающиеся принятия конкретных законов. Кроме того, Президент в обязательном порядке ежегодно направляет в Конгресс: экономический доклад, проект федерального бюджета, специальные послания по конкретным вопросам.

Президент имеет право на конфиденциальность (привилегию исполнительной власти), то есть на отказ Конгрессу в требовании информации по внутренним вопросам деятельности Президента.

Конгресс часто передает Президенту законодательные полномочия, из которых проистекает «указное право». Взаимоотношения с Конгрессом – каждодневная работа Президента. Осуществляется она через специальную Службу по связям с Конгрессом.

Президент издает, главным образом, следующие правовые акты:

- *исполнительные приказы («указы»)*; они основываются на законах или на «делегированных» полномочиях и регулируют те или иные вопросы государственного управления;
- *директивы, правила, положения, инструкции*;
- *реорганизационные планы*; с их помощью вносятся изменения в систему органов исполнительной власти (с последующим утверждением Конгрессом).

Президенту принадлежит право помилования за преступления против Соединенных Штатов, право на амнистию.

Президент наделен обширными *военными и внешнеполитическими полномочиями*. Он является Верховным главнокомандующим армии и флота, вправе направлять войска за границу «для защиты американских интересов» и т.п. Президент присуждает высшие воинские звания, назначает министра обороны, формирует Объединенную группу начальников штабов родов войск (Генеральный штаб).

Президент определяет внешнюю политику, ведет международные переговоры, подписывает (по совету и с согласия Сената) международные договоры. Кроме того, он вправе заключать *исполнительные соглашения*, которые не требуют одобрения Сената. Именно в форме *исполнительных соглашений* существовали многие договоры между СССР и США, заключенные в 70–80-х годах XX века.

Президент наделен полномочием объявлять *чрезвычайное положение* как в отдельных штатах, так и в общефедеральном масштабе. При этом за Президентом сохраняются только те права и полномочия, которые основываются на законах. Прекращается чрезвычайное положение либо самим Президентом, либо Конгрессом посредством совпадающей резолюции, либо автоматически по истечении установленного срока.

Глава государства пользуется неприкосновенностью, то есть свободой от ареста и уголовного преследования (до отстранения от должности посредством импичмента). Однако он не освобожден от гражданско-правовой ответственности.

Президент получает за свою службу вознаграждение, и оно не может быть изменено в течение всего срока пребывания на посту. Президент не вправе получать какое-либо иное содержание. Пре-

Правовая система США

зидент пользуется государственной охраной, имеет резиденцию (Белый дом), право на высокую пенсию.

В Конституции США (поправка XXV) предусмотрены четыре основания для досрочного *прекращения* полномочий Президента:

- отстранение от должности; это возможно через процедуру *импичмента*, которая осуществляется палатами Конгресса. В разное время процедура импичмента применялась в отношении президентов Э. Джонсона (годы президентства: 1865–1869), Р. Никсона (1969–1974 гг.), Б. Клинтона (1993–2000 гг.). Однако процедуры импичмента не привели к их отстранению от должности; Р. Никсон добровольно ушел в отставку;
- *смерть*; в случае смерти Президента в его должность немедленно вступает вице-президент. Так было, когда скончался Президент Ф.Д. Рузвельт (1945 г.), был убит Президент Д. Кеннеди (1963 г.);
- *отставка*; добровольная отставка может иметь место под влиянием личных причин или других обстоятельств;
- *неспособность* осуществлять полномочия и обязанности по своей должности; в этом случае Президент временно прекращает свои полномочия и обязанности, уведомив об этом в письменном заявлении временного председателя Сената и спикера Палаты представителей.

В 1947 году был принят Закон о преемственности президентской власти (дополнялся в последующие годы), который установил последовательность лиц, замещающих пост Президента, если он окажется вакантным. Законом определена следующая очередность замещающих лиц: вице-президент, спикер Палаты представителей, временный председатель Сената, государственный секретарь и далее все руководители министерств (департаментов) по хронологии их создания.

Представляет интерес высказывание крупнейшего американского писателя, историка, публициста Гора Видала, назвавшего свою страну «имперской республикой» – «первой и последней глобальной империей». По его мнению, этой республикой управляет партия корпоративной Америки: корпорации (в основном нефтяные и военно-промышленные) платят за президентские и парламентские выборы; 1% населения контролирует большую часть богатства страны, 20% американцев живут очень неплохо, работая на этот 1% политиков и владельцев корпораций, остальные 80%

не имеют должного представительства во власти. «Нам нужна новая Конституция, – заявил Г. Видал, – которая бы восстановила Билль о правах и уменьшила власть Президента» («Известия», 4 марта 2002 г.).

Судебная ветвь власти. Судебная ветвь власти в США выполняет функцию противовеса появлению неконституционных актов и действий законодательных и исполнительных органов. Именно она обеспечивает конституционную законность и защиту прав граждан. Суды не только принимают законы, но и фактически осуществляют законотворчество.

Суды США с самого начала были наделены широчайшей компетенцией по рассмотрению разнообразных исков и споров во всех сферах жизни общества. В стране сложилась развитая и очень сложная судебная система с высоким уровнем демократических процессуальных гарантий.

Любое вступившее в силу решение Верховного суда носит общеобязательный характер; никто не вправе поставить его под сомнение. Прецедентный характер судебных решений обеспечивает единообразное развитие судебной практики. В то же время прослеживается тенденция на постепенное смещение акцентов с прецедентного права (права судей) на право статутное.

Конституция США устанавливает, что в стране может существовать только один Верховный суд и такое количество нижестоящих судов, какое сочтет необходимым учредить Конгресс. Тем самым заложены основы централизованной и единой федеральной судебной системы.

Подробнее о судебной системе США см. ниже (гл. 5).

Американский федерализм. США по своему государственному устройству являются *федерацией*, объединяющей 50 штатов. В состав государства входит также Федеральный округ Колумбия (т.е. столица США – г. Вашингтон), несколько самоуправляющихся островных территорий и Пуэрто-Рико, имеющее статус «свободно присоединившегося государства». Распоряжаться единой территорией страны вправе только Конгресс США (разд. 3 ст. IV Конституции США).

Федерализм в США изначально рассматривался как форма демократической децентрализации власти. Вертикальное разделение

Правовая система США

властей является способом приближения власти к народу. В целом в историческом развитии страны просматривается тенденция на усиление унитаризма. Штаты сохранили многие традиции самостоятельности, но по существу утратили суверенитет; они не обладают правом выхода из федерации. Действуют принципы верховенства федеральной Конституции и законов и равноправия штатов.

Каждый штат в США имеет свою собственную конституцию. Самой «старой» из ныне действующих является Конституция штата Массачусетс (1780 г.); самой «молодой» – Конституция Джорджии (1982 г.). В большинстве штатов конституции принимались конвентами и одобрялись на референдумах. Некоторые штаты (например, Луизиана) очень активны в конституционном строительстве: их конституционная история насчитывает несколько конституций. И в целом конституции штатов, как правило, более подвижны; порядок их изменения менее сложен. Конституции штатов существенно отличаются от федеральной. Они имеют значительно больший объем, более сложную структуру, очень детализированы, гораздо рельефнее отражают современные политико-правовые реалии. Многие конституции провозгласили равноправие мужчин и женщин, право народной инициативы, институт референдума, право отзыва населением депутатов и государственных служащих. Каждый штат имеет свою систему высших органов государственной власти – законодательных, исполнительных, судебных; свое гражданство: гражданин штата одновременно является гражданином США. Штат, таким образом, – это унитарное государственное образование, субъект федерации.

Законодательные органы штатов – *легислатуры* (legislature), их главная функция – принятие законов. Конкретные названия легислатур могут быть разными: *генеральная ассамблея, законодательная ассамблея, генеральное собрание* и т.п. В большинстве штатов легислатуры – двухпалатные (кроме Небраски). Нижние палаты именуются *палатами представителей* либо *ассамблеями*, верхние – *сенатами*. Работают законодательные органы сессионно – на сессиях раз в год сроком от 30 до 190 дней.

Нижние палаты насчитывают от 35 до 400 членов; возглавляет их спикер. В верхних палатах работают от 17 до 65 сенаторов; во главе палаты стоит лейтенант-губернатор или выборный председатель. Основная работа протекает в комитетах. Компетенция легислатур носит остаточный характер.

Глава 4. Конституционное право

Высшим должностным лицом штата является *губернатор*, избираемый населением из числа граждан штата (проживающих в штате не менее пяти–семи лет), достигших 30-летнего возраста. Кандидатуры на пост губернатора выдвигаются конвентами (съездами) политических партий. Для избрания кандидат должен получить на выборах относительное большинство и только в трех штатах – абсолютное большинство.

Губернатор осуществляет функции главы исполнительной власти, руководит аппаратом штата. Одновременно он обладает полномочиями производить назначения на высшие должности штата, контролирует исполнение законов. Некоторые должности в штатах (секретарь штата, генеральный атторней, казначей) заполняются путем избрания населением либо путем назначения legislatures. В большинстве штатов губернаторы имеют право вето, законодательной инициативы, созыва сессий legislatures. Губернатор является главнокомандующим национальной гвардией штата, осуществляет связь с федеральным правительством, обладает правом помилования, несет представительские функции. Как правило, губернатор – это лидер правящей партии. Через партийный механизм он оказывает влияние на legislatures, аппарат исполнительной власти и органы местного самоуправления.

В Федеральном округе Колумбия (г. Вашингтон) с 1966 года введено самоуправление: население избирает совет и мэра. Однако управление столицей контролируется специальными постоянными комитетами обеих палат Конгресса. Жители округа участвуют в выборах Президента, но не имеют своих представителей в Конгрессе. Особым статусом обладает Пуэрто-Рико – республика с конституцией, принятой специальной ассамблеей и утвержденной Конгрессом США (1952 г.). Жители этого «свободно присоединившегося государства» имеют американское гражданство, но не участвуют в выборах Президента США; они представлены в Палате представителей Конгресса резидентом без права голоса. Губернатор Пуэрто-Рико избирается прямым путем на четыре года. Он назначает глав департаментов. Legislature состоит из сената и палаты представителей (соответственно 27 и 51 человек).

Помимо Пуэрто-Рико к зависимым территориям США относятся также Гуам, Восточное Самоа, часть Виргинских островов и Микронезии. Ныне они также являются «свободно ассоциированными с США государствами с правами самоуправления»: Федеративные

Правовая система США

Штаты Микронезии, Республика Маршалловы Острова, Содружество Северных Марианских Островов и Республика Палау. При этом Федеративные Штаты Микронезии, Республика Маршалловы Острова и Республика Палау состоят членами ООН. На зависимых территориях население избирает законодательное собрание и губернатора. Губернатор напрямую подчиняется федеральному правительству.

Компетенция штатов. Разграничение компетенции между центром и субъектами федерации проводится Конституцией. Выделяются предметы ведения, относящиеся к *исключительной компетенции* Конгресса (разд. 8, ст. I Конституции), то есть общенационального центра. Все остальные вопросы относятся к *компетенции штатов* (поправка X).

К ведению штатов, в частности, относятся:

- принятие своей конституции и законов (в том числе уголовных, гражданских);
- охрана общественного правопорядка;
- проведение выборов;
- создание национальной гвардии;
- регулирование внутриштатной торговли;
- организация здравоохранения и образования;
- дорожное строительство;
- установление местных налогов;
- установление судебной системы штата;
- установление местного самоуправления.

Штаты осуществляют значительную часть суверенных полномочий, присущих государствам, например функцию охраны правопорядка (*police powers*). Термин «*police powers*» не относится исключительно к борьбе с правонарушениями. Его следует понимать и как право штатов регулировать частную деятельность, защищать и укреплять публичный порядок, общественную мораль, здоровье, безопасность, благосостояние.

Законы и подзаконные акты штатов, принимаемые в рамках «*police powers*», касаются всевозможных аспектов жизни: строительства, антидискриминационной практики, мер противопожарной безопасности, выдачи лицензий, ограничений землепользования и т.п. В то же время если акты штатов при этом существенно затрагивают юрисдикцию общенациональной власти (например, междуштатную торговлю), то такие акты будут признаны неконституционными.

В 1978 году Верховный суд США рассматривал дело *Raymond Motor Transportation, Inc. v. Rice*, связанное с принятием в штате Висконсин административных правил, ограничивавших длину грузовиков-трейлеров на дорогах штата. Верховный суд в поисках баланса интересов сопоставил, с одной стороны, урон от этого решения для междуштатной торговли, а с другой – положительный эффект от порядка на дорогах штата. В результате Суд все же признал административный акт Висконсина противоречащим общофедеральной юрисдикции.

Кроме того, при разграничении компетенции между федерацией и штатами выделяют сферу *совпадающих полномочий*: налогообложение, социальное обеспечение, регулирование деятельности банков и др.

Конституционное разграничение полномочий осуществляется также посредством разного рода *конституционных запретов*. Так, например, штатам запрещается заключать международные договоры, вступать в союзы и конфедерации, выпускать деньги и др. (разд. 10 ст. I Конституции).

И, наконец, на механизме разграничения полномочий сказывается концепция *подразумеваемых полномочий*. Как известно, Верховный суд США многими своими решениями и доктринами способствовал расширению компетенции федерального центра. Так, например, в соответствии с прецедентным решением Верховного суда 1824 года и последующими решениями компетенция федерации охватила все вопросы, связанные с движением товаров за пределы одного штата, то есть единый рынок, экономические взаимосвязи.

Следует иметь в виду, что *остаточные полномочия* принадлежат не только штатам, но и *народу*. Это еще одно признание *естественных* прав людей и *договорного характера* американской Конституции.

Местное самоуправление. Местное самоуправление рассматривается в США как элемент демократии и свободного гражданского общества. Каждый штат вправе самостоятельно решать вопрос об административно-территориальном делении и о системе местных органов власти. Правовое регулирование этих вопросов осуществляется конституциями штатов, актами легислатур, например *муниципальными кодексами*, а также актами органов исполнительной власти.

Правовая система США

Органы местного самоуправления признаются самостоятельными в пределах своей компетенции. Считается, что штаты передают муниципальным органам часть нормотворческих полномочий, и поэтому местные органы выступают в качестве агентов штатов.

Местные *политико-административные единицы* получают статус муниципальных корпораций (*муниципальных образований*). Порядок признания этого статуса зависит от правил того или иного штата: в некоторых штатах «муниципальным образованием» признаются только города с определенным минимумом жителей (3,5–5 тыс. человек), в других – также и графства, тауншипы, специальные округа и т.п.

Основными видами *политико-административных единиц* являются:

- графства (их более 3 тыс.), на которые делятся штаты. В штате Техас насчитывается 254 графства, в штате Нью-Йорк – 57, в штате Делавэр – 3;
- муниципалитеты (собирательное наименование поселений: городов, поселков, сел – всего около 20 тыс.; объединения нескольких малых сельских поселений, или тауншипы, – около 17 тыс.). В крупных городах могут быть десятки и сотни муниципалитетов: в Техасе, например, их более тысячи;
- специальные административные округа (примерно 40 тыс.), которые образуются либо федеральной властью, либо штатами, либо графствами, например школьные, транспортные, парковые округа, округа по пожарной охране, снабжению водой, жилищному строительству. Округа существуют в границах штата, иногда охватывают территорию нескольких графств. Администрация и советы округов, обычно выборные, пользуются значительной автономией.

Муниципальное образование имеет право на принятие собственной *хартии самоуправления* (Home Rule Charter), которая обычно принимается на местном референдуме. В хартиях предусматриваются вопросы организации власти, порядок формирования органов местного самоуправления, статус депутата, процедуры референдумов и др.

В компетенцию органов местного самоуправления входят, в частности, такие вопросы, как: обеспечение правопорядка (управление полицией) и правосудия, противопожарная безопасность, сбор налогов, проведение выборов, запись актов гражданского состояния, благоустройство городов и поселков, организация школ и больниц,

Глава 4. Конституционное право

библиотечное дело, охрана окружающей среды, обеспечение коммунальными услугами, контроль за качеством товаров, строительство местных дорог и т.п. Муниципальные образования (корпорации) руководят принадлежащими им предприятиями и службами, управляют своим имуществом, осуществляют строительство муниципального жилья, устанавливают ставки арендной платы.

В качестве представительных органов муниципального образования выступают выборные и/или назначаемые коллегиальные органы – *советы* (в некоторых местах они называются *комитетами*), возглавляемые *мэрами* или *председателями* (управляющими). В некоторых графствах совет графства избирается населением, а председателем является судья графства по должности.

Местные советы однопалатны и, как правило, малочисленны (пять–семь человек). Однако, например, Чикагский городской совет состоит из 50 членов. Срок полномочий депутатов/советников составляет обычно четыре года. Депутаты обладают свободным мандатом. Существует возможность *отзыва* депутата. Как правило, депутаты вправе совмещать депутатскую деятельность с любой другой, в том числе коммерческой, деятельностью. На местах влияние партий особенно сильно.

При советах создается аппарат чиновников, который осуществляет реальное управление делами муниципального образования. Аппарат управления возглавляется администратором, который либо назначается советом, либо избирается населением. Во многих графствах отдельно избираются также: шериф (начальник полиции и судебный исполнитель), прокурор, суперинтендант школ, казначей и др.

В городах и поселках, не имеющих статуса муниципального образования (корпорации), представительными органами являются *общие собрания жителей* либо выборные советы.

Глава 5

Судебная система

Органы судебной власти. Судебная система США состоит из двух частей – федеральной судебной системы и судебных систем штатов. По сути, речь идет о *вертикальном* разделении *судебной власти* в федеративном государстве. При этом общенациональная система не является вышестоящей по отношению к судам штатов; все эти системы самостоятельны и независимы. Высший орган для всех 52 двух систем (включая систему Федерального округа Колумбия) – Верховный суд США (United States Supreme Court), по крайней мере в тех случаях, когда в деле задействованы федеральные законы.

И федеральная судебная система, и судебные системы штатов являются многоуровневыми. Низовым звеном выступают суды – trials courts, в которых осуществляется процесс доказывания. Решения этих судов обжалуются в вышестоящей инстанции – в апелляционных судах (courts of appeals, или appellate courts). Решения апелляционных судов обжалуются в верховных судах штатов (State supreme courts) или в Верховном суде США (United States Supreme Court).

В течение всего XIX века американские штаты постепенно воспринимали у Великобритании судебную систему, состоящую из сочетания общего права и права справедливости. Некоторые штаты, например штат Арканзас, сохранили две судебные системы (суды общего права и суды справедливости) в раздельном состоянии (см. о праве справедливости ниже).

Решения низовых судов штатов, как правило, не предаются огласке, за исключением Нью-Йорка и еще некоторых штатов, где иногда публикуются выдержки из отдельных решений.

Решения апелляционных судов публикуются в сборниках – Reports – соответствующего штата, а также в разного рода неофициальных собраниях.

Суды штатов. Юрисдикция суда штата ограничена территорией данного штата. Соответственно в юрисдикцию такого штата по кругу лиц (*in Personam Jurisdiction*) входят резиденты штата, а по кругу вещей (*in Rem Jurisdiction*) – собственность, находящаяся на территории штата.

Если резидент Арканзаса попал в автопроисшествие на территории Миссури и по вине резидента Миссури, иск должен быть подан в суд штата Миссури. Если при этом резидент Арканзаса погиб, его наследники, живущие, например, в Техасе, должны произвести необходимые процессуальные действия в суде штата Арканзас, поскольку именно там находится наследуемая собственность.

Однако возможна и такая ситуация: резидент Арканзаса не погиб, но получил сильные повреждения. Соответственно суд штата Миссури выносит решение о возмещении ущерба, а банковский счет ответчика находится в штате Айова. Истец должен обратиться в суд Айовы. В данном случае юрисдикция суда Айовы – это *Quasi in Rem Jurisdiction*.

В некоторых случаях при определении юрисдикции суда действует так называемый «закон длинной руки» (*long arm statute*): юрисдикция суда штата может распространяться и на ответчика-нерезидента штата, если он каким-либо образом связан со штатом, например продавал на территории штата дефектные товары.

Следует иметь в виду, что суды могут различаться и по объему юрисдикции. Суды общей юрисдикции (*courts of general jurisdiction*) рассматривают все виды дел. Кроме судов общей юрисдикции и на федеральном уровне, и на уровне штатов существуют суды *ограниченной* (или *специальной*) юрисдикции (*courts of limited/special jurisdiction; minor judiciary courts*), например суды, занимающиеся только делами о наследовании (*probate courts*). Юрисдикция судов может быть ограничена суммой исков или только гражданскими (только уголовными) делами.

Наконец, имеет место разграничение судов на суды, в юрисдикцию которых входит рассмотрение дел в качестве первой инстанции (*courts of original jurisdiction*), и апелляционные суды (*courts of appellate jurisdiction; appellate courts; courts of review*).

Судебные системы штатов настолько различны, что представить типичную для них систему практически невозможно. Можно гово-

Правовая система США

речь лишь о системах отдельных штатов. Например, судебные системы таких штатов, как Техас, Калифорния, Аризона, Невада, состоят из нескольких уровней:

- судов ограниченной (специальной) юрисдикции;
- судов общей юрисдикции;
- апелляционных судов (во главе с Верховным судом штата).

Суды специальной юрисдикции могут быть либо организационно самостоятельными судами, либо частью судов общей юрисдикции. К судам специальной юрисдикции относятся суды по делам о наследовании, по опеке и попечительству, по семейным делам (probate courts, surrogate courts, orphans' courts, domestic relations courts, family courts, juvenile courts) и т.п.

Специальными судами являются окружные суды (county courts) штатов, поскольку их юрисдикция ограничивается либо гражданскими, либо уголовными делами. В некоторых штатах они называются district courts, common pleas courts.

В отдельных штатах нижними по уровню гражданскими и уголовными судами являются мировые суды – police magistrate courts, justice of the peace courts. Кое-где незначительные дела, в основном связанные с дорожно-транспортными происшествиями, рассматриваются местными – городскими, муниципальными – судами (municipal courts). Часть гражданских нижестоящих судов ограничена в юрисдикции суммой исковых требований (обычно 2500 долл.). Называются такие суды «small claims courts».

Суды общей юрисдикции могут называться по-разному: county courts, district courts, superior courts, circuit courts. Часто к судам общей юрисдикции примыкают специальные суды.

В каждом штате есть по крайней мере один апелляционный суд. В некоторых штатах существуют промежуточные апелляционные суды (intermediate appellate courts) и высший апелляционный суд (Supreme Court of Appeals), по сути являющийся Верховным судом штата.

Апелляционные суды, как правило, рассматривают решения нижестоящих судов с точки зрения вопросов права, а не с точки зрения вопросов факта. Апелляционный суд может подтвердить или изменить решение суда первой инстанции, отослать дело на новое рассмотрение либо принять комбинированное решение.

Федеральная судебная система. Общефедеральная судебная система во многом напоминает судебные системы штатов. В общефедеральную систему входят:

- суды первой инстанции (trial courts);
- промежуточные апелляционные суды (intermediate courts of appeals);
- Верховный суд США (US Supreme Court).

Эквивалентом суда общей юрисдикции штата на федеральном уровне можно считать федеральные окружные суды (US district courts) – не менее чем по одному в каждом штате, а часто и более. Всего по закону (U.S.C., § 44-а, 133) имеются 96 судебных округов, созданных с учетом плотности населения и среднего числа дел.

Федеральные *окружные* суды – это суды *первой инстанции* по делам федеральной компетенции. Кроме них функционирует целый ряд других федеральных судов первой инстанции, но ограниченной (специальной) юрисдикции:

- налоговый суд (US Tax Court);
- суд по банкротствам (US Bankruptcy Court);
- суд по международной торговле (US Court of International Trade);
- суд федеральных жалоб (US Court of Federal Claims) и др.

Некоторые федеральные административные органы (например, Федеральная комиссия по торговле) также обладают специальной судебной юрисдикцией по первой инстанции.

Что касается судебных *апелляционных* округов, то их 13(12) окружных апелляционных судов (US circuit courts of appeals) рассматривают апелляции на решения федеральных окружных судов первой инстанции, а 13-й окружной апелляционный суд обладает общенациональной юрисдикцией по рассмотрению таможенных и патентных дел.

Решения этих апелляционных судов в большинстве случаев окончательны, хотя при определенных обстоятельствах возможно их обжалование в Верховном суде США.

Верховный суд США стоит на вершине федеральной судебной системы. Согласно Конституции США (ст. III) может существовать только один Верховный суд. Все остальные суды – нижестоящие. Конгресс США вправе создавать любые нижестоящие суды, какие сочтет необходимыми. Верховный суд США состоит из девяти

Правовая система США

судей, предлагаемых Президентом и утверждаемых Сенатом. Судьи Верховного суда (как и все федеральные судьи) назначаются пожизненно. Верховный суд США редко выступает в качестве первой инстанции. Например, в качестве первой инстанции он может рассматривать споры между штатами или споры с участием послов. В основном он работает как высшая апелляционная инстанция по решениям федеральных судов и судов штатов.

В юрисдикцию федеральных судов, которая сама по себе является ограниченной, входят вопросы федерального ведения, а именно: дела, вытекающие из Конституции США, законов США и международных договоров. В федеральных судах ежегодно рассматривается более 70 тыс. дел. Любой человек, чье дело связано с вопросом федерального ведения (нарушение конституционного права, дискриминация в трудовых отношениях и т.п.), вправе обратиться в федеральный суд.

В юрисдикцию федеральных окружных судов входят также дела, в которых задействованы граждане различных штатов (конкурирующая юрисдикция с судами штатов – *concurrent jurisdiction*), и дела между гражданами штатов и иностранными государствами/гражданами иностранных государств. По сумме исков федеральная судебная компетенция начинается с 50 тыс. долл.

Корпорация (*Corporation*), с точки зрения судебной юрисдикции, считается резидентом штата, если она в нем учреждена или осуществляет основную предпринимательскую деятельность.

К *исключительной* юрисдикции федеральных судов (*Exclusive Federal Jurisdiction*) относятся дела по уголовным преступлениям общенационального уровня (*federal crimes*), вопросы антитрестовского законодательства, банкротства, интеллектуальной собственности, а также иски против Соединенных Штатов. Любой федеральный суд может решить вопрос о соответствии того или иного закона Конституции США и в случае несоответствия закона – отказать от его применения. Только федеральный суд вправе решить, являются ли положения конституции какого-либо штата соответствующими Конституции США или нет. Процесс, в рамках которого федеральный суд определяет, соответствует ли закон общенациональной Конституции или нет, называется «*Judicial review*». Кстати, право на осуществление «*judicial review*» федеральные суды получили в результате прецедентного решения Верховного суда США в 1803 году (*Marbury v. Madison*). По другому

известному прецедентному решению Верховного суда в 1974 году (*United States v. Nixon*) была установлена юрисдикция Верховного суда в отношении действий Президента США.

Об арбитраже. Арбитраж (arbitration) рассматривается в качестве альтернативного по отношению к судам способа разрешения споров.

Решение арбитража в зависимости от обстоятельств и желания сторон может быть как юридически обязывающим, так и не обязывающим.

Арбитр – это в определенном смысле частный судья, хотя при этом он может и не иметь юридического образования. Чаще всего в качестве арбитра выступает группа экспертов, являющихся специалистами в предмете спора. Как правило, предприниматели заранее включают в договоры арбитражную оговорку (arbitration clause), предусматривающую разрешение возможных в будущем споров в арбитражном порядке. Принуждение к арбитражу рассматривается как действие, противоречащее публичному порядку (public policy). Подобный подход закреплен прецедентами 1987 и 1991 годов (*Shearson/American Express Inc. v. McMahon*, *Gilmer v. Interstate/Jonson Lane Corp.*).

Арбитражный процесс не обладает такой строгостью и жесткостью норм, как процесс судебный. О многих арбитражных процедурах стороны могут договориться сами непосредственно в начале процесса. Арбитр обязан руководствоваться правилами и процедурами арбитража независимо от того, кем они установлены.

Обычно стороны излагают арбитру свои аргументы, представляют доказательства. При необходимости обеими сторонами могут приглашаться свидетели. Решение арбитража называется «award». Согласно большинству актов по вопросам арбитража, решение (award) должно быть вынесено не позднее, чем в течение 30 дней после завершения слушаний.

Большинство штатов имеют собственные законы об арбитражах, которые зачастую основаны на унифицированном акте 1955 года – Uniform Arbitration Act. Существует также и Федеральный закон 1925 года: Federal Arbitration Act – FAA. В соответствии с этим Законом обязательно включение арбитражной оговорки в договоры, касающиеся деятельности на море или междуштатной торговли.

Правовая система США

Суды играют важную роль в постарбитражной стадии. При наличии арбитражного решения можно через суд заставить ответчика исполнить такое решение.

Общий подход судов при этом таков: коль скоро стороны были свободны в выборе арбитражной формы разрешения спора и ее процедур, они не должны жаловаться на полученный результат. В некоторых случаях, впрочем, суды отменяют арбитражные решения или оставляют их без исполнения.

Наиболее известной организацией, осуществляющей арбитражные услуги, является Американская арбитражная ассоциация (American Arbitration Association – AAA), основанная в 1926 году. Ассоциация разрешает в год по всей стране более 60 тыс. споров. Ее члены – ведущие юридические фирмы.

Глава 6

Административное право (Administrative Law)

Административное право (Administrative Law) – это совокупность норм, содержащихся в законах и подзаконных актах, – приказах, распоряжениях, инструкциях, положениях (rules, orders, decisions), – посвященных статусу государственных органов и регулирующих отношения в процессе исполнительно-распорядительной деятельности этих органов.

В системе административно-государственного управления выделяется ряд основных направлений (функций) государственного администрирования: исполнение законов и подзаконных актов, обслуживание потребностей общества, контрольно-надзорная деятельность, лицензирование отдельных видов деятельности, сбор информации и др.

Органы исполнительной власти. На вершине исполнительной вертикали власти стоит Президент США. *Президент* самостоятельно издает большое число подзаконных актов, «по совету и с согласия Сената» производит назначения на высшие государственные должности, вправе создавать и упразднять различные агентства и ведомства. Он назначает и отзывает послов. Имеет право заключать: а) международные договоры, которые Сенат должен одобрить; б) исполнительные соглашения, для которых одобрение Сената не требуется.

Вторым должностным лицом в иерархии исполнительной власти США является вице-президент. Он избирается одновременно с Президентом и работает под его руководством. Председательствует в Сенате. Имеет свой аппарат. Замещает Президента, когда эта должность оказывается вакантной.

Президент не подотчетен никаким органам. Он является главой правительства – *Кабинета*, состоящего из министров и должно-

Правовая система США

стных лиц, которых Президент сам включает в состав Кабинета. Кабинет играет роль совещательного органа при Президенте.

В Конституции США ничего не сказано о Кабинете, компетенция которого точно не определена. Он формируется и действует в силу обычая. Заседания Кабинета проводятся под председательством Президента, на них решаются наиболее важные вопросы государственной жизни. Сам Кабинет не принимает никаких правовых актов; его решения оформляются актами Президента.

Важным звеном системы государственного управления являются *министерства* (departments).

В настоящее время функционируют следующие министерства:

- *Министерство сельского хозяйства США* (US Department of Agriculture), в задачи которого входит регулирование различных аспектов аграрного сектора экономики, содействие фермерским хозяйствам, поддержание цен на сельхозпродукцию, контроль за использованием почв, инспекция качества продовольственных товаров, прогнозирование урожаев и страхование на случаи неурожаев, организация внешней торговли агропродукцией и др. В состав Министерства входит ряд агентств: Служба охраны лесов, Служба сельскохозяйственных кооперативов, Служба сельскохозяйственного маркетинга, Служба сельскохозяйственных исследований, Внешнеэкономическая служба и т.п.;
- *Министерство торговли США* (US Department of Commerce), ведающее вопросами внешнеэкономических связей. В состав Министерства входят: Патентная служба, Национальное бюро стандартов, Национальное управление по исследованию океана и атмосферы, Бюро переписей, Морская администрация, Управление по развитию предпринимательства, Администрация экономического развития, Управление телекоммуникаций и др.;
- *Министерство обороны США* (US Department of Defence), ведающее всеми оборонными вопросами и вопросами гражданской обороны. В состав Министерства обороны входят: Министерство сухопутных сил (Department of the Army), Министерство военно-воздушных сил (Department of the Air Force), Министерство военно-морского флота (Department of the Navy), а также Разведывательное управление (Defence Intelligence Agency), Агентство национальной безопасности – АНБ (National Security Agency), Агентство по противоракетной обороне (созданное в 2002 г.) и др. Следует отметить, что в состав сухопутных войск

США наряду с регулярной армией и резервом входит Национальная гвардия (National Guard) – добровольческие вооруженные формирования, создаваемые в штатах. Национальные гвардейцы используются при возникновении чрезвычайных обстоятельств (наводнения, пожары, беспорядки) и при необходимости могут быть мобилизованы. В 1947 году была создана Национальная гвардия и в военно-воздушных силах;

- *Министерство образования США* (US Department of Education), осуществляющее государственную политику в области образования. Оно руководит программами помощи в сфере образования, имеет десять региональных бюро;
- *Министерство энергетики США* (US Department of Energy), занимающееся вопросами развития энергетической базы страны. Министерство отвечает за военное и гражданское использование атомной энергии;
- *Министерство здравоохранения и социальных служб США* (US Department of Health and Human Services), ведающее социальными вопросами и вопросами здравоохранения. В состав министерства входит, в частности, такое крупное подразделение, как Администрация социального страхования, а также Управление по контролю за продовольствием и медикаментами;
- *Министерство жилищного строительства и городского развития США* (US Department of Housing and Urban Development), обеспечивающее программы жилищного строительства, государственного субсидирования для этих целей, развития городских коммунальных хозяйств;
- *Министерство юстиции США* (US Department of Justice), которое консультирует Президента по всем вопросам правового характера. Возглавляется министром юстиции (он же – Генеральный прокурор, Attorney General). В состав Министерства входят, в частности: Антитрестовский отдел, Федеральное бюро расследований (ФБР), Федеральное бюро тюрем, Бюро амнистий, Служба иммиграции и натурализации, Администрация по оказанию помощи в исполнении законов, Администрация по контролю за соблюдением законов о наркотиках, Служба федеральных маршалов (US Marshals Service) и др.;
- *Министерство труда США* (US Department of Labor), ведающее вопросами занятости, защиты интересов трудящихся, выдачи пособий, трудового законодательства. В состав Министерства входят, например: Администрация по вопросам занятости и профессиональной подготовки, Управление кадровых служб (Labor-

Правовая система США

- Management Services Administration), Администрация по стандартам занятости, Бюро трудовой статистики, Управление охраны труда;
- *Министерство иностранных дел США / Государственный департамент США* (US Department of State), осуществляющее на практике внешнеполитический курс, вырабатываемый Президентом и Конгрессом США. В состав Государственного департамента входит ряд крупных подразделений, например Управление разведки и исследований (Bureau of Intelligence and Research);
 - *Министерство внутренних дел США* (US Department of the Interior), осуществляющее управление федеральными государственными землями (более 500 млн. акров), землями индейских резерваций, ведающее вопросами охраны окружающей среды и использования природных ресурсов. В состав Министерства, в частности, входят: Служба национальных парков, Горное управление, Бюро по управлению земельными ресурсами, Служба рыбного и охотничьего хозяйства, Геологическая служба США, Бюро по делам индейцев, Бюро мелиорации и др.;
 - *Министерство финансов США* (US Department of the Treasury), занимающееся разработкой и претворением в жизнь национальной кредитно-финансовой, экономической и налоговой политики. В состав Министерства входят: Монетный двор США (Bureau of the Mint); Таможенная служба США (US Custom Service); Налоговая служба США (Internal Revenue Service), именуемая иногда в российской литературе Налоговым управлением США; Секретная служба США (US Secret Service) и др.;
 - *Министерство транспорта США* (US Department of Transportation), которое координирует осуществление программ транспортного развития страны, включая городской транспорт, а также обеспечивает безопасность на транспорте. В состав Министерства входят: Береговая охрана США (Coast Guard), Федеральная авиационная администрация, Федеральная администрация шоссежных дорог, Федеральная администрация железных дорог, Администрация морского транспорта и др.;
 - *Министерство по делам ветеранов США* (US Department of Veterans Affairs), осуществляющее координацию программ помощи ветеранам. Министерство занимается также организацией ритуальных услуг, управляет системой национальных кладбищ (National Cemetery System). Министерство национальной (внутренней) безопасности, созданное в 2002 году.

Глава 6. Административное право

Министерства создаются федеральными законами, возглавляются министрами (Secretaries), назначаемыми Президентом «по совету и с согласия Сената». Структурно министерства подразделяются на отделы, бюро, управления, возглавляемые, как правило, профессиональными чиновниками. Многие федеральные министерства и ведомства имеют свои подразделения на местах. Зачастую входящие в состав министерств подразделения обладают существенной автономией, функциональной независимостью.

Кроме министерств на основании законов, издаваемых Конгрессом США, созданы и функционируют и другие ведомства.

В Конституции США (разд. 1, 8 ст. I) Конгрессу предоставлено право, в частности, издавать все законы, которые необходимы и уместны для осуществления полномочий, предоставленных настоящей Конституцией правительству Соединенных Штатов, или какому-либо его департаменту, или должностному лицу.

Конгресс не в состоянии надзирать за реализацией всех тех законов, которые он принимает. Поэтому полномочия по надзору и контролю делегируются специальным *административным агентствам* (administrative agencies). Создавая административные агентства, Конгресс определяет их структуру, название, обеспечивает соответствующей компетенцией. Агентства получают право издавать акты, имеющие силу закона (legislative rules). В правовой системе возникает блок норм делегированного права.

Американские суды развили доктрину делегированного права, подтвердив полномочия Конгресса создавать административные агентства, которые, в свою очередь, издают нормы, необходимые для реализации законов.

После принятия закона о создании административного агентства Президент и Конгресс определяют место агентства в структуре федеральных органов власти. Большинство агентств получили статус *исполнительных* (executive agencies). Это означает, что они стоят в том же ряду органов исполнительной власти, что и министерства (Departments), либо являются подразделениями министерств.

Например, Управление охраны труда (Occupational Safety and Health Administration) – это подразделение Министерства труда (Department of Labor).

Правовая система США

Агентства, функционирующие вне структуры того или иного министерства, называются *независимыми распорядительными агентствами* (independent regulatory agencies). Они создаются для принятия технических, неполитических решений в специфических сферах и в то же время снабжены функциями, характерными для всех трех ветвей власти: законодательной, исполнительной и судебной.

Старейшим таким органом является, например, Комиссия по торговле между штатами (Interstate Commerce Commission), созданная в 1887 году. Она состоит из 11 членов, назначаемых Президентом и утверждаемых Сенатом на семилетний срок. Комиссия определяет размер оплаты за перевозки товаров между штатами, не допускает введения неоправданных привилегий и скидок, необоснованного повышения тарифов при пересечении границ штатов и т.п.

Независимые распорядительные агентства (independent regulatory agencies) независимы в том смысле, что их должностные лица не могут быть смещены без достаточно серьезных оснований и поэтому не подвержены смене в зависимости от политической конъюнктуры, что обеспечивает преемственность в их работе вне зависимости от той или иной президентской администрации. Для агентств характерны три главные функции: издание нормативных актов (rulemaking), правоприменение (enforcement), рассмотрение споров (adjudication).

Примерами независимых агентств являются:

- *Комиссия по ценным бумагам и биржевой деятельности* (Securities and Exchange Commission) со штатом в 1,5 тыс. человек. Комиссия создана в соответствии с Законом об обороте ценных бумаг (Securities Exchange Act) 1934 года;
- *Национальное управление кредитных союзов* (National Credit Union Administration), занимающееся регистрацией кредитных союзов, регулированием их деятельности, страхованием вкладов;
- *Совет управляющих (Правление) Федеральной резервной системы* (ФРС) (Federal Reserve Board), осуществляющий контроль за деятельностью Федеральной резервной системы, денежно-кредитной политикой, регулирование банковской системы. Федеральная резервная система выполняет функции центрального банка и контролирует банковскую систему страны. ФРС состоит из 12 федеральных резервных банков. Каждый такой банк, в свою очередь, играет роль центрального банка

Глава 6. Административное право

- в своем округе, состоящем из нескольких штатов. Все банки США, зарегистрированные в соответствии с федеральными законами, обязаны быть членами ФРС. Банкам, зарегистрированным властями штатов, разрешается вступать в ФРС. В состав ФРС входят 24 отделения федеральных резервных банков, около 6 тыс. коммерческих банков, кредитных союзов, трастовых компаний. ФРС регулирует денежную массу, устанавливает учетную ставку, покупает и продает государственные облигации;
- *Федеральная комиссия по связи* (Federal Communications Commissions), созданная в 1934 году по Закону о федеральных средствах связи. Комиссия регулирует работу таких средств связи, как радио, телевидение, телеграф, телефон, кабельная связь. Законом о спутниковой связи 1962 года на Комиссию возложены функции по регулированию и этого вида связи. Комиссия выдает лицензии, распределяет частоты и т.п.;
 - *Национальное управление по авионавигации и исследованию космического пространства* (National Aeronautics and Space Administration – NASA), созданное по соответствующему Закону 1958 года. Осуществляет космические программы США;
 - *Агентство по охране окружающей среды* (Environmental Protection Agency), разрабатывающее экологические нормативы и стандарты, координирующее экологическую деятельность. Выступает от имени государства в судебных делах о загрязнении окружающей среды;
 - *Комиссия ядерного надзора* (Nuclear Regulatory Commission), контролирующая использование ядерной энергии. Комиссия выдает лицензии на строительство и эксплуатацию ядерных реакторов, хранение радиоактивных материалов, занимается расследованием аварий;
 - *Агентство США по международному сотрудничеству в целях развития* (US International Development Cooperation Agency), созданное по Закону о помощи иностранным государствам (Foreign Assistance Act) 1961 года. В состав Агентства входит Управление/Агентство международного развития (Agency for International Development – AID) и Корпорация частных зарубежных инвестиций (Overseas Private Investment Corporation – OPIC);
 - *Федеральная избирательная комиссия* (Federal Election Commission), действующая в соответствии с Законом о контроле над федеральными выборами 1972 года. Комиссия создана на двухпартийной основе. Занимается вопросами финансирования кампаний из государственных средств;

Правовая система США

- *Федеральное агентство по управлению страной в чрезвычайных ситуациях* (Federal Emergency Management Agency), созданное в целях координации действий федеральных органов власти в чрезвычайных ситуациях, которые могут возникнуть в результате человеческой деятельности, стихийных бедствий или ядерной войны;
- *Комиссия по соблюдению равноправия при трудоустройстве* (Equal Employment Opportunity Commission), созданная по Закону о гражданских правах 1964 года. В задачу Комиссии входит контроль за недопущением дискриминации по признаку расы, пола, религиозных убеждений и возраста при трудоустройстве и в трудовой деятельности. Участвует в судебных делах о трудовой дискриминации;
- *Национальное управление по трудовым отношениям* (National Labor Relations Board), созданное в 1935 году для рассмотрения жалоб профсоюзов и рабочих на действия предпринимателей. Управление участвует в организации переговоров о заключении коллективных договоров, контролирует их соблюдение, вправе издавать распоряжения. Является квазисудебным органом в своей сфере полномочий;
- *Федеральная комиссия по торговле* (Federal Trade Commission), созданная в 1914 году в соответствии с Законом о Федеральной комиссии по торговле (Federal Trade Commission Act). Этим Законом запрещены нечестные методы и обман в торговой практике, предусмотрены процессуальные нормы по привлечению к ответственности лиц и организаций, нарушающих Закон, а также установлен судебный надзор за актами Федеральной комиссии по торговле. Комиссия ведет расследования деловой практики, нарушений Закона, антитрестовского законодательства и законов о защите прав потребителей. Она контролирует также торговлю между штатами, процессы слияния коммерческих организаций, ценовые соглашения, издает соответствующие акты – правила, инструкции. Кроме того, Федеральная комиссия по торговле вправе рассматривать некоторые категории дел и выносить решения по спорам, связанным с торговлей и вытекающим из применения и толкования актов Комиссии;
- *Национальный фонд искусств и гуманитарных наук* (National Foundation on the Arts and the Humanities), осуществляющий субсидирование музеев, колледжей, общественного телевидения и радио, содействующий распространению гуманитарных знаний;

Глава 6. Административное право

- *Информационное агентство США* (US Information Agency), созданное с целью распространения за рубежом информации о внешней и внутренней политике США, организации культурных обменов и выставок. Подразделением Агентства является радиостанция «Голос Америки»;
- *Почтовая служба США* (US Postal Service), возглавляемая Генеральным почтмейстером (Postmaster General). С 1970 года служба существует как независимое агентство.

Особенность структуры федерального государственного аппарата исполнительной власти США состоит в том, что по своим функциям, роли, составу кадров крупнейшие министерства и ведомства являются мощными научно-координационными и консультативными учреждениями, обслуживающими подведомственную сферу. Они выполняют огромный объем работы по обобщению внутренних и мировых тенденций развития своих отраслей, выработке стратегических рекомендаций и законодательных предложений, обобщению опыта, распределению средств под проекты и контролю за их осуществлением.

В системе исполнительной ветви власти США задействованы также *правительственные (публичные) корпорации* – государственные предприятия. Многие государственные организации, например указанные выше независимые распорядительные агентства, также являются публичными корпорациями.

Публичные корпорации обладают большой автономией. Главы корпораций назначаются Президентом с согласия Сената. Примером таких корпораций могут служить: Управление по развитию долины реки Теннесси, Экспортно-импортный банк, Национальная корпорация железнодорожных пассажирских перевозок – АМТРАК.

Функции администрации Президента выполняет *Исполнительное управление* (Executive Office of the President). Управление было создано в 1939 году указом Президента (executive order). В нем сосредоточены подразделения исполнительной власти, подчиненные непосредственно Президенту и оказывающие ему помощь в выполнении им своих обязанностей (около 2 тыс. человек).

В состав Исполнительного управления входят:

- Управление Белого дома (White House Office);
- Административно-бюджетное управление (Office of Management and Budget);

Правовая система США

- Экономический совет при Президенте, или Совет экономических консультантов (Council of Economic Advisers);
- Совет национальной безопасности (National Security Council);
- Управление Торгового представителя США (Office of the US Trade Representative);
- Совет по качеству окружающей среды (Council on Environmental Quality);
- Управление по науке и технике (Office of Science and Technology);
- Управление по национальной политике борьбы с наркотиками (Office of National Drug Control Police);
- Национальный совет по стратегическим материалам (National Critical Materials Council);
- Административно-хозяйственное управление (Office of Administration).

Каждый Президент, как правило, меняет число и функции отдельных служб и подразделений своего аппарата. Среди созданных подразделений важные функции осуществляли также: Совет по внутренней политике, Совет по международной экономической политике и др.

Совет национальной безопасности (СНБ) создан по Закону о национальной безопасности 1947 года с целью направления деятельности разведывательного сообщества (Intelligence Community). Председателем СНБ является Президент, его постоянными членами – вице-президент, государственный секретарь, министр обороны. В заседаниях СНБ участвуют также председатель Объединенного комитета начальников штабов, директор ЦРУ. При необходимости приглашаются другие официальные лица.

В систему *разведывательного сообщества* США входит ряд ведомств: ЦРУ, ФБР, Агентство национальной безопасности – АНБ, Разведывательное управление Министерства обороны и разведки родов войск, Управление разведки и исследований Государственного департамента, Бюро разведки и национальной безопасности Министерства энергетики, Министерство финансов США, Администрация по контролю за соблюдением законов о наркотиках (Drug Enforcement Administration) Министерства юстиции.

Усиливающаяся мощь министерств, административных агентств стала вызывать общественное беспокойство, и в 60-е годы XX века Конгресс принял серию законов, направленных на открытость этих государственных органов. В 1966 году был принят, например, За-

кон о свободе информации (Freedom of Information Act), предписавший раскрывать некоторые категории дел любому лицу по требованию.

В 1976 году принят Закон об открытом принятии решений (Government-in-the-Sunshine Act), в соответствии с которым любое заседание коллегии агентства (за определенными исключениями) должно быть открыто для общественного надзора.

В 1980 году Конгресс США принял Закон о гибком регулировании (Regulatory Flexibility Act). Основная направленность Закона – не утяжелять жизнь нормативным регулированием малому бизнесу, мелким предприятиям. Законом предписано перед принятием государственными органами новых правил проводить своего рода мониторинг их последствий для малых предприятий и выбирать менее обременительные средства регулирования.

Деятельность органов управления по осуществлению расследований в сфере своей компетенции, применению мер наказания, рассмотрению споров, возникающих из применения и толкования актов органов управления, составляет *административный процесс* (administrative process). Другими словами, административный процесс – это применение права административными органами, в отличие, например, от *судебного процесса* (judicial process) – применения права судами.

Закон об административном процессе (Administrative Procedure Act) 1946 года предусматривает процессуальные нормы для осуществления государственными органами предписанных им функций. В 1990 году принят Закон о переговорном процессе при создании нормативных актов (Negotiated Rulemaking Act). Этим Законом министерствам и ведомствам разрешено при подготовке нормативных актов вести предварительные переговоры с представителями тех сфер или отраслей, которые будут затронуты готовящимся нормативным актом.

Подзаконные акты, издаваемые федеральными органами управления, публикуются в Кодексе федеральных подзаконных актов – Code of Federal Regulations (CFR), который так же, как и собрание федеральных законов, разделен по предмету правового регулирования на 50 разделов.

Возможная в правовой литературе ссылка «17 C.F.R. Section 230.504» будет означать, что рассматриваемый подзаконный акт

Правовая система США

находится в 17-м разделе Кодекса федеральных подзаконных актов, § 230.504.

Административное регулирование в США состоит из нескольких уровней: федерального уровня, уровня штатов и уровня графств, округов, муниципалитетов. Как правило, в штатах имеются такие же управленческие органы, как и на федеральном уровне, с теми же функциями, только на локальном пространстве. Впрочем, некоторые федеральные органы (например, ФБР) в штатах не дублируются.

В штатах принимаются свои законы, касающиеся материального и процессуального административного права. Так, многие штаты восприняли нормы Примерного (модельного) закона штата об административном процессе (Model State Administrative Procedure Act).

В сфере административного права нормы федерального уровня обладают приоритетом перед нормами уровня штата (Supremacy Clause).

Государственная служба. Начало развитию института государственной службы США было положено федеральным Законом о гражданской службе (civil service) 1883 года, действующим с последующими дополнениями и изменениями и поныне. Законом предусматривается конкурсное замещение государственных должностей.

Зачастую в качестве синонимов используются термины «гражданская служба» (civil service), «общественная служба» (public service), «правительственная служба» (government service). Однако между ними имеется различие: на гражданской/общественной службе заняты профессиональные служащие, которые не могут быть безосновательно смещены с должности, а на правительственной службе заняты высшие государственные чиновники, которые назначаются за политические заслуги и остаются на должности в зависимости от нужд команды Президента.

В начале XIX века Президент располагал 140 гражданскими служащими по всей стране. В начале XXI века в США функционировали около 80 тыс. органов власти всех ветвей и уровней. На федеральной государственной службе состояло около 3 млн. человек, в том числе 2 млн. – в аппаратах министерств и ведомств. Численность сотрудников государственных органов штатов составила около 17 млн. человек.

В соответствии с Законом о реформе гражданской службы 1978 года на федеральном уровне создано Бюро управления персоналом, занимающееся кадровой работой в органах административно-государственного управления. В компетенцию Бюро входят назначение служащих на должности, оценка их труда, организация повышения квалификации, поощрения и наказания, совершенствование кадровой работы. Наблюдает за законностью в этой сфере специальный Совет по защите системы заслуг. В соответствии с принципом «системы заслуг» в определенном порядке предъявляются требования к чиновникам, происходит продвижение их по службе, осуществляется оплата труда и т.п.

Профессиональные гражданские служащие занимают должности по 18 категориям Генеральной схемы должностей. Характеристика и описание каждой из 18 должностных категорий утверждены в законодательном порядке (5 U.S.C., § 5104).

Категории 1–4 относятся к низшему персоналу – непосредственным исполнителям (свыше 20% общего числа служащих). Служащие этой категории выполняют работу под непосредственным и общим наблюдением. От них не требуется самостоятельных решений. По своему материальному положению они относятся к низкооплачиваемым работникам (6,5–9,9 тыс. долл. в год).

Для назначения на должности категорий 5–8 требуются специальные знания и подготовка. Это исполнительский персонал высшей квалификации (более 30% от общего числа служащих). Работники этих категорий не выполняют руководящих функций, их деятельность осуществляется под общим наблюдением руководителей. По своему материальному положению они относятся к среднеоплачиваемым работникам (11–16 тыс. долл. в год).

Служащие категорий 9–14 (более 46%) относятся к руководящему персоналу, хотя и их деятельность протекает под общим административным наблюдением и руководством. Служащие 11-й категории должны быть способны выносить самостоятельные решения, 14-й – могут быть главами подразделений. Средний размер оплаты их труда – 20–25 тыс. долл. в год.

Служащие категорий 15–18 – это высший руководящий состав государственных учреждений (более 2% от общего числа служащих). В их обязанности входит руководство особо сложными и ответственными направлениями. Они возглавляют отделы (бюро, управле-

Правовая система США

ния). Средний размер оплаты труда таких служащих – 50–75 тыс. долл. в год.

Чиновники категорий 16–18 могут свободно перемещаться из одного учреждения в другое. Таким образом «верхушка» администраторов приближена к политическому руководству, которое получает возможность расставлять кадры из «высшего корпуса» по своему усмотрению.

Гражданская служба в США подразделяется на *конкурсную* и *исключительную*. Все назначения на конкурсную службу (более 90% государственных служащих) производятся только по результатам конкурсных экзаменов, а также на основе ежегодной оценки служебной деятельности.

Должности исключительной службы исключены из сферы действия Закона о гражданской службе. К ним относятся должности в Агентстве по национальной безопасности, ЦРУ, ФБР, Государственном департаменте (Министерстве иностранных дел США), представительствах США в международных организациях.

Назначения на некоторые высшие административные должности производятся за политические заслуги. Такая система получила название «патронажной системы». К должностям, заполняемым патронажными методами, относятся главы министерств и ведомств, послы, консулы. Их назначает Президент «с совета и согласия Сената». Здесь действует обычай сенаторской вежливости. Кроме того, на ряд должностей (советники, помощники, секретари) Президент вправе назначать самостоятельно, без согласия Сената.

Законом о реформе гражданской службы 1978 года предусматриваются также основания и процедура увольнения государственных служащих: со службы может быть уволен каждый, если это необходимо в целях национальной безопасности. Единственной обязанностью администрации в этом случае является заблаговременное вручение уведомления об увольнении.

В каждом ведомстве существует своя система оценки работы государственного служащего. Оценка работы является основанием для принятия решения о переподготовке, обучении, награждении, понижении, оставлении в прежней должности или смещении государственного служащего. Прежде чем предпринять какие-либо действия, связанные с понижением в должности в связи с плохой работой, требуется предупредить об этом служащего в письменной форме.

Если в течение года после этого он продемонстрирует удовлетворительную работу, то предложение, связанное с его плохой работой, может быть отозвано.

Вне конкурса имеет место назначение на должности, если дальнейшее продвижение предусматривалось уже при приеме на предыдущую должность (для стажеров, учеников и т.п.). Вне конкурса замещаются должности, носящие временный характер (до 120 дней), и так же производится назначение при переводе служащих, потерявших прежнюю должность из-за сокращения штатов.

Закон о реформе гражданской службы 1978 года разрешает американскому чиновнику:

- голосовать на выборах;
- выражать свое мнение, в том числе публично, по всем политическим вопросам в качестве частного лица;
- вносить добровольные вклады в фонды политических партий;
- использовать в частной обстановке политическую символику;
- занимать должность в общественной организации, если это не препятствует выполнению служебных обязанностей;
- осуществлять судейские функции в соответствии с законодательством штата или местным законодательством;
- проявлять политическую активность по вопросам, не связанным с конкретной партией, например на референдумах, при обсуждении конституционных поправок;
- быть членом политической партии или организации;
- присутствовать на съездах политических партий (но не в качестве делегата или кандидата).

За допущенные нарушения служащий может быть отстранен от работы на 30 дней без оплаты, а за активную политическую деятельность – даже уволен.

В США нет системы специальных административных судов. В отдельных вопросах их функции выполняет Совет по защите системы заслуг. Он заслушивает и принимает решения по жалобам служащих, издает приказы о дисциплинарных действиях в отношении государственных служащих и т.п.

Закон о реформе гражданской службы 1978 года включает в себя также этический кодекс государственной службы. В соответствии с «кодексом этики» каждый государственный служащий, в частности, должен:

Правовая система США

- ставить служение стране выше лояльности по отношению к отдельному человеку, партии или учреждению;
- соблюдать Конституцию, законы США, подзаконные акты, не нарушать их, не уклоняться от их выполнения;
- прилагать максимальные физические и умственные усилия для исполнения своих обязанностей;
- искать и использовать наиболее эффективные способы выполнения заданий;
- не осуществлять дискриминацию одних, предоставляя особые привилегии другим;
- не принимать для себя и членов своей семьи каких-либо благ и преимуществ, которые могут сказаться на исполнении государственных обязанностей;
- не давать личных обещаний, связанных с обязанностями по службе;
- не использовать служебную конфиденциальную информацию для извлечения личной выгоды;
- разоблачать коррупцию.

В 1993 году в США был принят Закон о внедрении «управления по результатам». Закон сориентировал государственные органы на оптимизацию их деятельности.

Регулирование банковской сферы. Для примера рассмотрим, каким образом государство регулирует такую важную сферу, как банковская. Сложившиеся в результате исторического процесса механизмы управления денежной системой США представляют собой достаточно уникальное явление.

В XVIII веке денежное обращение на американском континенте обслуживалось главным образом иностранными (британскими, испанскими) денежными знаками. В 1785 году Конгресс США объявил национальной денежной единицей доллар. Начиная с 1792 года, когда вышел «Монетный закон» (Coinage Act), доллар свободно чеканился из золота и серебра.

Объективная необходимость регулирования денежной массы и кредитной политики выразилась в попытках создания главного – центрального – банка страны. Первым таким банком стал Банк Северной Америки, просуществовавший с 1781 по 1791 год. В 1791 году возник первый Банк Соединенных Штатов как временное (с 20-летним сроком действия) центральное эмиссионное уч-

реждение, который прекратил свое существование в 1811 году. Второй Банк Соединенных Штатов появился в 1816 году и добился контроля над банками штатов, но и его срок полномочий не был продлен после 1835 года. Наступил период банковской анархии, продолжавшийся до конца Гражданской войны.

В это время банки штатов обладали свободой эмиссии. Штаты самостоятельно регулировали деятельность эмиссионных банков. Выпуск банкнот в ряде штатов ничем не ограничивался. Деньги выпускались без должного обеспечения и обращались только в пределах территории штата. К началу Гражданской войны (1861–1865 гг.) в обращении находились 5–7 тыс. видов банкнот, выпущенных более чем тысячью банковских учреждений.

В 1863 году был принят Национальный банковский закон (по другому переводу – Закон о деятельности национальных банков), положивший конец банковской анархии. По Закону право банковской эмиссии предоставлено национальным банкам, подчиненным федеральному законодательству. Эмиссионное право каждого банка ограничивалось определенным процентом его капитала. Устанавливался суммарный предел эмиссии (300 млн. долл.). Все банкноты должны печататься по единой форме. Законом 1900 года в стране был введен золотой стандарт: золотое содержание доллара устанавливалось на уровне чуть более 1,5 г.

Законом Олдрича–Вреланда 1908 года создана Национальная комиссия по вопросам денежной политики. Комиссия предложила ряд мер по реформированию денежной и банковской систем. В декабре 1913 года Президент Вильсон подписал Закон о создании Федеральной резервной системы (ФРС) в качестве независимого государственного органа.

Федеральная резервная система включает в себя:

- Правление, или Совет управляющих (до 1935 г. – Федеральное резервное управление);
- 12 федеральных резервных банков;
- несколько тысяч коммерческих банков и других кредитных учреждений – членов ФРС (как общенациональных, так и учреждений штатов).

Правление состоит из 7 человек, назначаемых Президентом с одобрения Сената на 14 лет (без права повторного назначения) из числа представителей федеральных резервных банков, промышленных

Правовая система США

и банковских кругов. Раз в два года истекает срок полномочий одного из членов Правления. Председатель и вице-председатель Правления назначаются сроком на четыре года с возможностью повторного назначения.

Правление регулирует процессы в кредитно-денежной сфере, устанавливает учетную ставку и норму минимальных резервов, осуществляет надзор за федеральными резервными банками, банками-членами ФРС, иностранными банками, выдает разрешения на слияния банков, вырабатывает политику купли-продажи государственных ценных бумаг, определяет ставки процентов по сберегательным вкладам. Решением Правления при ФРС создан Федеральный консультативный совет (Federal Advisory Council), в который входят 12 человек – по одному представителю от каждого федерального резервного банка.

Федеральный консультативный совет заседает четыре раза в год и дает рекомендации Правлению.

В 1936 году при Правлении возник Комитет по операциям на открытом рынке, созданный для воздействия на конъюнктуру через кредит и рынок ценных бумаг. До этого операции с ценными бумагами проводились на местах каждым резервным банком в отдельности. В состав Комитета входят семь членов Правления ФРС, президент Нью-Йоркского федерального резервного банка и четыре президента других резервных банков на ротационной основе. Комитет проводит заседания раз в три недели в штаб-квартире ФРС в Вашингтоне.

Федеральные резервные банки – это частные самостоятельные акционерные банки (например, «Ситибэнк» в Нью-Йорке или «Бэнк оф Калифорния»), располагаемые в 12 условных банковских округах: Бостоне, Нью-Йорке, Филадельфии, Кливленде, Ричмонде, Атланте, Чикаго, Сент-Луисе, Миннеаполисе, Канзас-Сити, Далласе, Сан-Франциско. Федеральные резервные банки имеют 24 филиала. Главная функция банков – осуществлять выпуск банкнот в соответствии с потребностями экономики, но в пределах границ, установленных ФРС. Капитал резервных банков складывается из квот банков-членов ФРС, которые взамен внесенного капитала получают акции резервного банка и дивиденды по ним. Около 40% всех коммерческих банков США – члены ФРС. Общественные банки обязаны быть членами ФРС. Подавляющая часть прибыли резервных банков перечисляется в бюджет страны.

Это означает, что цель извлечения прибыли ФРС изначально рассматривается как вторичная.

Во главе каждого резервного банка стоит Совет директоров, состоящий из девяти человек. Директора избираются сроком на три года из числа представителей банков – членов ФРС, промышленных кругов и т.п. Часть директоров назначается Правлением ФРС. Председатель Совета директоров является официальным представителем (федеральным резервным агентом) Правления ФРС. Вопросами текущей деятельности резервного банка занимается его Президент.

Банки–члены ФРС обязаны:

- подписываться на акции своих федеральных резервных банков (в том числе по мере роста собственных капиталов);
- держать минимальные резервы в резервных банках;
- выполнять предписания о выдаче кредитов;
- допускать контроль со стороны резервных банков.

Банки–члены ФРС имеют право:

- получать кредиты из резервных банков;
- использовать клиринговую и чековую системы ФРС;
- получать дивиденды по акциям резервных банков (6%);
- участвовать в выборах Правления ФРС.

Коммерческие банки подразделяются на две группы: банки федерального уровня (национальные) и банки штатов, чья деятельность ограничена рамками своего штата. Особенностью банковской системы является отсутствие филиальной системы: банки могут открывать филиалы только в пределах штата и по его правилам. Законодательство отдельных штатов распространяется не только на банки штатов, но и на национальные банки.

Иностранные банки могут с некоторыми ограничениями иметь отделения во всех штатах (в США свыше 800 иностранных банковских учреждений из более 60 стран с активами, превышающими 1 трлн. долл.). Американские банки-гиганты, участвуя в капитале иностранных банков, получают, таким образом, возможность обходить законодательство.

Банки отдельных штатов имеют право на объединение, что фактически приводит к укрупнению банков при наличии сети филиалов в разных штатах.

В США предусмотрена специализация банков и кредитных учреждений, поэтому различают банки/учреждения коммерческие, инве-

Правовая система США

стиционные, сберегательные, страховые компании, общества взаимного кредита, фонды социального страхования и др. Коммерческие банки/учреждения принимают депозиты, выдают краткосрочные кредиты, обслуживают платежный оборот, осуществляют эмиссию ценных бумаг. Однако операции с ценными бумагами ограничены бумагами денежного рынка и государственными займами.

Инвестиционные банки/учреждения занимаются размещением собственных средств и средств других кредитных учреждений в ценные бумаги.

Широкое развитие получило образование банковских холдингов – компаний, являющихся держателями контрольного пакета банка или нескольких банков. Большинство крупных коммерческих банков США принадлежат или контролируются банковскими холдингами («Чейз Манхэттен бэнк», «Бэнкерз траст», «Ирвинг бэнк» и др.).

Законодательство о банках и банковской деятельности в США обширно. Основные положения его включены в Свод законов США (разд. 12 «Банки и банковская деятельность»). Можно выделить следующие законы по вопросам регулирования финансово-денежной системы:

- Закон Эджа о внешних операциях банков 1919 года;
- Закон МакФэддела о деятельности иностранных банков 1927 года;
- Законы о финансовой деятельности 1933 и 1935 годов;
- Закон о кредитовании собственников жилья 1933 года;
- Законы о слиянии банков 1960 и 1968 годов;
- Закон о достоверной информации в кредитовании 1968 года;
- Закон о международных банковских операциях 1978 года и др.

О финансовом праве. Финансовое право США представляет собой разветвленный массив правовых актов, регулирующих разные стороны финансово-денежной деятельности в стране (наряду с банковской сферой).

Федеральная компетенция в данной сфере весьма широка. Так, к компетенции Конгресса Конституцией США отнесены следующие, в частности, вопросы: налогообложение; взимание налогов, пошлин, сборов и акцизов; занятие денег под гарантию США; чеканка монеты и регулирование ее содержания; выпуск ценных бумаг. Штаты вправе вводить местные налоги.

В рамках финансового права осуществляется *бюджетное* регулирование. Фокусом, в котором сходятся все бюджетные проблемы, является баланс доходов и расходов, или проблема бюджетного дефицита. Закон о сбалансированном бюджете и неотложных мерах борьбы с дефицитом 1985 года юридически закрепил механизм сокращения дефицита и поставил преграды росту федеральных расходов.

Во второй половине 80-х годов XX века началось сокращение бюджетного дефицита. К 1997 году он был ликвидирован (хотя и вновь появился в бюджете 2002 г.). Провозглашенная администрацией Президента Рейгана в эти годы политика «нового федерализма» предусматривала сокращение субсидий центрального бюджета штатам и местным органам власти. Это привело к повышению их финансовой самостоятельности, стимулировало маневренность в поисках дополнительных финансовых средств.

Государство в США активно воздействует, в том числе административно-правовыми методами, через механизм налогообложения на систему распределения индивидуальных, частных и социальных благ в стране. *Налоговая* политика государства оформляет своего рода социальный контракт населения и компаний с обществом и государством в целом. Фискальные вопросы отошли на второй план и следуют за социально-экономической мотивацией.

Доля подоходного налога в бюджете США в 1997 году составляла 46%, налога с прибыли корпораций – 12%, отчислений на социальное страхование – 34%, косвенных налогов – около 4%, таможенных пошлин и сборов – 1,2%, прочих поступлений – 2%.

Одним из основных актов, регулирующих налоговую сферу, является Кодекс о подоходном налоге (Internal Revenue Code) 1954 года с последующими изменениями и дополнениями. В 80-х годах XX века были приняты Законы:

- О налогах в целях оздоровления экономики (1981 г.), предусматривавший налоговые льготы на исследовательские работы;
- О развитии мелких инновационных фирм (1982 г.), ориентированный на содействие малым предприятиям;
- О справедливом налогообложении и финансовой ответственности.

В результате налоговой реформы 1986 года выросли ставки налога на прибыль, что привело к снижению в последующие годы инве-

Правовая система США

стиционных стимулов. Это положение было исправлено в 90-е годы XX века.

В 1997 году был предложен пакет мер, который Президент Клинтон называл «Биллем о правах среднего класса». Восстанавливались урезанные ранее льготы для владельцев пенсионных счетов; для семей со средним доходом, имеющих детей; для мелкого бизнеса; в отношении медицинского страхования, недвижимости и др. Были введены новые налоговые льготы, в частности на получение высшего образования.

Иммиграционное право (Immigration Law)

Понятие и источники. Иммиграционное право – это совокупность норм, регулирующих условия и процедуры приобретения, сохранения и лишения статуса постоянного жителя (иммигранта) и гражданина США, а также условия и процедуры въезда и временного пребывания иностранцев в США.

Иммиграционное право является одним из институтов административного права. Это сложный, детально разработанный правовой институт материально-процессуального характера.

США как государство изначально формировались в значительной степени за счет притока поселенцев-иммигрантов. Система государственного регулирования иммиграции прошла несколько этапов развития:

- этап неограниченного освоения новых земель (до конца XVIII в.);
- этап зарождения иммиграционной политики и законодательства (до 30-х гг. XIX в.);
- этап первых проявлений антииммиграционной политики (до 70-х гг. XIX в.);
- этап системной разработки иммиграционного законодательства (до 20-х гг. XX в.);
- этап перехода к системе национальных квот и ужесточения иммиграционной политики (до 50-х гг. XX в.);
- этап развития системы преференций при допуске иммигрантов в страну (до 70-х гг. XX в.);
- этап усиления борьбы с нелегальной иммиграцией (до 90-х гг. XX в.);
- этап реформирования иммиграционного процесса, регулирования легальной «регулярной» иммиграции полезных для развития страны иностранцев.

Одним из первых законов, касавшихся иностранцев, был Закон о враждебных иностранцах 1798 года, принятый под воздействием

Правовая система США

опасений, вызванных Французской революцией и влиянием Папы Римского. Уже в 1800 году Закон был отменен.

В 1819 году в США принимается закон, предписывающий вести учет прибывающих в страну иммигрантов.

В первой половине XIX века некоторые штаты приняли собственные законы, ограничивающие въезд иммигрантов, однако Верховный суд США определил, что такие акты противоречат Конституции, а принятие иммиграционных законов – прерогатива Конгресса США.

В 1864 году в целях привлечения рабочей силы принят специальный Закон, поощрявший иммиграцию. По этому Закону Президент получил полномочие назначать Комиссара по делам иммиграции.

В 1875 году принимается Закон о запрете въезда некоторых категорий иностранцев – «нежелательных элементов» (преступники, проститутки, душевнобольные, слабоумные, требующие содержания), а в 1885 и 1887 годах – о запрете въезда иностранным рабочим для работы по договору трудового найма (кроме специалистов высокой квалификации, необходимых для соответствующих отраслей экономики).

По Закону 1888 года федеральные власти получили право высылать из страны любого иностранца, приехавшего по трудовому договору, а по Закону 1907 года – людей, потерявших возможность содержать себя (в течение трех лет после въезда в страну).

В 1903, 1917, 1940, 1950 годах и в последующем список «нежелательных иностранцев» дополняется анархистами, алкоголиками, бродягами, неграмотными старше 16 лет, членами «подрывных организаций», коммунистических и тоталитарных партий и т.п.

Закон о квотах 1921 года ввел лимиты въезда в США для лиц различных национальностей. В последующие годы (1924, 1929, 1952) система квотирования регулярно изменялась и совершенствовалась.

В 1924 году в США законодательно закрепляется визовая система. Закон 1929 года дал право властям проверять законность пребывания в стране любого иностранца с возможной последующей его депортацией.

Законом о регистрации иностранцев 1940 года введены обязательный учет и предоставление данных о всех находящихся в США иностранцах. Законом о внутренней безопасности 1950 года каждому иностранцу предписано регистрироваться в Службе иммиграции

и сообщать об изменении своего адреса. По Закону об общественной безопасности 1941 года консулы США вправе отказывать в выдаче визы любому иностранцу, если у консула есть основания полагать, что данный иностранец представляет угрозу для безопасности страны.

Существенная кодификация всего предшествующего законодательства была проведена Законом об иммиграции и гражданстве 1952 года, известном как Закон Уолтера–Маккарена. Законом были определены четыре категории иностранцев, въезду которых отдавалось особое предпочтение: специалисты высокой квалификации, родители американских граждан, супруги и дети постоянных жителей США, а также дети, братья и сестры граждан США.

В последующие годы принимались многочисленные правовые акты, устанавливающие отдельные квоты для особых групп иммигрантов (беженцы, сезонные рабочие, представители некоторых профессий и т.п.). В 1965 году Законом установлено требование, чтобы трудовые иммигранты либо имели предложение о найме (специалисты высокой квалификации), либо проходили процедуру трудовой сертификации в Министерстве труда (квалифицированные и неквалифицированные работники для найма на предприятия в отрасли, испытывающие нехватку рабочей силы).

В 1980 и 1990 годах принимаются законы о беженцах, в 1986 году – Закон о нелегальной иммиграции, иммиграционной реформе и контроле. Законом 1986 года были, в частности, установлены санкции к работодателям, нанимающим на работу лиц, не имеющих права на трудоустройство в США.

Закон об иммиграции 1990 года является основополагающим для действующей иммиграционной системы США. По Закону ежегодные иммиграционные квоты начиная с 1995 года установлены на уровне 675 тыс. человек (в том числе 140 тыс. – для въезда на основании трудовых договоров). Интересно, что Законом введена новая иммиграционная категория для «иностранцев, создающих рабочие места» (*employment creation aliens*). Фактически речь идет об «инвестиционной иммиграции».

Закон о реформе нелегальной иммиграции и ответственности иммигрантов 1996 года ужесточил ответственность за нарушение условий визового статуса. Лицам, нарушившим визовые сроки пребывания в стране или депортированным из страны, на определенный срок (3–10 лет) запрещается въезд в США.

Правовая система США

В 2001–2002 годах, после известного акта международного терроризма, случившегося 11 сентября 2001 г. (разрушение зданий Всемирного торгового центра в Нью-Йорке), в США были ужесточены многие правила въезда и пребывания иностранцев.

Органы, занимающиеся вопросами иммиграции. Регулированием иммиграционных процессов в США занимаются все три ветви власти – законодательная, исполнительная и судебная. Конгресс США определяет иммиграционную политику в целом. Президент руководит правительственными органами, осуществляющими управление иммиграционным процессом. Судебные органы толкуют и применяют законодательство, а при необходимости формулируют прецедентные нормы.

Практическим решением вопросов иммиграции занимаются, в частности:

- Государственный департамент США (Министерство иностранных дел);
- Министерство юстиции и входящие в его состав службы:
 - а) Служба иммиграции и натурализации (Immigration and Naturalisation Service);
 - б) Исполнительное управление по надзору за иммиграцией (Executive Office of Immigration Review);
 - в) Федеральное бюро расследований – ФБР (Federal Bureau of Investigation);
- Министерство труда;
- Министерство здравоохранения и социальных служб.

Особыми функциями наделен Национальный визовый центр (National Visa Center), управляемый частной компанией по договору с Государственным департаментом.

Государственный департамент США (Министерство иностранных дел) через свои посольства и консульства обеспечивает выдачу въездных иммиграционных и неиммиграционных виз.

Американские консулы на местах наделены безусловным правом окончательного принятия решений по всем вопросам выдачи виз (так называемая концепция «консульского абсолютизма»). Решение консула не может быть пересмотрено никакими другими должностными лицами Государственного департамента.

Национальный визовый центр занимается обработкой иммиграционных дел, проверкой потенциальных иммигрантов на предмет совершения ими уголовных и иных правонарушений.

Служба иммиграции и натурализации осуществляет проверку иностранцев, въезжающих в США, а также контроль за законностью их пребывания в стране, рассматривает заявки и петиции, связанные с пребыванием в США, в том числе на получение статуса постоянного жителя или гражданина США. Служба располагает подразделениями пограничного контроля и заграничными отделами. В структуру Службы входит Отдел по административным апелляциям (Administrative Appeals Unit).

Исполнительное управление по надзору за иммиграцией состоит из иммиграционных судов (immigration courts), занимающихся преимущественно делами о депортации, и Совета по рассмотрению иммиграционных апелляций (Board of Immigration Appeals), выступающего в качестве апелляционной инстанции по отношению к иммиграционным судам. Окончательное решение по делам, рассматриваемым Советом, при необходимости принимает министр юстиции.

Федеральное бюро расследований занимается проверкой потенциальных иммигрантов по своей идентификационной базе данных и расследованием правонарушений.

Министерство труда США принимает решения по заявлениям, связанным с трудоустройством в США. Американский работодатель должен доказать, что, прежде чем отдать предпочтение иностранцу, он предпринял необходимые усилия по поиску нужного работника на национальном рынке труда. Этот процесс называется «трудоустройственной сертификацией».

Министерство здравоохранения и социальных служб США занимается расселением беженцев, устанавливает, в частности, показатели для определения уровня бедности (в настоящее время чуть более 8 тыс. долл. в год на одного человека). Это, в свою очередь, является критерием для того, чтобы определить, обладает ли потенциальный иммигрант достаточными собственными «активами» и не будет ли он «обузой для общества» (public charge).

Правовой статус иммигранта. Согласно американскому иммиграционному законодательству, любое лицо, не являющееся гражданином США, считается *иностранцем*.

Правовая система США

В зависимости от своего правового статуса иностранцы делятся на три категории:

- лица, которым разрешено *временное* пребывание в США (не-иммигранты);
- *постоянные* жители США (легальные иммигранты);
- *нелегальные* иммигранты.

В настоящее время число нелегально проживающих в США оценивается приблизительно в 5 млн. человек, из них более 2 млн. – легально въехавшие неиммигранты, просрочившие свои визы. Ежегодно из США депортируются более 100 тыс. иностранцев.

За нарушения иммиграционного законодательства (нелегальное пересечение границы, пребывание в США дольше разрешенного срока, въезд по подложным документам или с сокрытием информации) предусмотрены: депортация, штраф, лишение свободы на срок от шести месяцев до двух лет при повторном правонарушении, запрет на въезд в США.

Легальных иммигрантов, то есть имеющих статус постоянного жителя США (resident immigrant), насчитывается в стране примерно 10 млн. человек. Они пользуются всеми гражданскими правами, обладают правом в любое время въезжать в США, проживать на территории любого штата, имеют постоянное разрешение на работу и получение дохода. Они ограничены в избирательных правах и в праве занимать государственные должности. Как и граждане, они в большинстве случаев обязаны платить налоги с доходов, получаемых вне территории США. В отличие от граждан иммигранты должны сохранять постоянное место жительства в США, то есть не находиться за пределами страны более 180 дней в году (кроме особых случаев).

Основным документом, подтверждающим статус постоянного жителя США, является карточка регистрации иностранца (Alien Registration Receipt Card), именуемая в разговорной речи «грин кард» (green card).

В соответствии с Законом об иммиграции 1990 года Соединенными Штатами проводятся ежегодные лотереи на получение статуса постоянного жителя. В Законе данный способ регулирования иммиграции обосновывается стремлением к «этническому разнообразию» (ethnic diversity) населения страны. Ежегодная квота въезда иммигрантов этой категории – 55 тыс. человек.

Уголовное право и уголовный процесс (Criminal Law and Criminal Procedure)

Основные понятия. Соблюдение права обеспечивается различными способами. В гражданско-правовой сфере право обеспечивается, в частности, такими санкциями, как компенсация причиненного вреда или компенсация за нарушение договорного обязательства.

Однако для нормального функционирования общества этих санкций недостаточно. Некоторые виды неприемлемого, нежелательного в обществе поведения требуют более жестких санкций. Такие санкции сложились в сфере уголовного права.

Уголовное право (Criminal Law) – это право, определяющее преступность и наказуемость деяния. Уголовное право содержит нормы, запрещающие поведение, которое считается законодателем *преступлением*.

Понятие *преступления* (crime) отличается от понятия *деликта* (tort). Во-первых, *преступления* – это действия, направленные против *общества в целом* и потому преследуемые государством, государственными должностными лицами (а не пострадавшими).

Во-вторых, *преступление* всегда влечет за собой *наказание, кару* (тогда как правонарушение в *гражданско-правовой* сфере влечет за собой, как правило, компенсацию ущерба).

В-третьих, источником уголовного права является преимущественно закон, хотя в прошлом *общее право* (common law) составляло заметную часть уголовного права.

Классификация преступлений. Все преступления классифицируются в США на два вида:

1) *тяжкие* (они называются «*фелонии*» – «felonies»). Этот вид преступлений наказывается смертной казнью или лишением сво-

Правовая система США

боды (imprisonment) на срок более одного года с содержанием в пенитенциарном учреждении (penitentiary) федерального уровня или уровня штата;

- 2) *менее тяжкие* (они называются «*мисдиминоры*» – «*misdemeanors*»). Этот вид преступлений наказывается штрафом (fine) и/или ограничением свободы (confinement) на срок до одного года с содержанием в местной тюрьме (local jail).

Американский институт права (American Law Institute) разработал и выпустил в 1962 году проект Модельного уголовного кодекса (Official Draft of the Model Penal Code). Это не унифицированный кодекс, а текст, предназначенный в помощь при подготовке соответствующих законов в отдельных штатах.

Модельный УК состоит из четырех частей: общие положения, составы отдельных видов преступлений, меры наказания и исправления, организация исправительного процесса.

Модельный УК предусматривает четыре степени тяжких преступлений (фелоний):

- преступления, караемые вплоть до высшей меры наказания – смертной казни (capital offences);
- преступления 1-й степени, караемые вплоть до пожизненного заключения;
- преступления 2-й степени, караемые максимально лишением свободы на срок до десяти лет;
- преступления 3-й степени, караемые максимально лишением свободы на срок до пяти лет.

В некоторых штатах законами классифицируются и менее тяжкие преступления – мисдиминоры. Например, в штате Иллинойс мисдиминоры подразделяются на три категории:

- класс А: ограничение свободы на срок до одного года;
- класс В: ограничение свободы на срок до шести месяцев;
- класс С: ограничение свободы на срок до 30 дней.

В большинстве штатов отдельно в составе мисдиминоров выделяют категорию «незначительные преступления» (petty offences), которые могут предусматривать наказание в виде штрафа, нескольких дней тюрьмы либо и то, и другое вместе. Дела о тяжких преступлениях рассматриваются, как правило, в судах общей юрисдикции; о менее тяжких преступлениях – в магистратских (мировых) судах, судах графств.

Признаки преступлений. Согласно правовой теории, для обвинения в уголовном преступлении должны присутствовать два элемента:

- 1) совершение противоправного деяния;
- 2) специфическое состояние ума, определенный характер намерений (*лат. – mens rea*).

Большинство преступлений считаются совершенными, если человек совершает запрещенное, виновное *действие* (act of commission). В уголовном праве США такое *действие* называется *actus reus* (*лат.*). Мысли, не воплощенные в преступное действие, не являются преступлением, поскольку сами по себе не наносят вреда обществу.

В ряде случаев преступление считается совершенным, если человек противоправно *бездействует* (act of omission), например не выполняет свою обязанность представить налоговую декларацию. Характер намерений (*mens rea*) требуется установить, чтобы определить степень *вины*. Считается, что человек виновен, если он:

- ставил цель (хотел) совершить преступление (*purpose*);
- знал или должен был знать, что совершаемое действие является преступлением (*knowledge*);
- проявил неосторожность/небрежность (*negligence*), неоправданно пренебрег риском, который можно было бы предусмотреть, и совершил преступление;
- проявил безрассудство (*recklessness*), сознательно пренебрег существенным и неоправданным риском и совершил преступление.

Так, человек будет признан виновным в краже со взломом (*burglary*), если следователь докажет, что обвиняемый:

- а) *хотел* проникнуть в помещение;
- б) *хотел* совершить кражу внутри помещения.

Если некто Ортега обвиняется в сознательном ввозе в США марихуаны в своей машине, следователь должен доказать, что Ортега:

- а) *знал* о наркотиках:
 - либо он сам поместил марихуану в машину (или видел, как это делали другие);
 - либо предполагал, что в машине могут быть наркотики, но не стал их искать;
- б) *знал*, что совершает преступление.

Правовая система США

В случае наезда при желтом свете светофора на пешехода с причинением ему смерти следователь доказывает, что водитель отступил от «стандарта разумного поведения человека» (*reasonable standard of behavior*): разумный водитель должен был бы остановиться на желтом свете светофора, а не пытаться быстрее проскочить перекресток. В результате совершено преступление: причинение смерти по неосторожности/небрежности (*negligence*).

В 1944 году в Массачусетсе рассматривалось дело, ставшее прецедентом (*Commonwealth v. Welansky*): во время пожара в ночном клубе погибло много посетителей и работников клуба из-за того, что двери запасных выходов были закрыты. Владелец клуба был признан виновным в гибели людей (хотя во время пожара его не было в клубе), так как пренебрег существенным и неоправданным риском.

Преступления в предпринимательской сфере (в сфере экономики).

К наиболее серьезным преступлениям в сфере экономики, предпринимательства, бизнеса относятся:

- подделка или подмена документов (*forgery*), когда, например, подделывается подпись на чеке. В результате *forgery* изменяются субъективные права, или ответственность лица;
- разбой (*robbery*), то есть насильственное незаконное хищение чужой собственности;
- проникновение со взломом в чужое помещение (*burglary*);
- лишение собственника его собственности неправомерным или обманным путем (*larceny*). К этому виду преступления относится, например, карманная кража (*picking pockets*);
- приобретение товаров обманным путем (*obtaining goods by false pretenses*), например с оплатой товаров чеком, зная, что фактических средств на банковском счете меньше, чем написано на чеке;
- приобретение краденых товаров (если лицо знает или должно знать, что товары – краденые);
- растрата или хищение средств (*embezzlement*), присвоение чужой собственности путем злоупотребления доверием. *Embezzlement* имеет место, когда, например, наемный работник оставляет деньги предприятия себе, бухгалтер прячет бухгалтерские книги, чтобы скрыть использование средств предприятия в своих интересах. Отличие *embezzlement* от *larceny* и *robbery* состоит в том, что при *embezzlement* не происходит физического изъятия собственности и не применяется сила;

- поджог (arson); по *общему праву* поджогом называется сознательное и злонамеренное предание огню чужого дома. Однако законы штатов дополнили и расширили данный состав преступления: сюда относится не только «дом», но и любое помещение, любая собственность и жизнь человека; речь может идти не только об огне, но и о взрыве. В каждом штате есть отдельный закон о поджоге с целью получения страхового возмещения. Если кто-то подожжет собственный застрахованный дом или закажет такой поджог, налицо будет состав двух преступлений – поджога и обмана страхователя (defrauding insurers), а обман страхователя – это попытка незаконного присвоения чужих средств, чужой собственности (larceny).

В отдельный состав преступления выделен обман с использованием услуг почты (mail fraud). В 1988 году принят специальный Закон – Wire and Mail Fraud Act, по которому считается преступлением отправка письменного почтового сообщения с целью ввести в заблуждение (например, рекламного листка о средстве от рака, хотя отправитель заведомо знает о неэффективности данного лекарства). В качестве наказания за преступление предусмотрены: штраф в размере до 1 тыс. долл., тюремное заключение до пяти лет либо и то и другое вместе.

Если преступление совершается против финансовой организации, размер штрафа может достигать 1 млн. долл., а срок тюремного заключения – 20 лет.

Такое преступление, как взятка (bribery), имеет три разновидности:

- взятка должностному лицу;
- коммерческая взятка;
- взятка иностранному должностному лицу.

Взяткой может являться все, что взяткополучатель считает ценным. Преступлением считается попытка воздействовать на должностное лицо с тем, чтобы оно действовало в частных интересах. Преступление уже налицо, когда взятка *предложена*. Взяткополучатель не обязательно при этом должен давать согласие на ожидаемые от него действия и не обязателен факт принятия взятки. Коммерческую взятку, как правило, предлагают, когда необходима конфиденциальная информация или нужно сбыть не отвечающий требованиям товар. Зачастую взятка сопровождает промышленный шпионаж.

В качестве преступления рассматривается и предложение взятки иностранному должностному лицу, например для того, чтобы по-

Правовая система США

лучить выгодный контракт. Следует отметить, что в 1977 году в США был принят Закон о борьбе с коррупцией за рубежом (Foreign Corrupt Practices Act), имевший целью противодействовать коррупционной практике американских предпринимателей, стремящихся получить выгодные зарубежные контракты.

К преступлениям относятся и такие действия, как обманное банкротство, или лжебанкротство (bankruptcy fraud), отмывание денег, полученных противоправным путем (money laundering), использование информации для внутреннего/служебного пользования в целях купли-продажи акций (insider trading) и др.

В целях борьбы, например, с отмыванием денег банкам и другим финансовым учреждениям предписано законом сообщать о всех финансовых операциях своих клиентов, превышающих 10 тыс. долл. Интересно, что по праву США возможна уголовная ответственность не только *физических*, но и *юридических* лиц. За ряд преступлений (corporate crimes), совершенных от имени юридического лица, ответственность могут нести как отдельные лица, в том числе служащие предприятия, его руководители, так и само предприятие.

В 2006 году Конгресс США принял Закон против необоснованного повышения цен на бензин и другие виды топлива, по которому предприятие может быть наказано в уголовном порядке штрафом до 150 млн. долл. Закон свидетельствует об усилении вмешательства государства в экономику.

Общее право исходит из того, что предприятие, юридическое лицо не может нести уголовную ответственность, так как не обладает необходимым для этого качеством – собственной волей, состоянием ума. В этом смысле статутное право США отошло от *общего права*.

Согласно модельному уголовному кодексу, юридическое лицо может нести ответственность в следующих, например, случаях:

- преступное деяние совершено представителем или наемным работником предприятия в рамках своих трудовых обязанностей;
- проявляется преступное бездействие в том, что касается исполнения специфической обязанности, возложенной на предприятие законом;
- если преступление было разрешено, заказано, совершено одним из руководителей предприятия или руководитель знал о преступлении.

Руководитель предприятия отвечает в уголовном порядке и лично не только если он сам совершает преступление, руководит им, участвует в нем вместе с другими работниками предприятия или знает о нем, но и в том случае, если он не знает о преступлении, однако мог или должен был его предотвратить, так как является *ответственным лицом* за действия своих подчиненных.

Такой подход к уголовной ответственности руководителя основан на доктрине «Responsible Corporate Officer Doctrine», а сама доктрина закреплена прецедентом 1975 года (*United States v. Park*). По данному делу президент национальной системы супермаркетов был признан персонально виновным за нарушение санитарных правил в супермаркетах только потому, что являлся «ответственным лицом» корпорации и мог (должен был) предотвратить правонарушение.

В разных штатах отдельные признаки указанных выше преступлений могут отличаться. По-разному законодательство штатов может подходить, в частности, к понятию собственности. В ряде штатов в соответствии с общим правом различают серьезную кражу (*grand larceny*) и незначительную кражу (*petit larceny*). Первый вид относится к тяжким преступлениям – фелониям; второй – к менее тяжким – мисдиминарам. Во многих штатах это разделение законами упразднено.

Обстоятельства, освобождающие от уголовной ответственности. Закон предусматривает ряд обстоятельств, при которых лицо может быть освобождено от уголовной ответственности. К таким обстоятельствам относятся, в частности:

- *несовершеннолетие* (*infancy*); по общему праву дети до 7 лет признаются полностью недееспособными. Презюмируется: дети от 7 до 14 лет недееспособны, если из поведения ребенка не следует, что он осознавал неправомерный характер своих действий. Как правило, несовершеннолетний старше 14 лет признается во многих штатах дееспособным, особенно если он совершил особо тяжкое преступление (фелонию);
- *состояние опьянения* (от алкоголя или от наркотика); различают *добровольное, умышленное и невольное* опьянение (*voluntary, involuntary intoxication*). Под «невольным» опьянением подразумеваются случаи, когда лицо не знало, что употребляет алкоголь или наркотик, либо было принуждено к их употреблению. «Невольное» опьянение рассматривается как обстоятельство,

Правовая система США

- освобождающее от ответственности. Добровольное, умышленное опьянение суды практически, за некоторыми исключениями, не считают таким обстоятельством;
- *умственная несостоятельность* (insanity), если лицо страдает умственной отсталостью, душевной болезнью и не осознает последствий своего поведения. В большинстве штатов лицо, признанное невиновным в уголовном преступлении на основании умственной несостоятельности, автоматически помещается в специальное медицинское учреждение;
 - *заблуждение* (mistake); несмотря на известное изречение: «Незнание закона не освобождает от ответственности», так же как и *ошибочное восприятие закона* не освобождает от ответственности, в ряде штатов, тем не менее, лицо может быть освобождено от уголовной ответственности, если:
 - а) нарушенный закон не был опубликован или другим образом доведен до сведения населения;
 - б) лицо исходило из официальной информации о законе, которая оказалась неточной, ошибочной;
 - *принуждение* (duress) к совершению преступления; только в случае убийства *принуждение* (к убийству) не рассматривается в качестве обстоятельства, освобождающего от уголовной ответственности;
 - *оправданное применение силы* (самооборона), когда лицо стремится защитить себя, кого-то другого, свою или чужую собственность и/или предотвратить преступление. Применение силы должно быть соразмерно степени угрозы;
 - помощь в выявлении и поимке преступников, предотвращении преступления путем *его провоцирования* (entrapment);
 - *истечение сроков давности* (statute of limitations); большинство законов о сроках давности в штатах не применяются к таким преступлениям, как убийство;
 - *наличие иммунитета* от уголовного преследования (immunity); обвиняемому может быть обещано освобождение от уголовного преследования (или переквалификация обвинительного заключения) в обмен на информацию о характере преступления, сообщниках и т.п.

Конституционные и процессуальные гарантии в уголовном процессе. Краеугольным камнем уголовного процесса в США является подход, при котором считается, что намного хуже, если невиновный наказан, чем если виновный не будет наказан.

Таким образом, вся мощь уголовного процесса направлена на то, чтобы защитить права личности и не нанести ущерба презумпции невиновности. Любое доказательство вины должно быть *вне всякого разумного сомнения* (beyond a reasonable doubt).

Конституционными гарантиями в уголовном процессе являются:

- защита от необоснованных обысков и арестов (поправка IV к Конституции);
- правило о том, что никто не может быть лишен жизни, свободы или собственности без законного суда (поправка V к Конституции);
- правило о том, что никто не может быть осужден дважды за одно и то же правонарушение (поправка V к Конституции);
- право требовать суда с участием присяжных; право на очную ставку со свидетелями обвинения, на принудительный вызов свидетелей защиты; право на помощь адвоката на любой стадии процесса (поправка VI к Конституции);
- запрет на чрезмерные залоги и штрафы, жестокие и необычные наказания (поправка VIII к Конституции).

В соответствии с *правилом об исключении доказательств* (the exclusionary rule) все доказательства, полученные с нарушением конституционных прав обвиняемого, исключаются из процесса. Такого рода доказательства в юридической среде называют «плодом ядовитого дерева»: если признание получено в результате незаконного ареста, то арест – это «ядовитое дерево», а признание – его «плод».

В соответствии с так называемым «*правилом Миранды*» («the Miranda Rule») доказательство вины обвиняемого является неприемлемым, если обвиняемый еще до допроса не был предупрежден о своих конституционных правах, и в частности о праве хранить молчание и праве на адвоката. Однако сразу же после прецедентного решения в 1966 году по «делу Миранды» началось размывание этого правила. Так, например, в 1968 году Конгрессом США был принят Закон о борьбе с преступностью в автобусных сообщениях и безопасности на улицах (Omnibus Crime Control and Safe Streets Act). Закон предусматривал, что добровольное признание вины может служить доказательством, даже если обвиняемого не проинформировали о его конституционных правах.

В 1984 году Верховный суд США прецедентным решением (*New York v. Quarles*) признал, что из «правила Миранды» возможны исключения «в целях общественной безопасности» (например,

Правовая система США

показания обвиняемого, касающиеся места нахождения оружия). В 1990 году Верховный суд США признал, что показания, данные обвиняемым в ходе обычного выяснения анкетных данных и во время досудебных процедур, также исключаются из «правила Миранды».

Сегодня при рассмотрении уголовных дел в судах штатов признание, как правило, принимается в качестве доказательства вины, даже если обвиняемый не был предупрежден о своих законных правах.

Стадии уголовного процесса. Уголовный процесс существенно отличается от гражданского процесса. Все эти отличия проистекают из стремления обеспечить права обвиняемого в его противостоянии с государством.

Для получения *ордера на арест* следствию необходимо иметь соответствующее основание (*probable cause*) – существенную уверенность, что данное лицо совершило или собирается совершить преступление.

Стадия досудебного преследования (*pretrial prosecution*) начинается с того момента, когда полиция информирует прокурора (*public prosecutor*, или *government's attorney*, – государственный обвинитель, государственный атторней) о преступлении, представляет доклады (рапорты, отчеты) об аресте, результатах допросов и т.п.

Прокурор принимает решение, продолжать ли следствие или прекратить дело и освободить подозреваемого из-под стражи. Если прокурор решает продолжить следствие, готовится *обвинительное заключение* (*complaint*), которое подлежит представлению в магистратский суд (*magistrate's court*) – суд ограниченной юрисдикции, возглавляемый должностным лицом с судейскими функциями. С момента предъявления обвинения и представления обвинительного заключения в суд *подозреваемый* становится *обвиняемым*.

Судья магистратского суда *предъявляет* арестованному *обвинение*, разъясняет ему конституционные права, устанавливает залог (залог может быть выражен в денежной сумме или в какой-либо собственности; часто обвиняемого отпускают «под честное слово» с обещанием явиться в суд по первому требованию). Эта часть процесса называется *«initial appearance»*.

В наиболее серьезных делах (связанных с тяжкими преступлениями – фелониями) предусматривается стадия предварительного

рассмотрения дела (*preliminary hearing*), на которой судья определяет, насколько представляемые доказательства приемлемы и достаточны. Обвиняемый, если он признает вину, может отказаться от своего права на предварительное рассмотрение дела.

Формальная процедура ознакомления с обвинительным заключением осуществляется в двух формах: если обвинительное заключение выносится большим жюри, оно называется «*indictment*»; если прокурором – называется «*information*». На основании обвинительного заключения прокурор ходатайствует перед судом о рассмотрении дела в суде (*arraignment*). Обвиняемый *предстает перед судом* и должен ответить, признает ли он себя виновным или нет. В некоторых случаях обвиняемый может занять позицию, которая называется «*nolo contendere*» (обвиняемый не принимает и не отрицает обвинения). Если обвиняемый признает себя виновным, никакого собственно судебного разбирательства не требуется, и судья выносит приговор на основании материалов дела.

Ход самого судебного заседания по уголовному делу во многих отношениях схож с судебным заседанием по гражданскому делу. Особое внимание уделяется доказательствам. Существует множество сложных правил, определяющих, какие доказательства могут быть представлены, а какие – отвергнуты.

Защитник (*defense attorney*) проводит опрос свидетелей обвинения с целью продемонстрировать, если удастся, ненадежность, недостоверность их показаний. Обвинение с той же целью задает вопросы свидетелям защиты.

Во время судебного заседания подсудимому не надо ничего доказывать. Вся обязанность доказать вину целиком лежит на прокуроре.

При рассмотрении дел о тяжких преступлениях (фелониях) обвиняемый имеет право на суд с участием *присяжных*. В некоторых штатах такое право предоставляется и в случаях мисдиминоров – менее тяжких преступлений. Подсудимый может отказаться от этого права, и тогда дело будет решаться судьей.

Большое жюри (в уголовных делах) состоит, как правило, из 12 присяжных; в некоторых штатах состав жюри по ряду дел сокращен до шести. В большинстве судов требуется полное единодушие присяжных относительно признания подсудимого виновным или его

Правовая система США

оправдания. Если присяжные не смогли прийти к единогласию («hung jury»), судья может назначить новое судебное заседание.

Когда подсудимый признал себя виновным или признан виновным в ходе судебного заседания, судья выносит *приговор*, в котором определяется мера наказания.

К видам уголовного наказания, в частности, относятся:

- смертная казнь;
- лишение свободы с содержанием в пенитенциарном учреждении федерального уровня или уровня штата (за тяжкие преступления);
- лишение свободы с содержанием в тюрьме (jail) – за менее тяжкие преступления;
- условное освобождение или условное оставление на свободе под надзором;
- домашний арест;
- штраф;
- конфискация.

При определении меры наказания судья руководствуется мнением присяжных, рекомендациями прокурора, законами штатов и т.п.

Однако в течение долгого времени в США существовала проблема, состоявшая в том, что за одно и то же преступление разные судьи в различных штатах применяли меры наказания не единообразно. Для решения этой проблемы Конгресс США в 1984 году создал специальную Комиссию по приговорам (US Sentencing Commission). В задачу Комиссии входила стандартизация приговоров, выносимых по делам федерального уровня.

В результате Комиссия унифицировала меры наказания в так называемых «Руководствах» (Guidelines), составленных с учетом отдельных видов преступлений (в сфере антитрестовского законодательства, корпоративного права, занятости, отмывания денег, полученных преступным путем, и т.д. – всего по 32 составам преступлений). Указанные «Руководства» также служат судьям ориентиром при определении меры наказания.

Осужденный имеет право на *апелляцию*. По приговорам о смертной казни апелляция осуществляется автоматически. Если на стадии апелляции обвинение опровергнуто, дело закрывается, а подсудимый освобождается.

Гражданское право (Civil Law)

Источники гражданского права. Термином «гражданское право» в современных правовых системах обозначается, как правило, та область права, которая регулирует имущественные и связанные с ними неимущественные отношения.

В США в силу федеративного устройства и в соответствии с Конституцией регулирование отношений гражданско-правового характера отнесено, за некоторыми исключениями, к компетенции штатов. Гражданское право штатов содержит значительное число норм, предназначенных для регулирования отношений, возникающих в торговой, предпринимательской деятельности. В целях унификации правовых систем штатов в данной сфере отношений федеральным центром был принят Единообразный торговый кодекс США (ЕТК).

Основой гражданского и торгового права США послужило *общее право* Великобритании, перенесенное когда-то в Америку. Одновременно был воспринят и *метод* правового регулирования – метод *судебного прецедента*. Однако многие части *общего права* и *права справедливости* так и не нашли применения в США. В то же время в стране возникли институты, которые не были известны британскому праву (например, касающиеся статуса предпринимательских корпораций и антимонопольного законодательства).

Британская правовая доктрина судебного прецедента «*stare decisis*» вошла в правовую систему США, однако Верховный суд США и верховные суды штатов могут отступать от своих прецедентных решений. Нижестоящие суды формально связаны решениями вышестоящих, но активно используют противоречивые решения вышестоящих судов и в результате существенно расширяют сферу судейского усмотрения.

Заемствованное *общее право* развивалось как на уровне федеральных судов, так и на уровне судов штатов. В связи с этим возник вопрос:

Правовая система США

является ли *общее право* правом общенациональным или правом каждого субъекта федерации? Верховный суд США в 1938 году определил, что *общее право* – это право субъекта федерации; суды штатов осуществляют свою юрисдикцию независимо друг от друга, и решениям, принятым в судах одного штата, не обязаны следовать суды других штатов.

Помимо *общего (прецедентного) права* правовым источником регулирования гражданских и особенно предпринимательских отношений являются *законы штатов* и *федеральные законы*. На федеральном уровне принимаются главным образом законы, касающиеся интеллектуальной собственности (патентного права, права на товарный знак, авторского права), вопросов несостоятельности/банкротства, а также международной торговли и торговли с иностранцами.

Многие штаты имеют свои гражданские кодексы, которые в большинстве случаев представляют собой кодификацию *общего права* и воспроизводят в разной степени нормы Единого торгового кодекса США. Большое влияние на кодификацию гражданского законодательства оказал гражданский кодекс штата Калифорния 1939 года. Особое место занимает штат Луизиана, территория которого длительное время была колонией Франции. Гражданское законодательство штата формировалось под влиянием французского гражданского кодекса – Кодекса Наполеона (1804 г.).

В ряде штатов нет кодексов, но приняты разнообразные законы, регулирующие отдельные гражданско-правовые институты: о корпорациях, товариществах, доверительной собственности и т.п. В настоящее время в сфере гражданского права есть тенденция к усилению федерального регулирования.

Переплетение *общенационального* регулирования и регулирования на уровне *штатов, статутных и прецедентных* норм привело к возникновению и развитию в каждом штате *коллизийного права* (Law of conflict of laws). *Коллизийное право* отвечает на вопрос, какими нормами следует руководствоваться суду в случае столкновения – «конфликта» – разнородных норм.

Обычай (custom) как источник гражданского права довольно редко применяется судами США. Чаще суды ссылаются на *торговые обыкновения* (trade usages). Под термином «торговые обыкнове-

ния» понимается сложившаяся постоянная практика деловых отношений (п. 2 ст. 1-205 ЕТК) и/или часть соглашения сторон (п. 3 ст. 1-201 ЕТК). В качестве соглашения рассматривается фактически совершенная сделка сторон, наличие которой вытекает из их заявлений или иных обстоятельств, включая торговые обыкновения.

Статус физических лиц в гражданско-правовых отношениях. Правовое положение физических лиц в США в гражданско-правовой сфере урегулировано, как правило, законами штатов.

Способность/возможность физических лиц выступать в качестве носителей гражданских прав и обязанностей называется *правоспособностью* (legal capacity). Судебная практика и доктрина различают:

- а) *пассивную* правоспособность (passive capacity) – способность/возможность *иметь* права и обязанности;
- б) *активную* правоспособность (active capacity) – способность/возможность своими действиями *приобретать* права и обязанности, *совершать* правовые действия.

Судебная практика США (как и Великобритании) выработала принцип, по которому право действует невзирая на лица – без каких-либо привилегий кому бы то ни было, то есть принцип равной гражданской правоспособности. В то же время дискриминационные проявления (расовая дискриминация и т.п.) в течение продолжительного периода имели место в США и стали законодательно искореняться лишь во второй половине XX века.

Считается, что физическое лицо с момента рождения приобретает *правоспособность* почти в полном объеме (за исключением супружеских, родительских, опекунских прав). С возрастом правоспособность расширяется, достигая полного объема к *совершеннолетию*, и прекращается со смертью лица. Правоспособность может быть ограничена судом (запрет заниматься определенным видом деятельности и т.п.).

В США не существует материально-правового института безвестного отсутствия лица или объявления лица умершим по безвестному отсутствию. Эти вопросы решаются в процессуальном порядке. Суд при рассмотрении вопроса о праве на имущество или об обязательстве применяет презумпцию: если от отсутствующего лица не было вестей в течение семи лет, значит, лицо умерло. Если из об-

Правовая система США

стоятельств дела следует, что известия и не должны были поступать, презумпция не применяется. С достижением совершеннолетия лицо не только получает полную правоспособность (*passive capacity*), но и возможность своими действиями приобретать права и обязанности (*active capacity*).

В США в разных штатах совершеннолетие наступает в возрасте от 18 лет до 21 года. До наступления совершеннолетия *активная правоспособность* ограничена.

Несовершеннолетний независимо от возраста может заключать, в частности:

- сделки по приобретению *необходимых вещей и услуг по разумной цене*. Правовая квалификация таких вещей и услуг дается судом;
- выгодные для него договоры личного найма и договоры о профессиональном обучении.

Несовершеннолетний не вправе самостоятельно заниматься торговой деятельностью и приобретать статус коммерсанта.

Признаются безусловно *недействительными* заключенные несовершеннолетним договоры денежного займа.

К *оспоримым* сделкам относятся, в частности, сделки несовершеннолетнего:

- по аренде и покупке (но не продаже) земли;
- по подписке на акции компании;
- по участию в товариществе.

Такие сделки действительны, пока несовершеннолетний не откажется от договора (до наступления совершеннолетия или в течение разумного срока после его наступления).

Правовой статус юридических лиц в гражданско-правовых отношениях. Субъектами гражданского права в имущественных отношениях в США выступают различного рода предпринимательские объединения – *юридические лица* (*legal persons, juridical persons*).

Юридические лица обладают:

- имущественной обособленностью; имущество юридического лица обособлено от имущества его членов и не зависит от их судьбы; юридические лица выступают в гражданско-правовых отношениях от своего имени;

- самостоятельной имущественной ответственностью; они – носители присущих только им имущественных прав и обязанностей и сами отвечают по договорам, которые заключают.

В США широко распространен взгляд на юридическое лицо как на правовую *фикцию*. С такой позиции только человек – действительный субъект права. Юридическое лицо – это субъект искусственный, созданный исключительно с юридическими целями (*The Trustees of Dartmouth College v. Woodward*).

Правовой режим юридического лица зависит от характера осуществляемой деятельности. Законодательство штатов и федеральное законодательство предусматривают деление юридических лиц на:

- корпорации, представляющие собой совокупность лиц (*corporations, corporation aggregates*);
- *единоличные* корпорации (*sole corporation*); часто единоличными корпорациями признаются персонифицированные должности: некоторые должностные лица государственных учреждений, лица на должностях церковных священнослужителей и т.п.
- *публичные* (правительственные) корпорации, являющиеся организационной формой государственных предприятий;
- *непредпринимательские* корпорации (*non-profit corporations*);
- *предпринимательские* корпорации (*business corporations*).

Юридические лица *публичного права*, или *публичные* корпорации, создаются на основании публично-правового акта (закона, подзаконного акта). Они обладают властными полномочиями. Цели таких корпораций имеют публичный характер. К юридическим лицам публичного права относятся, например, государство, государственные учреждения. В гражданско-правовых отношениях юридические лица *публичного права*, как правило, подчиняются правовому режиму юридических лиц *частного права*.

Юридические лица частного права возникают по инициативе частных лиц в явочно-нормативном порядке. Такой порядок образования корпораций предусмотрен законами штатов, а в некоторых штатах – даже конституциями. В штате Нью-Йорк, например, соответствующий Закон о корпорациях был принят еще в 1811 году. Выполнение требований, предусмотренных в законах штатов, имеет следствием признание за объединением свойства юридического лица и его регистрацию в явочном порядке.

Регистрация корпораций производится органами штатов в соответствии с законами этих штатов. Зачастую предприниматели предпо-

Правовая система США

читают регистрировать корпорации в тех штатах, в законах которых предусмотрены наиболее льготные условия в части налогов и сборов, взимаемых при создании предприятий. Не случайно, например, существенная часть всех корпораций США зарегистрирована в штате Делавэр.

Регистрация корпораций в США имеет *декларативное* значение. Другими словами, факт регистрации предприятия в торговом реестре штата лишь подтверждает фактическое существование предприятия (а не конституирует предприятие, не создает его). Если корпорации отказано в регистрации, она признается судебной практикой *фактической* корпорацией.

Судебная практика выработала разграничение юридических лиц (корпораций) на юридических лиц *de jure* и юридических лиц *de facto*. Корпорация *de jure* имеет место, когда соблюдаются требования закона, включая регистрацию юридического лица, а наличие корпорации *de facto* может быть признано и в других случаях.

В праве США (как и Великобритании) применительно к правоспособности юридических лиц через судебные прецеденты получила применение доктрина «*ultra vires*» (*лат.*) – «за пределами полномочий». Она означает, что если юридическое лицо заключает сделку, выходящую за рамки предоставленных уставом или законом полномочий, то такая сделка признается недействительной. Суды выработали большое число норм, касающихся применения принципа «*ultra vires*», и в частности относительно того, какие сделки следует считать совершенными *в пределах* полномочий, а какие – *за пределами* предоставленных полномочий.

Со временем судебная практика стала признавать за корпорациями право совершать сделки на основании как *явно выраженных* полномочий, так и *подразумеваемых* полномочий. Утвердилась доктрина «*признаваемых полномочий*». Вследствие этого значение доктрины (принципа) «*ultra vires*» существенно ослабло.

Общая для корпораций правоспособность закреплена в Примерном (модельном) законе о предпринимательских корпорациях, где предусмотрено, что никакой акт корпорации, никакие приобретения/отчуждения имущества, если они произведены законным путем, не будут считаться недействительными по той причине, что корпорация не обладает компетенцией (ст. 7). Впрочем, из этого правила предусмотрен и ряд исключений.

Взгляд на юридическое лицо как на правовую фикцию предполагает в качестве следствия, что *дееспособностью* (активной правоспособностью) обладает не корпорация сама по себе, а лишь ее органы, состоящие из людей (общие собрания и т.п.). Директора, заключая сделку, действуют от имени юридического лица. Если директор заключает договор от имени юридического лица, то права и обязанности из договора возникают для предприятия. Предприятие, подобно принципалу, несет ответственность за недозволенные действия директоров, совершенные ими при исполнении своих обязанностей. Вина директора – это, как правило, вина корпорации. Правда, никакой агент не обладает такой властью над принципалом, какой обладает директор по отношению к предприятию.

Имущественная масса в руках предпринимателя, единство имущества, прав, обязанностей, возможностей – все это составляет понятие «*предприятие*». Предприятие – некая обособленная собственность предпринимателя, единый объект права и торговых сделок. Предприятие может продаваться/покупаться со всеми его активами, пассивами, фирменным наименованием.

В США действует принцип «свободы фирмы», означающий, что создаваемое предприятие может иметь любое фирменное наименование. Однако законодательство штатов устанавливает некоторые обязательные правила относительно фирменных наименований. В ряде штатов требуется включать в фирму слово «корпорация» или, наоборот, запрещается включение тех или иных слов в фирменные наименования корпораций.

Как правило, действует принцип исключительности фирмы: фирменное наименование должно отличаться от всех прочих существующих в данном штате фирменных наименований. Существуют требования обязательно указывать в наименовании степень ответственности предприятия по обязательствам. Право на фирму – это исключительное имущественное право предпринимателя. Оно защищается в судебном и административном порядке.

Порядок прекращения юридических лиц (корпораций) определяется в США законами штатов. Применяемые способы прекращения:

- добровольное решение самой корпорации, принимаемое большинством ее членом;
- по решению суда, принимаемому в связи с иском меньшинства членом корпорации (на основании закона штата);
- присоединение или слияние корпорации, – и некоторые другие.

Институт представительства (agency). Отношения представительства в США регулируются прецедентными нормами. Романо-германское право различает: а) представительство по договору; б) представительство по закону. В правовой системе США нет такого различия.

Термин «представительство» в широком смысле включает все отношения, существующие между двумя лицами, когда одно из этих лиц (агент) действует за другое лицо (принципала) и под его контролем, в его интересах. Таким образом, в категорию «представителей» (агентов) попадают торговые представители, комиссионеры, коммивояжеры, брокеры и др.

Агентом (представителем) в более узком смысле является лицо, уполномоченное на заключение сделок и на совершение других действий от имени представляемого и за его счет. Агентом является также и лицо, уполномоченное на посредничество между сторонами при заключении сделок самими сторонами.

Полномочия агента могут быть либо прямо выраженными, либо подразумеваемыми. Если представляемый дает полномочия агенту, значит, он соглашается на совершение агентом всех юридических сделок, допустимых при данном полномочии. В то же время полномочие агента на получение платежей должно быть прямо предусмотрено в договоре. Допускается превышение агентом предоставленных ему полномочий, если этого требуют чрезвычайные обстоятельства для защиты интересов принципала.

Агент может выступать как от имени принципала, так и от своего имени. Так, заключая договор, агент:

- либо раскрывает существование принципала и указывает его имя;
- либо раскрывает существование принципала, но не указывает его имени;
- либо не раскрывает существование принципала и заключает сделку от своего имени.

В двух первых случаях сторона по заключенному агентом договору вправе обратиться с требованиями только к принципалу; в третьем случае – как к принципалу, так и к агенту – по своему усмотрению. Принципал во всех этих случаях вправе обращаться непосредственно к стороне заключенного агентом договора.

Прецедентными нормами урегулировано правовое положение отдельных видов агентов: консигнационного агента (фактора), агента-

делькредере, брокера, агента с исключительными правами, аукциониста и др. *Фактор* – это агент, обладающий полномочием продавать/покупать товары, отправлять их для продажи, занимать деньги под обеспечение товарами. Фактор владеет товарами принципала. *Агент-делькредере* – это агент, гарантирующий принципалу за дополнительное вознаграждение поступление покупной цены от покупателя. *Брокер* – это агент-посредник, совершающий подготовительные действия, необходимые для заключения договора. *Агент с исключительными правами* пользуется исключительным правом на продажу товаров принципала на определенной территории. *Аукционист* – это агент, которому принципал передает товары для продажи с аукциона.

Право собственности (Property Law). В гражданском праве большинства развитых государств так или иначе выделяются в качестве самостоятельных нормы, регулирующие право на имущество («вещь»), возможность владеть имуществом, эксплуатировать его, независимо от действий каких-либо других лиц.

В *романо-германской* системе права эта группа норм получила название «вещного права», центральным институтом которого является институт «права собственности». К вещному праву относится также институт «права на чужие вещи»: залог, сервитут, usufruct и др.

В правовой системе США применительно к этим группам правоотношений используется не термин «вещное право», а термин «собственность» (property). Фактически речь идет о самостоятельной отрасли – праве собственности. И в рамках права собственности выделяется институт так называемого «зависимого держания вещи» (Law of Bailments).

В поправке V к Конституции США зафиксировано, что ни одно лицо «не должно лишаться жизни, свободы либо собственности без должной правовой процедуры; частная собственность не должна изыматься для общественных нужд без справедливого вознаграждения».

В поправке XIV к Конституции США предусмотрено: ни один из штатов не вправе «лишать какое-либо лицо жизни, свободы или собственности без надлежащей правовой процедуры».

Одна из характерных черт вещного права (права собственности) состоит в том, что в правоотношении собственности собственнику

Правовая система США

противостоят *все другие лица*. И эти *все другие лица* несут по отношению к собственнику обязанность не нарушать его прав: права владения, права пользования и права распоряжения. В этом смысле право собственности носит *абсолютный характер*, так как собственник находится в правоотношении со *всеми* лицами, с *каждым* из них. Хотя в то же время заметна тенденция на принятие норм, сужающих (главным образом, посредством административных актов) абсолютный характер субъективных правомочий собственника.

Объектом права собственности (вещных прав) является имущество – материальное и нематериальное. К *материальной* собственности относится «вещественное» имущество: материальные объекты – предметы быта, автотранспортные средства, земельные участки, электроэнергия и др.

К *нематериальной* (бестелесной) собственности относятся *права* на результаты интеллектуального труда (изобретения, товарные знаки и др.), *права* требования из денежных и товарораспорядительных документов (акций, облигаций, векселей, чеков, коносаментов и др.).

В романо-германской системе принята классификация имущества (вещей) на движимое и недвижимое.

Недвижимые вещи (земля, здания) находятся в одном и том же месте, обладают индивидуальными признаками и являются незаменимыми.

Движимые вещи могут быть перемещены и в большинстве случаев заменены однородными вещами.

По праву США имущество подразделяется на:

- *реальное* (real property, realty, real estate): земля и все, что с ней связано, то есть фактически недвижимое имущество.
- *персональное* (personal property, personalty, chattel): все остальные виды имущества, то есть фактически движимое имущество.

Право на недвижимость состоит из права на землю и все, что находится на поверхности земли, над землей, включая воздушное пространство (с ограничением для авиации), и под землей, включая подземные воды и ископаемые, если иное не установлено статутным или общим правом. Нарушением прав собственника считается, например, наличие чужого телефонного провода в воздушном пространстве над участком или пролет пули от выстрела через

воздушное пространство над участком собственника (*Butler v. Frontier Telephone Co.*, 1906; *Herrin v. Sutherland*, 1925).

Права собственника земли на подземные полезные ископаемые (нефть, газ, минеральное сырье) могут быть ограничены. Это ограничение обычно указывается в свидетельстве (документе) на право собственности.

Может получиться так, что право на землю имеет одно лицо, а право собственности на ресурсы, находящиеся под этой землей, – другое. Если собственник подземных ископаемых осуществляет их добычу, он по общему праву несет абсолютную ответственность за любой вред, который может быть причинен собственнику земельного участка.

Важно отметить, что право собственности на землю не рассматривается в США как абсолютное. Над правом собственника всегда остается «высшее право» – право государства (*eminent domain*) изъять собственность для общественных нужд за компенсацию.

Право собственности на землю – своего рода абстрактная концепция, существующая для юридических надобностей в рамках правовой системы. Считается, что никто не владеет собственно землей; на самом деле собственники владеют лишь *правом* (*right*) на землю.

Каждый, кто сдает внаем дом или в аренду участка, помещения с целью получения дохода, попадает в сферу арендных отношений (*Landlord – Tenant Relations, Lease*). Собственник называется арендодателем – *lessor*; сторона, получившая право временного владения, – арендатором (*lessee*).

Арендные отношения долгое время регулировались общим правом в рамках доктрин договорного права. В 1972 году Национальная конференция представителей приняла Единообразный закон об арендных отношениях (*Uniform Residential Landlord and Tenant Act*) с тем, чтобы штаты принимали унифицированные законы. Примерно, четверть штатов уже восприняла, с вариациями, нормы Единообразного закона.

Движимое имущество подразделяется, в свою очередь, на вещи, имеющие физическую/материальную сущность (*tangible personal property*), и неосязаемые вещи, как-то: *права* и *интересы* (*intangible personal property*). Права на интеллектуальную собственность, акции и облигации, в частности, относятся к неосязаемым вещам.

Правовая система США

Отдельно выделяется такой вид имущества («fixture»), который носит смешанные черты – как движимости, так и недвижимости. «Fixture» – это движимость, соединенная с недвижимостью, или постоянная принадлежность недвижимости. Продажа участка земли считается обычно продажей «fixture», то есть предполагает, если не оговорено иное, продажу также и всего, что соединено с землей. Продажа дома включает в себя продажу и земли, и гаража, и пристроек, и водопроводных труб, и окон.

Если у собственника одновременно находится и право владения, и право пользования, и право распоряжения, то налицо безусловное право собственности (fee simple).

Если собственность принадлежит двум и более лицам, речь идет об *общей* собственности (concurrent ownership). Различают два основных вида общей собственности:

- общая *долевая* (tenancy in common), когда определены доли каждого из собственников в праве собственности. В случае смерти одного из них право на долю переходит к наследникам;
- общая *совместная* (joint tenancy), когда каждый из собственников имеет личный интерес (interest) во всей собственности целиком; право на всю собственность целиком. В случае смерти одного из собственников его интерес/право переходит к остальным собственникам (а не к наследникам).

Допустим, три лица X, Y и Z обладали правом общей *долевой* собственности на редкую и дорогую коллекцию марок. Доля каждого – одна треть. Каждый из собственников вправе продать свою долю, а в случае его смерти она перейдет его наследникам.

Если же X, Y и Z обладают правом общей *совместной* собственности, то в случае смерти, например, Z собственниками коллекции останутся только X и Y. Если же перед смертью Z успел продать свое право (interest) лицу N, то собственниками коллекции останутся X, Y и N.

Правда, в этом случае общая совместная собственность автоматически превращается в общую долевую (если стороны не пожелают сохранить прежнюю форму общей собственности).

Общее право исходило из презумпции: общая собственность является *совместной*, если нет очевидного намерения иметь долевую собственность.

Законодательство большинства штатов, наоборот, утвердило противоположную презумпцию: общая собственность является *долевой*, если нет явного намерения иметь совместную собственность.

Кроме двух основных видов общей собственности различают также общую совместную собственность супругов (*tenancy by the entirety*). Особенность этой формы общей собственности состоит в том, что ни один из супругов не вправе продать право (*interest*) на долю в имуществе. Такой вид собственности прекращается с разводом, смертью одного из супругов или по взаимному согласию. В некоторых штатах данный вид собственности отменен законами.

В ряде штатов законом введен еще один вид общей собственности супругов – *community property*, при которой каждый супруг обладает равным (равнодолевым) правом на имущество, приносимое в семью мужем или женой во время брака.

Основной формой исковой защиты недвижимости является требование восстановления владения (*реальный иск*), а движимого имущества – требование денежной компенсации (*персональный иск*).

По законам штатов США передача вещных прав на *реальную* собственность составляется в письменной форме. Существуют и другие дополнительные требования к таким актам (например, их регистрация).

Регулирование права собственности в США (как, впрочем, и в других развитых странах) претерпевает изменения и развитие. Так, оно все больше дифференцируется применительно к различным объектам и субъектам права. Приоритетное развитие получают институты «коллективной *частной*» и «коллективной *публичной*» собственности.

Зависимое держание вещи – *Law of Bailments* (в романо-германском праве – право на чужие вещи) – это группа правоотношений, при которых вещь, принадлежащая собственнику (*bailor*), находится в зависимом держании (*bailment*) у другого лица (*bailee*). Зависимое держание вещи возможно только применительно к движимости.

Зависимое держание может возникнуть из договора (*bailment agreement*) или из фактических обстоятельств – при хранении, ссуде, перевозке, аренде, подряде, залоге и др. Главное – зависимый держатель, осуществляя господство над вещью, несет обязательство возвратить ее собственнику или распорядиться ею согласно

Правовая система США

его указаниям. Для договоров сроком более года требуется письменная форма.

В рамках отношений собственности существуют отдельные правовые институты: залог, сервитут, узуфрукт.

Залог – это правомочия кредитора в отношении имущества должника (Единообразный торговый кодекс США – ЕТК, ст. 7-209, 7-210). Различают залог *персональной* собственности (т.е. по существу движимого имущества) и *реальной* собственности (т.е. недвижимого имущества).

Залог движимости (или *заклад*) осуществляется в двух формах:

- путем передачи имущества во владение залогодержателя (*pawn, pledge*);
- путем доверительной – фидуциарной – сделки, по которой кредитор становится собственником вещи и вправе пользоваться ею (*mortgage*).

Залог *недвижимости* – ипотека (*hypothec*) осуществляется обычно без передачи вещи во владение залоговому кредитору. Для установления ипотеки применяются нотариальная форма и регистрация в специальном реестре.

Сервитут – это обременение в отношении права собственности на земельный участок или строение на нем: право прохода, проезда, прогона скота, пользования водой и др.

Узуфрукт – право пользования чужим имуществом и присвоения приносимых вещью плодов. Пользователь собственности вправе эксплуатировать имущество и получать плоды: урожай, арендную плату, проценты по займам и т.д.

Своеобразным институтом *права собственности* в правовой системе США является *доверительная* собственность (*fiduciary ownership, trust*). Содержание доверительной/фидуциарной собственности состоит в том, что одно лицо – учредитель (*settlor*) передает другому лицу – доверителю собственника (*trustee*) имущество для управления в интересах одного или нескольких лиц – выгодоприобретателей/бенефициаров (*beneficiary*).

Зачастую учредитель в качестве бенефициара указывает себя. Для благотворительных трестов/фондов (*charitable trusts*) характерно, что бенефициарами оказывается неопределенный круг лиц.

Во многих штатах США приняты законы о доверительной собственности или отдельных разновидностях треста, хотя основным регулятором остаются судебные прецеденты. Большую роль в регулировании отношений доверительной собственности и в унификации законодательства штатов сыграл Свод правил о доверительной собственности (Restatement of the Law of Trusts).

При доверительной собственности право собственности как бы расщепляется: управление и распоряжение вещью принадлежит одному лицу (доверительному собственнику), а получение выгод, доходов – другому. Доверительный собственник вправе заключать с третьими лицами, как правило, любые сделки, но не правомочен продавать вверенное имущество (если это прямо не предусмотрено в учредительном акте или законе). В свою очередь, доверительный собственник обязан заботиться о сохранении выделенного ему имущества, отчитываться перед выгодоприобретателем и передавать ему все выгоды и доходы, полученные от управления.

Законом предусмотрена специальная форма доверительной собственности – *конструктивная собственность* (constructive trust), или конструктивный трест. При этой форме отношений одно лицо на началах особого доверия ведет дело другого лица. Согласно закону и судебной практике, конструктивный трест возникает в отношениях между компанией и ее директорами, между агентом и принципалом, между опекуном и подопечным, между клиентом и адвокатом, между членами товарищества. Доверительная собственность выступает средством защиты от неосновательного обогащения того лица, которое действует в интересах другого.

Составной частью права собственности является институт владения. *Владение* – это фактическое *обладание* имуществом (вещью), одно из правомочий собственника. Защита права владения осуществляется в США главным образом прецедентным правом. Защита права на вещь, то есть права *владения*, зачастую юридически представляется более простым делом, чем доказывание права собственности. Правом владения часто обладают и не собственники: хранители, перевозчики, комиссионеры, наниматели, залогодержатели. Осуществляя владение по воле собственника, они сами заинтересованы в обладании вещью и беспрепятственном ее использовании. Право владения может возникнуть и в силу норм о давности владения. Похищенная, утраченная или брошенная собственником вещь при наличии определенных условий может правомерно стать собственностью держателя.

Правовая система США

Защита права владения в США осуществляется посредством гражданских исков из причинения вреда. Используются, в частности, такие иски, как:

- иск против лишения владения или помех в его осуществлении (*trespass*). Чаще всего этот вид иска (защиты права владения) используется в случае разного рода неправомерных действий: вступление на землю или в строение, размещение/бросание предметов на чужом участке и т.п. По иску судом может быть принято решение о возмещении нарушителем убытков, об изъятии вещи у правонарушителя, о запрещении впредь нарушать право владения, о насильственном изгнании нарушителя;
- иск против неудобств нормального владения (*nuisance*). К средствам защиты в данном случае относятся: судебное запрещение противоправных действий, возмещение вреда, пресечение нарушения в порядке самообороны.

Об обязательственном праве. В гражданском и торговом обороте его многочисленные участники постоянно обмениваются материальными и нематериальными ценностями, возмещают убытки, причиненный имущественный и моральный вред, переуступают друг другу права, согласовывают свое поведение друг с другом. Все это сфера обязательственных правоотношений.

В обязательственных правоотношениях участвуют: *кредитор*, то есть лицо, имеющее право требовать определенных действий или воздержания от действий, и *должник* – лицо, обязанное совершить эти действия или воздержаться от них.

В романо-германском праве все виды *обязательств* делят на две основные группы: 1) обязательства, возникающие из договора между сторонами; 2) обязательства, возникающие не из договора (из закона, из деликта и др.). Совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих *обязательства*, составляет *обязательственное право*. Обязательственные правоотношения с усложнением общественной жизни и торгового оборота постоянно модифицируются, появляются все новые виды договоров.

В правовой системе США обобщенное понятие *обязательства* нормативно не определено, хотя доктринально оно используется и в практике, и в судебных решениях. Обязательства по праву США всегда рассматриваются либо в связи с договором, либо в связи с деликтом.

Глава 9. Гражданское право

В романо-германском праве под *договором* понимается соглашение, направленное на установление, прекращение или изменение прав и обязанностей.

В праве США определение договора как правовой категории дается в ЕТК (ст. 1-201): договор – это правовое обязательство в целом, вытекающее из соглашения сторон. Все институты *договорного права США* развивались главным образом судебной практикой. Ряд норм содержится в Своде договорного права (Restatement of Contracts). Существует в этой сфере и обширное законодательство штатов. Договором считается *обещание* (promise), за нарушение которого право устанавливает санкцию. Другими словами, в основе *договора* лежит добровольно данное обещание принять на себя *юридическую обязанность*.

Договорные условия делятся на *существенные* (conditions) и *простые* (warranties). Нарушение *существенных* условий дает кредитору право на предъявление иска о расторжении договора, а нарушение *простых* – на предъявление иска только о возмещении убытков.

Глава 10

Договорное (контрактное) право (Contract Law)

Социальный порядок основывается на стабильности и предсказуемости поведения людей. Исполнение обещанного – составная часть такой стабильности и предсказуемости. *Договорное право* (Contract Law) как раз и имеет дело с формированием и исполнением обещаний. Многие обещания подкреплены лишь моральной силой, однако значительная часть обещаний порождает также и *юридическую обязанность*.

Договорные отношения пронизывают все сферы жизни и регулируются *общим правом*, дополненным и скорректированным законами и подзаконными актами. Договорные отношения в сфере услуг, трудового найма, страхования регулируются общим договорным правом (General Contract Law), а договорные отношения в *сфере купли-продажи* товаров – преимущественно Единообразным торговым кодексом США (Uniform Commercial Code) и в оставшейся части – общим договорным правом.

Понятие договора и его виды. Договор – это соглашение между двумя или несколькими лицами, которое содержит обязательство (обещание) совершить в настоящее время или в будущем какое-либо действие и/или воздержаться от действия.

Сторона, которая несет по договору *обязанность*, называется *должником* (promissor); это – обязанная сторона. Другая сторона, соответственно, получает *право* требовать исполнения обещанного; это – уполномоченная сторона, *кредитор* (promisee). Для того чтобы стороны могли достигнуть соглашения и тем самым заключить договор, необходимо, чтобы одна из них сделала предложение о заключении договора (дала обещание), а другая – приняла это предложение, обещание. Первая стадия называется *офертой*, вторая – *акцептом*. Сторона, делающая предложение (дающая обещание), называется *оферентом*, оферентодателем. Сторона, при-

Глава 10. Договорное (контрактное) право

нимающая предложение (обещание), называется *акцептантом*, офферентополучателем.

Для того чтобы определить, возник договор или нет, важно знать намерения, волю сторон. В договорном праве США намерение определяется не по личному, субъективному отношению лица, а по внешним – объективным – признакам, исходя из поведения, свойственного некоему стандартному *разумному человеку* (теория «объективного договора» – «objective theory of contracts»).

С этой точки зрения важно:

- а) что сказала лицо, вступая в договор;
- б) как действовало или вело себя это лицо;
- в) какие этому сопутствовали обстоятельства.

Представим себе ситуацию. Дэн купил новую машину за 30 тыс. долл. и показывает ее соседям. Один из соседей говорит, что хотел бы иметь точно такую же машину, на что Дэн при всех присутствующих предлагает: «Я продам тебе эту машину за 25 тыс. долл., но с оплатой наличными». Дэн тут же составляет письменное предложение (оферту), а его сосед пишет на нем: «Согласен» («I assent»), – и подписывается. После этого Дэн заявляет всем, что это была шутка.

Возникает вопрос: состоялся ли договор? Ответ зависит не от того, имел ли Дэн в действительности намерение продать машину или просто хотел пошутить. Главное, как воспринял бы слова Дэна обычный разумный человек. Если любой человек в данной ситуации поверил бы, что предложение (обещание) *сделано*, то согласие на предложение (обещание) юридически *обязывает* другую сторону. Согласие соседа *юридически* связало Дэна в договорном правоотношении, и сосед вправе обязать Дэна продать машину.

По общему правилу лицо свободно в том, чтобы вступать или не вступать в договоры (*freedom of contract*). Свобода договоров – неотъемлемая часть публичного порядка (*public policy*). В то же время из принципа свободы договоров существует и ряд исключений (*freedom from contract*). Договор может быть признан не подлежащим исполнению из-за пороков соглашения. К ним относятся: ошибка в оценке фактов, заблуждение, принуждение, недолжное использование зависимости лица (пациента – от врача, подопечного – от опекуна) и т.п. (с рядом исключений).

Правовая система США

Договорное право знает несколько видов договоров, в частности:

- *двусторонние* договоры (bilateral contracts); такой договор считается заключенным, если на предложение одной стороны другая сторона отвечает *обещанием* принять предложение;
- *односторонние* договоры (unilateral contracts); такой договор считается заключенным, когда на предложение одной стороны другая сторона отвечает исполнением определенных *действий*. Так, например, в предложении: «Если ты поможешь мне донести чемодан до стоянки такси, я дам тебе 10 долл.», – акцепт должен быть выражен в конкретном действии: требуется взять чемодан и донести его до нужного места, только тогда оферта считается принятой. Примером *односторонних* договоров могут служить лотереи, всякого рода соревнования и конкурсы с призами для победителей: если лицо в соответствии с правилами совершит определенные действия, например угадает нужный номер на лотерейном билете и своевременно сдаст его, то оно вправе требовать то, что обещано, – выигрыш (приз);
- *явно выраженный* договор (express contract); условия такого договора выражены в устной или письменной форме;
- *конклюдентный* (подразумеваемый) договор (implied-in-fact contract), то есть договор, образуемый поведением сторон, вытекающий из их конклюдентных действий (пример: лицо созванивается с налоговым консультантом, при встрече обговаривает с ним свои проблемы, узнает расценки на его услуги, на следующий день приносит необходимые документы и т.п. – из действий сторон вытекает, что заключен договор на консультационные услуги);
- *формализованные* договоры (formal contracts), то есть договоры, требующие особой формы или особого порядка заключения. Одной из разновидностей таких договоров является «договор за печатью» (contract under seal) – формализованный текст, скрепленный либо настоящей восковой печатью, либо оттиском печати, либо словом «печать» («seal») в конце документа (вместо слова «печать» могут быть буквы «L.S.», что значит «locus sigilli» – «место для печати»). В настоящее время форма «договоров за печатью» сохранилась в основном только в сфере сделок с недвижимостью;
- *неформализованные*, или *простые*, договоры (informal, simple contracts), то есть договоры, не требующие специальной формы;

Глава 10. Договорное (контрактное) право

- *исполненные* договоры (executed contracts), то есть договоры, исполненные с обеих сторон;
- договоры, находящиеся *в исполнении* (executory contracts), то есть договоры, не исполненные с какой-либо стороны или с обеих сторон;
- *действительные* договоры (valid contracts), то есть договоры, имеющие все необходимые элементы соглашения;
- *ничтожные* договоры (void contracts); это даже *не договоры*, так как они не порождают юридических последствий для любой стороны; ничтожным является договор, цель которого противозаконна, или договор, сторона которого признана судом недееспособной;
- *оспоримые* договоры (voidable contracts); это условно-действительные договоры, которые могут быть аннулированы любой из сторон или обеими сторонами. Сторона, имеющая такое право, может выбрать, оставить ли договор действительным или аннулировать его (либо то или иное обязательство по договору). Например, в договоре с участием несовершеннолетнего это право принадлежит несовершеннолетнему;
- *неисполнимые* договоры (unenforceable contracts), то есть договоры, которые не могут быть исполнены по причине каких-либо юридических препятствий, например в связи с принятием соответствующего закона.

В договорном праве США существует понятие «квазидоговоры», или «договоры, вытекающие из права» (quasi contracts, contracts implied in law). Такие «как бы договоры» рождены не соглашением сторон; они навязаны сторонам судом в интересах права и справедливости. Например, Снайдер заключил договор с Кэноном о том, что будет у него работать в течение года и в конце года получит 20 тыс. долл. Однако по истечении десяти месяцев Снайдер прекратил работу, а Кэнон отказал в выплате денег. Снайдер подал иск в суд, и суд применил правовую фикцию квазидоговора, присудив выплатить деньги за десять месяцев работы за вычетом того ущерба, который был нанесен Кэнону досрочным прекращением договора.

- Главными требованиями, предъявляемыми к договору, являются:
- а) *соглашение* сторон, которое включает в себя оферту и акцепт;
 - б) юридически достаточное *возмещение*;
 - в) *правомерность* договора;
 - г) *договорная правоспособность* сторон.

Оферта и акцепт. Договор считается существующим, если:

- 1) можно идентифицировать стороны договора;
- 2) можно определить объект (предмет) договора;
- 3) оговорено возмещение;
- 4) указано время оплаты, поставки или исполнения договора.

По *общему праву* к оферте предъявляются три необходимых требования:

- оферент должен иметь *серьезное намерение* быть связанным своей офертой;
- условия оферты должны быть ясными, понятными;
- оферта должна быть доведена до сведения акцептанта.

Как только офертополучатель акцептует оферту, соглашение состоялось (и, как правило, договор заключен, если только для заключения договора не требуются некоторые другие условия). Получение рекламных проспектов, каталогов товаров, прайс-листов и т.п. следует рассматривать не как оферты, а как приглашение к переговорам.

Действие оферты прекращается:

- а) либо актом сторон (отзыв оферты, отклонение оферты, встречное предложение);
- б) либо на основе норм права (истечение срока, исчезновение предмета оферты, смерть или неспособность оферента или акцептанта, противозаконность предлагаемого договора).

Обычно оферта может быть отозвана в любое время. Такой отзыв вступает в силу с момента получения его акцептантом. В случаях с публичными офертами отзыв осуществляется в том же порядке, в каком была произведена оферта. Допустим, торговое предприятие опубликовало объявление о награде в 10 тыс. долл. тому, кто предоставит информацию о преступниках, совершивших кражу в одном из помещений предприятия. Объявление публиковалось в течение нескольких дней в двух местных газетах и в трех газетах соседних муниципальных образований. Соответственно и отзыв оферты должен публиковаться в этих же газетах и в течение стольких же дней.

В ряде случаев оферта не может быть отозвана – является *безотзывной*. Например, так называемый *договорный опцион* (option contract), когда оферент обещает в течение определенного времени не отзываться оферту за плату от офертополучателя. Дого-

ворный опцион – это отдельный самостоятельный договор. Допустим, создатель мультфильма, еще не окончив работу, предлагает свой фильм предприятию, обладающему кинодемонстрационной сетью, и оно соглашается уплатить 7 тыс. долл. за 7-месячный опцион.

Принятие оферты (т.е. *акцепта*) не должно быть двусмысленным. О согласии с условиями оферты акцептант доводит до сведения оферента. Иногда в качестве акцепта может быть воспринято молчание офертополучателя (если этому предшествовали дела или переговоры между офертополучателем и оферентом).

Материальная или нематериальная (правовая) ценность, идущая в обмен на предложенное/обещанное оферентом, называется *возмещением* (*consideration*). Так, владелец дома предлагает некоему лицу покрасить владельцу забор за 100 долл. Действие по покраске забора – это и есть возмещение, которое создает договорное обязательство о передаче 100 долл.

Оферент добивается возмещения, иными словами, возмещение – та причина (в римском праве – *causa*), которая заставляет оферента делать свое предложение (давать обещание).

Главное требование к возмещению: оно должно быть *юридически достаточным*. Под юридической достаточностью возмещения понимают:

- либо некий правовой урон для акцептанта (например, он отказывается от каких-то своих прав);
- либо некая юридическая выгода для оферента.

Противоправность договора. Договор признается противоправным, если он направлен на совершение действий, запрещенных федеральными законами или законами штатов. Такие договоры не подлежат исполнению. Так, например, все штаты своими законами устанавливают максимальные ставки процентов по различным видам сделок, включая договоры займа и т.п. Договор, предусматривающий более высокую ставку процента, не подлежит исполнению.

Во всех штатах имеются специальные законы, регулирующие отношения, которые связаны с азартными играми. Законами признаются или запрещаются те или иные виды азартных игр. В Неваде и Нью-Джерси легализованы казино. В Калифорнии запрещены многие виды азартных игр. В ряде штатов разрешены ставки на скачках, разного рода лотереи.

Правовая система США

В некоторых штатах запрещено заключение и/или исполнение договоров по воскресным дням (Sabbath Laws). Во всех штатах на осуществление деятельности по отдельным профессиям (врачи, юристы, брокеры, архитекторы, электрики и др.) требуется получить специальные лицензии.

Большую категорию противоправных договоров составляют договоры, противоречащие публичному порядку (public policy) в том или ином штате. К ним, например, относятся:

- договоры, запрещающие вступать в брак (мать невесты обещает жениху 500 долл., если он откажется от своего намерения жениться на ее дочери);
- договоры с «суррогатными родителями» на рождение детей (в ряде штатов это рассматривается как продажа детей);
- договоры, входящие в сферу компетенции государственных органов или официальных должностных лиц;
- договоры, предусматривающие дискриминацию лиц по признакам цвета кожи, расы, религии, пола, национального происхождения;
- договоры, направленные на вмешательство в процессуальные действия (например, на закрытие уголовного дела), и т.п.

В настоящее время почти каждый штат имеет закон, предусматривающий письменную форму для отдельных видов договоров. Такие законы называются «Statutes of Frauds» (от английского Закона 1677 года – Act for the Prevention of Frauds and Perjuries).

Как правило, письменная форма договора необходима:

- при договорах, касающихся сделок с землей;
- для договоров, срок исполнения которых превышает 1 год;
- применительно к брачным договорам;
- в договорах купли-продажи товаров на сумму 500 долл. и выше (Единообразный торговый кодекс США, разд. 2-201).

Договорная правоспособность. Договорная правоспособность (contractual capacity) сторон – необходимый элемент действительного договора. Под договорной правоспособностью понимают юридическую возможность/способность вступать в договорные отношения.

Неправоспособными являются лица, которые решением суда признаны недееспособными по причине умственной отсталости, душевной болезни. Ограниченно правоспособными являются несо-

Глава 10. Договорное (контрактное) право

вершеннолетние, находящиеся в опьяненном состоянии; лица, фактически страдающие умственной отсталостью, но официально судом не признанные в качестве таковых.

По *общему праву* несовершеннолетним считалось лицо мужского пола, не достигшее 21 года, и лицо женского пола, не достигшее 18 лет. Сегодня в большинстве штатов приняты законы, в соответствии с которыми совершеннолетними признаются лица обоего пола, достигшие 18 лет.

Как правило, несовершеннолетние могут вступать в любые договорные отношения, кроме запрещенных для них законом (торговля спиртными напитками и т.п.). Однако такие договоры считаются оспоримыми/«условно действительными»: несовершеннолетний имеет право отказаться от договора и от всех юридических обязательств, вытекающих из него. В то же время *совершеннолетнее* лицо, состоящее в договоре с *несовершеннолетним*, не вправе на этом основании не исполнять свои обязанности по договору, если несовершеннолетний сам не аннулирует договора.

В некоторых штатах, впрочем, приняты законы, запрещающие несовершеннолетним аннулировать отдельные виды договоров (о студенческих ссудах, медицинском обслуживании, страховании, договоры, заключаемые несовершеннолетними, о предпринимательской деятельности и т.п.). Как правило, родители не отвечают по договорам, заключенным их несовершеннолетними детьми. В предпринимательской сфере обычно практикуется подписание договора одновременно несовершеннолетним лицом и его родителями.

Третьи лица в договоре. Договор – это частное соглашение, которое создает права и обязанности для сторон договора. Договорные отношения (*privity of law*) связывают, таким образом, только участников договора (за некоторыми исключениями). Одно исключение состоит в том, что сторона договора может передать права, вытекающие из договора, третьему лицу (*assignment of rights*) либо переложить на третье лицо исполнение договорных обязательств (*delegation of duties*). Второе исключение состоит в том, что из договорных отношений могут проистекать некие выгоды для третьей стороны – *бенефициара* договора.

Замена *кредитора* в договоре называется *уступкой права требования*, или *цессией* (*assignment*). Сторона договора, которая передает *право* третьему лицу, называется *цедентом* (*assignor*).

Правовая система США

Третья сторона выступает в данном случае как *цессионарий* (assignee). Если Браун должен 50 долл. Хортону, а Хортон уступает право требования этих денег Тэду, Тэд становится *цессионарием*. Цессия может иметь место в устной и письменной форме (в отдельных случаях допускается цессия только в письменной форме). При уступке права не требуется какого-либо *юридически* необходимого и достаточного *возмещения*, поэтому действительной является как безвозмездная, так и возмездная цессия.

Уступка права требования (цессия) очень активно используется в предпринимательской сфере. Магазин, торгующий бытовой техникой (с оплатой потребителями преимущественно в рассрочку), может, например, передать банку право требования денег за проданные товары, а взамен получить сумму, необходимую для закупки новой партии техники.

В принципе передать можно *любое право*. Однако есть и исключения. Не допускается передача права, в частности, при следующих обстоятельствах:

- если такая передача права прямо запрещена законом (например, переход права требования в отношении компенсаций, которые может в будущем получить наемный работник в случае причиненного ему на рабочем месте ущерба);
- если договор должен быть исполнен в натуре конкретным лицом;
- если факт цессии увеличивает риск или материальные обязательства должника.

Наконец, в самом договоре может содержаться норма, запрещающая передачу прав по данному договору (*anti-assignment clause*). Впрочем, и из этого правила существует ряд исключений. Например, в случае смерти кредитора переход права требования все равно произойдет по закону. Нельзя запрещать передачу прав в связи с недвижимым имуществом, потому что это противоречит «публичному порядку».

Если применительно к *праву* говорят об *уступке* права, то применительно к *обязанности* по договору говорят о *делегировании* обязанности должником (*delegation*). Речь идет о *делегировании* обязанности по договору от должника (*delegator*) третьему лицу (*delegatee*) – *перепоручении (переадресовке) исполнения*. Браун договорился с Хортоном, что найдет и поставит ему в собственность сложное оборудование, а затем делегировал обязанность

поставки этого оборудования Тэду, который занимается бизнесом с таким оборудованием. Фактически *возложил* на Тэда исполнение договора.

Обычно делегирование обязанности не освобождает должника от исполнения договора в том случае, если третье лицо не смогло выполнить делегированную ему обязанность. К *форме* делегирования обязанности никаких особых требований не существует: делегирование действительно само по себе, достаточно лишь намерения должника по договору делегировать свою обязанность.

Как правило, не могут быть делегированы, в частности, обязательства:

- если исполнение договора зависит от личных качеств должника;
- если договор прямо запрещает делегирование обязательств;
- если исполнение договора третьим лицом материально отличается от исполнения, которое должен осуществить должник по договору.

Третья сторона может стать *бенефициаром*, то есть выгодоприобретателем по договору, либо запрограммированно (*intended beneficiary*), либо случайно (*incidental beneficiary*). Только первая категория бенефициаров получает *юридические* права на соответствующие выгоды от договора. Различают две категории таких бенефициаров:

- *бенефициар-кредитор* (*creditor beneficiary*), когда кредитор по договору должен должнику, а должник то же самое должен третьей стороне – бенефициару;
- *бенефициар-дарополучатель* (*donee beneficiary*), когда договор заключается с явной целью предоставить выгоду (*gift*) третьему лицу (Браун договаривается со своим адвокатом Хортоном, что тот составит завещание Брауна, по которому все имущество остается сыну Брауна; сын Брауна – бенефициар-дарополучатель, и если завещание не будет подготовлено должным образом, сын Брауна вправе обратиться с иском против Хортона).

К случайным третьим лицам – выгодоприобретателям можно отнести бенефициаров в следующих ситуациях:

- Браун договорился с Хортоном, что построит ему дом на его участке. Браун планирует использовать строительные материалы предприятия Т. В данном случае предприятие Т. есть случайный бенефициар, который не имеет *права* требовать от Брауна закупать его материалы;

Правовая система США

- Дуглас договорился с Кулиджем, что создаст на его участке садово-парковую зону. Как только такая зона была создана, стоимость соседних участков повысилась. Соседи оказались случайными бенефициарами, и в принципе они не вправе требовать от Дугласа исполнения договора (если бы, например, он отказался от договора).

Прекращение договора. К наиболее распространенным способам прекращения (discharge, termination) договоров относятся:

- наступление или ненаступление условий, которыми обусловлен договор;
- исполнение договора сторонами (либо одностороннее нарушение договора, которое освобождает другую сторону от исполнения обязанности с ее стороны и дает ей право на возмещение ущерба);
- по соглашению сторон (путем аннулирования, новации или по взаимному согласию);
- на основании закона (в соответствии с нормами, касающимися сроков давности, банкротства предприятий, невозможности исполнения и т.п.).

В ряде случаев, как известно, исполнение договора оговаривается наступлением или, наоборот, ненаступлением определенных обстоятельств. Такое условие (condition) может быть либо явно выраженным, либо подразумеваемым. Если условие не выполнено (событие, факт не произошли), договор считается прекращенным. Сторонами может быть предусмотрено, что обстоятельство, являющееся *условием*:

- должно *предшествовать* началу исполнения договора (conditions precedent). Пример: договор о купле-продаже дома при условии, что дадут кредит на покупку;
- должно *завершить* исполнение договора (conditions subsequent); наступление такого обстоятельства будет считаться исполнением договора. Пример: договор о найме на работу в юридическую фирму юриста, имеющего лицензию на адвокатскую практику; лишение лицензии – условие, при котором трудовой договор будет считаться исполненным;
- должно быть *связано* со встречным («конкурирующим») обстоятельством (concurrent conditions): обязанность одной стороны договора будет исполнена при условии исполнения обязанности другой стороной договора. Пример: покупатель оплатит стоимость вещи, только когда вещь будет передана ему.

Глава 10. Договорное (контрактное) право

Преобладающее большинство договоров прекращаются в связи с их исполнением. Неисполнение договорной обязанности одной из сторон есть *нарушение* договора (breach of contract). Нарушение договора дает право другой стороне: а) не исполнять свои обязанности по договору; б) предъявить требование о возмещении ущерба.

Как было отмечено выше, средства защиты прав стороны в договоре делятся на:

- средства защиты по *закону*;
- средства защиты по *праву справедливости*.

К средствам защиты по закону относятся в основном *денежные компенсации ущерба* (money damages), а по праву справедливости – расторжение договора (rescission), реституция, исполнение в натуре (specific performance), изменение/исправление договора (reformation) и др. Как правило, суды исходят из того, что пострадавшая от нарушения договора сторона должна быть поставлена в положение, которое она должна была бы иметь, если бы договор был исполнен должным образом.

Возмещение убытков может приобретать различные формы. В договорном праве США выделяют четыре формы возмещения:

- компенсаторное возмещение (compensatory damages), когда покрывается реальный ущерб;
- возмещение не прямых убытков, или «специальное возмещение» (consequential damages), когда возмещаются в основном убытки, являющиеся следствием особых обстоятельств за пределами договора (например, покупатель планирует перепродать товар; в случае если товар не был поставлен продавцом, последует «специальное возмещение» в сумме дохода от планировавшейся перепродажи);
- штрафное возмещение, призванное наказать правонарушителя или предупредить правонарушение (punitive damages);
- номинальное возмещение, призванное фактически лишь констатировать правонарушение, если нет убытков в денежной форме (nominal damages).

Зачастую в договорах предусматривается сумма *неустойки* (liquidated damages), которая подлежит уплате в случае возможного в будущем нарушения договора, например 100 долл. за каждый день просрочки в поставке товара. Стороны договора считают, что сумма неустойки разумна и достаточна, чтобы покрыть убытки в случае нарушения договора. Неустойку (liquidated damages) как

компенсационную меру следует отличать от *штрафа* (penalties), который предназначен главным образом для того, чтобы *наказать* нарушителя договора.

Одностороннее аннулирование/расторжение договора (rescission) является прекращением договора, преследующим цель вернуть стороны в положение, существовавшее до начала договора. Обычно такое аннулирование/расторжение имеет место как средство защиты при нарушении договора другой стороной, при обмане, ошибке, превышении сроков давности, недееспособности. Как правило, в случае признания договора недействительным стороны должны произвести *реституцию* – возврат всего полученного по договору. Так, например, Дороти С. заплатила Бад В., архитектору, 10 тыс. долл. за то, чтобы он составил архитектурный проект для ее будущего дома. День спустя Бад В. сообщает, что сменил место работы, переезжает в другой штат и не сможет выполнить порученную работу. Дороти решила обратиться к другому архитектору. Бад В. должен вернуть полученные 10 тыс. долл.

Некоторые виды договоров. Договоры купли-продажи, перевозки, подряда, агентские договоры нередко связаны с обязанностью хранения вещей. В таких договорах хранение является не основной, а вспомогательной операцией. Однако *хранение* (deposit) может составлять и основное содержание договора – договора хранения. По *договору хранения* одна сторона (депозитарий, хранитель, поклажеполучатель – depositary) обязуется хранить сданную на хранение вещь/имущество в течение согласованного срока или до востребования и вернуть ее/его другой стороне – депоненту (поклажедатель, покладчик – depositor) в целости и сохранности.

Право США (статутное и прецедентное) регулирует отношения хранения примерно так же, как и романо-германское право. Договор хранения может быть как безвозмездным, так и возмездным. Предметом договора хранения являются движимые вещи. Хранитель, осуществляющий *безвозмездное* хранение, должен проявлять такую же заботу о вещи, какую он оказывал бы собственным вещам того же рода. Хранитель, осуществляющий *возмездное* хранение, обязан применить такую меру заботливости, которую применил бы всякий разумный человек в отношении собственных вещей. Хранитель, осуществляющий хранение чужих вещей *в виде про-*

Глава 10. Договорное (контрактное) право

мысла (профессионально), обязан применить ту меру заботливости и мастерства, какая является обычной и требуется в такого рода деятельности. Хранитель обязан руководствоваться указаниями лица, сдавшего вещь на хранение до установленного срока. Независимо от этого хранитель обязан вернуть вещь с приращениями и доходами по требованию покладчика. Хранитель имеет право на вознаграждение и на возмещение расходов по хранению. Владелец товарного склада имеет право удержания в обеспечение платы за оказанные услуги.

В США большое распространение получило хранение товаров в товарных складах, а также ценностей, ценных бумаг – в банках, страховых компаниях, биржах и т.п. Депозитором является всякий, кто помещает на хранение денежную сумму или ее эквивалент в кредитное учреждение. Различают товарные склады, созданные как в публично-правовой (public warehouse), так и в частноправовой формах (warehouse, dock). В первых товары складываются без уплаты пошлин или налогов до момента изъятия.

В товарных складах осуществляется выдача складского свидетельства – вараанта (warrant), который может быть либо оборотным, либо не подлежащим обороту. Если складское свидетельство является оборотным, оно часто используется для залога. Складское свидетельство может быть передано путем совершения передаточной надписи (индоссамента), удостоверяющей переход права собственности на товары.

Для покрытия всевозможных потерь в гражданском/имущественном обороте используются страховые фонды. *Страховое право* возникло очень давно. Обычно различают два основных вида страхования: имущественное и личное (страхование жизни, от несчастных случаев и т.п.). Очень развит институт *перестрахования*, при котором страховщики страхуют риски, принятые по договорам страхования.

В США к началу XXI века работали более 8 тыс. компаний имущественного страхования и около 2 тыс. компаний по страхованию жизни. Активы всех страховых компаний составляли более 1,6 млрд. долл. Американские страховые компании контролируют примерно 50% всего страхового рынка индустриально развитых стран. Существуют две разновидности страховых компаний: акционерные общества и общества взаимного страхования.

Правовая система США

- Наиболее известными участниками страхового рынка являются:
- «Стейт фарм мьючуэл отомобил иншурэнс компани», основанная в 1922 году, – компания по взаимному страхованию (с паевым капиталом), специализирующаяся на следующих видах страхования: транспорт, имущество, несчастные случаи, авиация, перестрахование;
 - «Сигна» – корпорация, основанная в 1982 году; страхует имущество и ответственность;
 - «Америкэн интернэшнл групп», начинавшая операции в 1919 году в Шанхае, а ныне – холдинговая компания, контролирующая более 40 компаний в 130 странах мира. Специализируется на страховании торговых и промышленных рисков;
 - «Континентл корпорейшн», основанная в 1853 году и специализирующаяся на страховании жизни, и др.

По *договору страхования* одна сторона (страховщик) за определенную денежную сумму – страховую премию, уплачиваемую другим лицом (страхователем), принимает на себя риск последствий, которые могут произойти для жизни и/или имущества при наступлении страхового случая, предусмотренного в договоре.

В США страховое дело в преобладающей степени подчинено законодательному, административному и судебному контролю штатов. В то же время следует отметить, что в 1944 году Верховный суд признал, что страхование относится к области торговли и, как следствие, к федеральной компетенции. Однако единого федерального закона о страховании и единого федерального органа по надзору за страховой деятельностью нет. Наряду с общим договорным страховым правом существует большой пласт законов штатов – страховых кодексов.

В США действует доктрина общего права так называемых гарантийных существенных условий («warranty conditions») страхового договора. Отклонение от этих условий освобождает страховщика от обязательств по договору.

Страховой случай – это обстоятельство, при котором наступает обязанность выплаты возмещения. Обычно в договоре предусматриваются также случаи, когда страховщик не обязан выплачивать возмещение. Некоторые изъятия презюмируются в силу общего права (например, в случае умышленных действий страхователя). Размер возмещения принято определять, исходя из стоимости замены погибшей или поврежденной вещи с учетом износа.

Глава 10. Договорное (контрактное) право

В большинстве развитых правовых систем имеется разработанное регулирование отношений займа (loan) – передачи вещи с обязательством возврата. Обычно различают:

- передачу индивидуально определенной вещи в безвозмездное пользование (ссуда);
- передачу потребляемой вещи, определенной родовыми признаками (в особенности денежный заем).

В общем и статутном праве США содержатся некоторые правила, регулирующие отношения договора займа (ссуды). Сам термин «loan» является родовым и охватывает все отношения займа, в том числе денежного займа. В целом же в праве США нет четких границ между договором займа и договорами на зависимое держание вещей (bailment): аренды, найма, хранения. Выяснение характера отношений остается за судом. Вещный заем регулируется в рамках института «зависимого держания вещи» («bailment»). Денежный заем получает самостоятельное регулирование в отдельных видах правоотношений, прежде всего между банком и вкладчиком.

Отношения по перевозке грузов и пассажиров опосредуются *транспортными договорами*. В связи с наличием различных видов транспорта и разнообразием объектов транспортные договоры весьма многообразны: железнодорожные, морские, воздушные, автомобильные и др.

В США действует Междуштатный коммерческий устав, обязывающий транспортные организации издавать свои междуштатные тарифы и сборы. Судебная практика рассматривает ответственность за утрату или порчу груза как совместную ответственность транспортной организации и грузоотправителя перед грузополучателем, поскольку сохранность груза зависит и от таких факторов, как, например, способ упаковки груза.

В США крупные предприятия имеют специальные транспортные отделы (свои транспортные средства), которые обеспечивают экономичный порядок перевозок грузов. Зачастую предприятия прибегают к услугам экспедиторов, заключая с ними договоры, которые квалифицируются как агентские договоры. Такие экспедиторы рассматриваются как общие, или генеральные, перевозчики, так как они принимают на себя полностью все заботы о доставке грузов от склада отправителя до склада получателя. Экспедитор сам определяет наиболее выгодный способ доставки груза и самостоя-

Правовая система США

тельно, от своего имени, заключает договоры перевозки груза, а также иные договоры, обеспечивающие выполнение перевозки. За оказанные грузовладельцам услуги экспедитор не взимает платы: его доход состоит из разницы между тарифными ставками за мелкую отправку и более дешевой повагонной тарифной ставкой.

Морские перевозки осуществляются в США в соответствии с прецедентным правом, носящим название «General Maritime Law», и законодательством как на федеральном уровне, так и на уровне штатов. Большое значение имеет, например, Федеральный закон Хартера 1893 года (Act Relating to Navigation of Vessels Bills of Lading and to certain obligations, duties and rights in connection with the carriage of property).

Авиационные перевозки регулируются Федеральным авиационным актом 1958 года с дополнениями и изменениями.

Глава 11

Торговое право (*Sales Law*)

Торговое право и ЕТК. Нормы, регулирующие торговлю, складывались на протяжении веков (сначала преимущественно в качестве обычаев). Система норм, обычаев, обыкновений, которую создавали торговцы, коммерсанты для того, чтобы обеспечить исполнение обязательств, разрешать споры и т.п., получила название *торгового права*, или *Lex Mercatoria*.

К концу XVII века нормы и принципы торгового права широко распространились, стали частью *общего права*, а вместе с *общим правом* дошли и до XX века. *Торговое право* – это часть (институт или даже подотрасль) гражданского права. Каждый штат США имел свои правовые нормы, что затрудняло заключение договоров, касавшихся междуштатной торговли.

В 40–50-е годы XX века была поставлена задача кодифицировать торговое право, интегрировать имевшиеся нормативные акты (в том числе унифицированные) в единый нормативный документ. Решением этой задачи занялись Национальная конференция уполномоченных по разработке единообразных законов штатов (National Conference of Commissioners on Uniform State Laws) и Американский институт права.

В 1952 году подготовлен и одобрен текст Единообразного торгового кодекса США – ЕТК США. Кодекс является лишь моделью закона. По замыслу, каждый штат должен был принять данный кодекс в виде собственного закона – как «ЕТК штата Калифорния», «ЕТК штата Пенсильвания» и т.д. На сегодняшний день ЕТК принят почти всеми штатами (в штате Луизиана восприняты лишь некоторые статьи ЕТК). При этом каждый штат, принимавший ЕТК, вносил собственные изменения и дополнения. К тому же работа над «моделью» постоянно продолжается: в ЕТК регулярно вносятся все новые поправки с учетом развития торговой и право-

Правовая система США

применительной практики. В результате в правовом поле США сосуществуют официальные тексты ЕТК 1962, 1972, 1978, 1987 и 1990 годов, порождая проблему несовпадения текстов, принятых в разных штатах.

ЕТК – единственный многоохватный комплекс *законодательных* норм, регулирующих сферу купли-продажи и платежей. ЕТК придает законодательные рамки всему торговому праву, благодаря чему торговое право в этом смысле находится дальше от норм и принципов *общего права*, чем многие другие отрасли. В то же время следует иметь в виду, что ЕТК представляет собой *кодификацию* значительной части *общего договорного права*.

Кодекс состоит из 11 разделов/статей (articles):

1. Общие положения (General Provisions).
2. Продажа (Sales).
- 2A. Договоры аренды (Leases).
3. Оборотные документы (Negotiable Instruments).
4. Банковские депозиты и инкассовые операции (Bank Deposits and Collections).
- 4A. Перевод средств (Funds Transfer).
5. Аккредитивы (Letters of Credit).
6. Комплексные продажи (Bulk Transfers).
7. Складские свидетельства, коносаменты и другие товарораспорядительные документы (Warehouse Receipts, Bills of Lading and Other Documents of Title).
8. Инвестиционные ценные бумаги (Investment Securities).
9. Обеспечение сделок; продажа причитающихся платежей, договорных прав и бумаг на движимость (Secured Transactions; Sales of Accounts and Chattel Paper).
10. Дата вступления в силу и отмена других законов (Effective Date and Repealer).
11. Дата вступления в силу и переходные постановления (Effective Date and Transition Provisions).

Каждая статья (раздел) ЕТК разбита на части и параграфы.

Если потребитель покупает в магазине холодильник с рассрочкой платежа и оплатой чеком, к такой сделке будут применяться ст. 2, 3, 4, 9 ЕТК. Если торговая компания сначала получает холодильник со склада производителя, а потом доставляет его, обеспечивая транспортировку, потребителю в другой штат, то применяются ст. 7, 5 ЕТК.

Договоры купли-продажи товаров. Договоры купли-продажи регулируются нормами и принципами *общего права*, которые относятся к договорам вообще: об офертах, акцепте и т.д. Соотношение между нормами ЕТК и нормами общего права применительно к сделкам купли-продажи заключается в *приоритете* норм ЕТК: если существует норма ЕТК, регулирующая ту или иную сферу купли-продажи, то применяется ЕТК; если нормы ЕТК по данному вопросу нет, применяются *другие законы и общее право*.

Так, например, согласно общему договорному праву, оферта может быть отозвана в любой момент, пока не произведен акцепт (кроме случаев опциона). Согласно же ЕТК (ст. 2-205), безотзывная оферта, сделанная *коммерсантом*, не может быть отозвана в течение определенного срока.

Следует обратить внимание еще на ряд обстоятельств. Во-первых, ст. 2 ЕТК регулирует куплю-продажу только *товаров* (и не затрагивает куплю-продажу недвижимости, услуг, прав). Не всегда просто идентифицировать продажу товаров и продажу услуг. Например, некоторые суды считают поставку крови больному для операции продажей товара, а другие – продажей медицинской услуги. А от этого зависит, следует или не следует применять ЕТК. Во-вторых, в некоторых случаях нормы торгового права могут варьироваться в зависимости от того, являются ли продавец либо покупатель *«торговцами»*, *«коммерсантами»* («merchant»).

Таким образом, если предмет купли-продажи – движимая материальная вещь, товар (goods), то применяется ЕТК. В ряде случаев (продажа полезных ископаемых и т.п.) ЕТК применяется и к товарам, тесно связанным с недвижимостью (ст. 2-107 ЕТК).

В настоящее время готовятся изменения и дополнения в ст. 2 ЕТК (в частности, в том, что касается электронной торговли, то есть совершения сделок купли-продажи посредством электронных средств связи. Интересно, что, согласно прецедентному решению одного из федеральных окружных судов 1992 года *American Dredging Co. v. Plaza Petroleum Inc.*, телекс может считаться действующим договором купли-продажи).

Для более глубокого представления о системе торгового права полезно ознакомиться с некоторыми **определяющими** понятиями и терминами (т.е. как они понимаются ЕТК):

– *купля-продажа* – это переход права собственности от продавца к покупателю за какую-либо цену (ст. 2-106/1 ЕТК);

Правовая система США

- *коммерсант* – лицо, которое совершает операции с товарами, определенного рода или каким-либо другим образом по роду своих занятий ведет себя так, как будто он обладает особыми знаниями или опытом в отношении операций или товаров, являющихся предметом сделки, а также лицо, которое может рассматриваться как обладающее такими знаниями или опытом вследствие того, что оно использует услуги агента, брокера, личного посредника, которые ведут себя так, будто обладают такими знаниями и опытом (ст. 2-104 ЕТК);
- *товары* – вещи, которые являются движимыми (за исключением денег, ценных бумаг и прав требования), включая не родившийся приплод скота, урожай на корню (ст. 2-105 ЕТК);
- *товарораспорядительный документ* (document of title) – это любой документ, который рассматривается как надлежащее удостоверение того, что обладающее им лицо управомочено получить, владеть и распоряжаться документом и товарами, к которым он относится (включая коносамент, доковый вarrant, доковую расписку, складскую квитанцию, ордер на получение товара – bill of lading, dock warrant, dock receipt, warehouse receipt, order for the delivery of goods) (ст. 1-201/15 ЕТК);
- *представитель* (representative) – любое лицо, управомоченное действовать за другого, в том числе: агент (agent), должностное лицо корпорации или ассоциации (officer of a corporation or association), доверительный собственник (trustee), душеприказчик или администратор имущества (executor or administrator of an estate) (ст. 1-201/35 ЕТК);
- *складская квитанция* (warehouse receipt) – квитанция, выданная лицом, занимающимся в виде промысла хранением товаров за плату (ст. 1-201/45 ЕТК);
- *аренда* (lease) – передача права владения и пользования имуществом на определенный срок за встречное вознаграждение (ст. 2A-103/1 ЕТК);
- *оборотный документ* (negotiable instrument) – безусловное обещание или приказ уплатить определенную сумму денег с процентами или без них: чек, тратта, вексель и др. (ст. 3-104 ЕТК);
- *банк* (bank) – лицо, занимающееся банковской деятельностью, включая сберегательные банки, ссудо-сберегательные ассоциации, кредитные союзы, трастовые компании (ст. 4-105 ЕТК);
- *платежное поручение* (payment order) – указание отправителя, данное устно с использованием электронных средств связи или письменно банку-получателю произвести платеж или дать при-

- каз другому банку перевести установленную или определенную сумму денег бенефициару (ст. 4А-103 ЕТК);
- *аккредитив* (letter of credit) – обязательство банка или другого лица, принятое ими по просьбе клиента, о том, что эмитент акцептует (оплатит) платежные требования в случае их соответствия указанным в аккредитиве условиям (ст. 5-103 ЕТК);
 - *зависимый держатель* (bailee) – лицо, которое посредством складского свидетельства, коносамента или иного товарораспорядительного документа подтверждает владение товарами и обязуется их выдать (ст. 7-102 ЕТК);
 - *добросовестный приобретатель* (Bona Fide Purchaser) – возмездный добросовестный приобретатель, не осведомленный о каких-либо конкурирующих притязаниях (ст. 8-302 ЕТК);
 - *брокер* (broker) – лицо, которое все свое время или часть его занимается покупкой и продажей ценных бумаг в виде промысла и которое в данной сделке действует для клиента, покупает у него или продает ему ценную бумагу (ст. 8-103 ЕТК).

Венская конвенция 1980 года и договоры международной купли-продажи товаров. Отношения, связанные с заключением, исполнением и прекращением договоров *международной* купли-продажи товаров, регулируются Конвенцией ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 года (Венской конвенцией).

США подписали эту Конвенцию в августе 1981 года, а ратифицировали в декабре 1986 года. С 1 января 1988 г. Конвенция вступила в силу, в том числе для США.

По состоянию на начало 2005 года участниками Венской конвенции состояли более 60 государств (Россия – с 1991 г.).

Конвенция состоит из 4 частей, включает 101 статью:

- Часть I «Сфера применения и общие положения».
- Часть II «Заключение договора».
- Часть III «Купля-продажа товаров».
- Часть IV «Заключительные положения».

Части II и III имеют самостоятельное значение. Государства вправе заявить об обязательности для себя либо обеих частей, либо одной из них (ст. 92).

В силу Венской конвенции 1980 года к договорам *международной* купли-продажи товаров относятся договоры, стороны которых

Правовая система США

находятся в разных государствах. При этом в сферу применения Конвенции попали лишь продажи для предпринимательских целей и не попали, в частности, такие виды продаж, как продажи с аукциона или в порядке исполнительного производства; продажи услуг, ценных бумаг, оборотных документов, денег, судов водного и воздушного транспорта, электроэнергии; продажи товаров, изготовленных из давальческого сырья.

Применительно к договорам *международной* купли-продажи товаров Венская конвенция играет ту же роль для коммерсантов и торговых сделок, что и ст. 2 ЕТК – для договоров *внутренней* купли-продажи товаров.

Американские юристы отмечают концептуальную близость двух этих документов. Как правило, составители договоров международной купли-продажи товаров советуют особое внимание обращать на формулировки, касающиеся:

- *применимого языка* (choice-of-language clause); это снимает часть проблем, связанных с языковыми различиями. В договоре стороны должны указывать, текст на каком языке будет использоваться в случае спора по договору и в случае языковых расхождений;
- *места разрешения споров* (forum-selection clause); стороны должны указывать, в каком суде (в суде какой страны) будут разрешаться споры по договору;
- *применимого права* (choice-of-law clause); стороны должны указывать, какое право (право какой страны) будет применяться к спору, который может возникнуть из договора. Если стороны не указывают применимого права, возникает проблема его определения. Согласно ЕТК (ст. 1-105), стороны договора вправе выбрать то применимое право, с которым данная сделка имеет «разумную связь». Венская конвенция о договорах международной купли-продажи товаров 1980 года (ст. 6) не устанавливает ограничений в выборе применимого права;
- *оговорки о форс-мажорных обстоятельствах* (force majeure clause), то есть непредсказуемых и неуправляемых обстоятельствах, зачастую называемых неюридическим языком «акты Бога» («acts of God»); стороны должны согласовывать между собой, какие обстоятельства будут освобождать их от ответственности по договору.

Предмет права собственности и риски. Право собственности (Title) – это центральный институт торгового права. Ряд ситуаций, связанных с правом собственности, регулируется сегодня ЕТК. В большинстве же случаев проблематику права собственности применительно к договорам купли-продажи товаров ЕТК разделил на три самостоятельных института:

- институт *индивидуализации* товара (identification);
- институт *риска гибели товара* (risk of loss);
- институт *страхового интереса* (insurable interest).

Для того чтобы право на вещь могло перейти с одного лица на другое, необходимы два условия:

- 1) товар должен существовать;
- 2) товар должен быть *индивидуализирован*.

Индивидуализацией (identification) товара называется его определение в качестве предмета договора купли-продажи (ст. 2-501 ЕТК). Индивидуализация товара необходима для того, чтобы обезопасить свое право на товар, застраховать его. Стороны должны прямо оговорить, когда и на каких условиях переходит право собственности на товар. Если стороны этого не сделали, то право собственности переходит в том месте и в тот момент, где и когда продавец завершил физическую передачу *товара* (ст. 2-401/2 ЕТК).

Иногда поставка товара не требует самого движения товара, его транспортировки. В таких случаях переход права собственности на товар осуществляется передачей от продавца к покупателю соответствующего *документа*, например складского свидетельства.

Не обязательно *риск случайной гибели товара* (его уничтожения, поломки, потери) переходит на покупателя одновременно с *правом собственности*. Переход риска гибели товара – это самостоятельный вопрос, который решается по своим правилам (ст. 2-509 ЕТК; ст. 66–70 Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров).

Если сторона договора хочет застраховать себя на случай гибели или порчи товара, свой *страховой интерес* она реализует путем получения страхового полиса. Как правило, страховой интерес проявляют покупатели, даже если риск случайной гибели товара еще лежит на продавце. Продавцы выражают страховой интерес в тех случаях, когда право на товар находится у них. Иногда, даже

Правовая система США

передав право на товар, продавцы могут сохранять страховой интерес (например, в целях обеспечения платежей за товар – «security interest»).

Гарантии в сделках купли-продажи товаров. В торговом праве США много внимания уделяется *гарантиям* (sales warranties).

В прошлом преобладающей философией в сделках купли-продажи был принцип «*saveat emptor*» («пусть покупатель остерегается»; «покупатель действует на свой риск»).

В XX веке возобладал подход, основанный на *защите прав потребителя*. Сегодня в отношении значительной части товаров потребителям предоставляются разного рода гарантии, посредством которых продавец заверяет покупателя, что товар отвечает предъявляемым требованиям, стандартам.

В ЕТК предусмотрены несколько видов гарантий, применяемых в сделках купли-продажи товаров:

- гарантия права собственности и его правомерной передачи (ст. 2-312 ЕТК);
- прямо выраженная гарантия (ст. 2-313 ЕТК);
- подразумеваемая гарантия, что товар годен для продажи (ст. 2-314 ЕТК);
- подразумеваемая гарантия, что товар годен для определенной цели (ст. 2-315 ЕТК);
- прочие подразумеваемые гарантии, вытекающие из заведенного порядка и торговых обыкновений (ст. 2-314/3 ЕТК).

Если Пит украл вещь у Дэвида и продал ее Тому, то Дэвид, обнаружив свою вещь у Тома, вправе потребовать ее. Том, в свою очередь, согласно ЕТК, может обратиться в суд против Пита в связи с тем, что была нарушена *гарантия права собственности и ее правомерной передачи*.

Подразумевается так же, что продаваемый товар свободен от всякого рода обременений (например, не заложен), от правомерных притязаний третьих лиц (например, владельцев патента). Примером подразумеваемых гарантий, вытекающих из заведенного порядка и торговых обыкновений, может служить гарантия, что новый продаваемый автомобиль должен быть смазан. В противном случае продавец будет нести ответственность за нарушение гарантии и возмещать убытки.

Исковая давность по договорам купли-продажи товаров составляет четыре года: иск из нарушения договора может быть предъявлен в течение четырех лет с момента возникновения оснований для иска (ст. 2-725/1 ЕТК). При этом покупатель обязан в течение разумного срока после того, как он обнаружил нарушение договора, известить об этом продавца (ст. 2-607/3 ЕТК).

В 1975 году под давлением Федеральной комиссии по торговле для предотвращения злоупотреблений в сфере гарантий был принят специальный Закон, который видоизменяет действие некоторых норм ЕТК о гарантиях в тех случаях, когда речь идет о *правах потребителя*, о сделке купли-продажи, совершенной потребителем.

В Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров не используется термин «гарантия» в вышеуказанном смысле. Зато вместо этого используется концепция «соответствия товара» требованиям договора (ст. 35 Венской конвенции), которая в значительной степени в части *гарантий* перекликается с ЕТК США.

Промежуточным звеном между производителем и потребителем зачастую выступают розничные торговцы (retailers), которые ответственны перед покупателем по всем видам гарантий, даже если (как это бывает) сами не имели возможности осмотреть товар перед его перепродажей. Производители и продавцы несут ответственность перед потребителями, пользователями и теми, кто находится рядом с продуктом (bystanders), за тот ущерб, который может быть им нанесен этим продуктом. Нормы, регулирующие вопросы ответственности в таких случаях, объединяются в правовой институт product liability – ответственности за проданный товар.

В данный институт включаются:

- нормы, касающиеся *гарантий* (Warranty Law);
- нормы, касающиеся *ответственности за ущерб* (Tort Law).

Платежные документы (Commercial Papers). Под термином «commercial paper» понимается письменное обещание или приказ произвести платеж. Осуществляется это, как правило, посредством:

- тратты (draft);
- чека (check);
- простого векселя (promissory note);
- депозитного сертификата (certificate of deposit).

Правовая система США

В средневековой Англии королевские суды (king's courts) не признавали действительности такого рода документов, поэтому коммерсанты сами вырабатывали правила, связанные с их оборотом. Эти правила можно было отстаивать в судах справедливости (fair courts), решения которых и вошли в Lex Mercatoria.

К концу XVII века Lex Mercatoria стало частью *общего права* (Common Law). Позднее оно было кодифицировано в английском Законе (Bills of Exchange Act) 1882 года. В США в 1896 году был подготовлен Единообразный закон об оборотных документах (Uniform Negotiable Instruments Law). К 1920 году все штаты приняли свои законы на основе данной модели. Этот Закон являлся своего рода предшественником ст. (разд.) 3 ЕТК «Оборотные документы». К ст. (разд.) 3 ЕТК примыкает ст. (разд.) 4 «Банковские депозиты и инкассовые операции».

Оборотные документы выполняют две функции:

- заменяют деньги;
- выступают в качестве кредитных средств.

Приказ произвести платеж (order to pay) осуществляется посредством *тратты* или *чека*. *Обещание* уплатить деньги (promise to pay) дается посредством *векселя* или *деPOSITного сертификата*.

Платежные документы классифицируются также на:

- а) документы об оплате *по требованию/ по предъявлению* (demand instruments);
- б) документы об оплате в *определенный срок* – срочные документы (time instruments).

Тратта – это безусловный письменный *приказ* произвести платеж. Лицо, выписывающее тратту, называется *трассантом* (drawer). Лицо, которому дается приказ, называется *трассатом* (drawee). Лицо, которое должно получить деньги, – это третья сторона, платежеполучатель (payee).

По *срочной тратте* платеж производится в указанное в ней время. Тратта, предусматривающая платеж по требованию/предъявлению, исполняется, соответственно, когда предъявлена.

Наиболее распространенной разновидностью *тратты* является *чек*. В США ежегодно выписываются 60 млрд. чеков. Чеки и кредитные карточки практически вытесняют наличную валюту

в качестве платежных средств. Чек – это тратта, выписанная на банк и подлежащая оплате по требованию. Лицо, которое выписывает чек, является *трассантом*. Обычно трассант имеет счет в банке, на который выписывается чек, состоит клиентом этого банка. Банк, на который выписан чек, является *трассатом*. Лицо, которому банк должен выдать указанную в чеке сумму, – платежеполучатель. Платежеполучателем может быть определенное лицо, указанное в чеке, либо любой держатель чека (чек на предъявителя).

Если Долорес Клейборн выписывает чек в целях оплаты за обучение в университете, то сама Долорес выступает как трассант, ее банк – как трассат, а университет – платежеполучатель.

Чекодержатель может:

- передать чек другому лицу;
- продать чек;
- получить по нему деньги (если чек выписан на его имя или на предъявителя).

Существуют несколько видов чеков:

- *банковский чек* (cashier's check); это тратта, в отношении которой *трассант* и *трассат* – один и тот же банк. Банк выпускает чеки на свое имя. Например, Энни Кунц переезжает из Бостона в Нью-Йорк. Энни закрывает счет в Бостонском отделении своего банка, получает *банковский чек* (на ту сумму, которая была на ее счете) и, приехав в Нью-Йорк, предъявляет чек в нью-йоркском отделении своего банка, где она может открыть счет. Открыв счет, Энни при необходимости могла бы купить в банке *банковский чек*, чтобы расплатиться им, например, за учебу в университете;
- *чек кассира* (teller's check); это тратта, выписанная одним банком на другой банк. Как правило, в отношениях с этим видом оборотных документов не задействуются счета клиентов. Чек кассира используется в межбанковских отношениях;
- *туристский чек* (traveler's check); это документ, который покупается лицом у банка и подлежит оплате по предъявлении в любом банке. При этом лицо ставит свою подпись на чеке дважды: когда получает чек и когда предъявляет чек для получения денег.

Чек, принятый тем банком, на который он был выписан, называется *удостоверенным чеком* (certified check). Факт удостоверения означает, что банк принимает на себя ответственность по выплате

Правовая система США

суммы, указанной в чеке, и сумма имеется в наличии на счете. Сумма, выплаченная банком по чеку, снимается со счета трассанта.

Отношения между банком и клиентом начинаются, когда клиент открывает в банке чекový счет (checking account) и кладет на него деньги, которые будут использованы при оплате чеков. Взаимные права и обязанности клиента и банка по чекóвому счету оговариваются в договоре. Главная обязанность клиента – иметь на счете сумму, которая была бы достаточной для того, чтобы покрыть платежи по всем выписанным чекам. Клиент несет гражданскую ответственность перед платежеполучателем по чеку в случае нехватки средств на счете, а если будет доказан умысел, возможна и уголовная ответственность.

Кроме чекóвых банки открывают клиентам депозитные счета (deposits) в наличных деньгах или в чеках. Инкассовые операции с чеками регулируются ст. (разд.) 4 ЕТК.

Первый банк, принимающий чек (и любой денежный документ), называется «банком-депозитарием» («depository bank»). Банк, являющийся трассатом по чеку (которому адресован приказ произвести платеж), называется «банком-плательщиком» («payor bank»).

Допустим, покупатель из Нью-Йорка выписывает чек своему нью-йоркскому банку и направляет чек продавцу в Сан-Франциско. Продавец вносит этот чек на чекóвый депозитный счет в банке Сан-Франциско, который становится банком-депозитарием, инкассирующим данный чек (collecting bank). Нью-Йоркский банк в этой ситуации является банком-плательщиком. Банк из Сан-Франциско направляет чек нью-йоркскому банку для расчетов между банками. На этом пути чек может проходить через другие банки, которые называются «банками-посредниками» («intermediary banks»). Зачастую банк-депозитарий и банк-плательщик – это один и тот же банк (например, когда инкассовые операции с чеками производятся между клиентами одного и того же банка).

Письменное обязательство (обещание) уплатить деньги может быть выражено в *векселе* или *депозитном сертификате*. Лицо, выписывающее вексель, называется «*векселедателем*» («maker»). Векселя также бывают «срочными» и «по востребованию».

США подписали (но пока не ратифицировали) Конвенцию ООН о международных переводных и международных простых векселях 1988 года. Конвенция в силу еще не вступила: предусмотрено, что

она вступит в силу через 12 месяцев после даты депонирования десятой ратификационной грамоты или документа о присоединении.

Депозитный сертификат – это выдаваемый банком документ, подтверждающий, что банком была получена сумма денег и он готов выплатить ее обратно. Депозитный сертификат – это простой вексель банка.

Передача владения оборотным документом от одного лица другому лицу называется «негоциацией» («negotiation»). Если суммировать требования, предъявляемые к оборотному документу (с тем чтобы была возможна негоциация), то получится следующее:

- документ должен иметь письменную форму;
- документ должен быть подписан тем, от кого он исходит (трас-сантом, векселедателем);
- документ должен представлять собой либо безусловный приказ, либо безусловное обязательство (обещание) заплатить деньги;
- документ должен указывать сумму, подлежащую уплате;
- платеж на основании оборотного документа производится либо «по востребованию», либо в определенное время;
- оплата по документу производится предъявителю/держателю документа.

Для передачи оборотного документа необходимо произвести *индоссамент* (indorsement) – надпись на документе, как правило, на его оборотной стороне («Заплатить такому-то»). Лицо, совершающее индоссамент, называется *индоссантом* (indorser), а лицо, в пользу которого совершена передаточная надпись, – *индоссатом* (indorsee).

В банковской сфере США внедрена и действует электронная система платежей и расчетов – Electronic Fund Transfer System (EFTS). Благодаря ей движение денег и оборотных документов ускорилось многократно. Теперь нет необходимости в физическом предъявлении оборотного документа; оно может быть осуществлено путем передачи изображения денежного документа или информации, описывающей денежный документ (ст. 4-110/a ЕТК).

Отношения, связанные с переводом средств (funds transfer), регулируются ст. (разд.) 4А ЕТК США. В тех штатах, которые еще не приняли эту статью, отношения, касающиеся перевода средств в торговле, регулируются договорным правом (Contract Law) и деликтным правом (Tort Law). Кроме того, электронные переводы средств, в которых задействованы потребители (consumers), –

Правовая система США

предмет специального Закона (Electronic Fund Transfer Act) 1978 года, вошедшего в качестве гл. IX в Закон о кредитной защите потребителя (Consumer Credit Protection Act).

Обеспечение сделок (Secured Transactions). Кредитор по сделке всегда заинтересован в том, чтобы обезопасить себя, добиться от должника исполнения обязанности. Этому служит определенный набор мер, которые стимулируют должника к надлежащему поведению, гарантируют исполнение с его стороны обязательства. Такого рода обеспечительные меры обычно состоят, в частности, в:

- возложении на должника дополнительных обязанностей, если он не исполнит или ненадлежаще исполнит основное обязательство;
- привлечении к исполнению обязательства третьих лиц наряду с должником (при поручительстве);
- резервировании имущества (залог);
- получении гарантий от уполномоченных на то органов и организаций (банковская гарантия).

Сделки, в которых исполнение обязанности должником гарантировано его собственностью или правами на собственность («legal interest»), называются «сделками с обеспечением» («secured transactions»). Такого рода сделки регулируются ст. (разд.) 9 ЕТК США.

Законодательство и практика США в том, что касается сделок с обеспечением, основываются на концепции «*обеспечительного интереса*» («security interest»). Продавец товара имеет обеспечительный интерес и потому, например, удерживает за собой *право* собственности на товар, даже фактически передав товар покупателю (пока не получит деньги в оплату товара). Покупатель может иметь обеспечительный интерес и потому, например, не производит окончательных платежей за товар, пока не получит необходимых бумаг на движимость (chattel papers).

Обеспечительный интерес – это интерес в движимом или недвижимом имуществе, обеспечивающий оплату или исполнение обязательства (ст. 1-201/37 ЕТК). Займодавец, продавец, любое лицо, в чью пользу имеется обеспечительный интерес, называется «*обеспеченной стороной*» («secured party»); лицо, на котором лежит обязанность совершить платеж или исполнить иное обязательство, – «*должником*» («debtor»); соглашение, которое создает или предусматривает обеспечительный интерес, – «*соглашением об обеспе-*

чений» («security agreement»); имущество, служащее обеспечением (включая бумаги на движимость), – «collateral», то есть имущество, обремененное обеспечительным интересом.

В соглашении об обеспечении, как правило, предусматривается, что кредитор получает обеспечительный интерес в имуществе, на которое имеет права должник (в соглашении перечисляется и описывается это имущество). Такой подход гарантирует погашение долга и обеспечивает кредитору платеж, даже если должник «прогорит», будет не в состоянии расплатиться или исполнить обязательство.

Права кредитора по соглашению об обеспечении обременяют имущество должника (attach to the collateral). Задача кредитора – обеспечить свой приоритет в обремененном имуществе по отношению к другим кредиторам, формировать этот приоритет (perfection of the security interest).

В некоторых случаях приоритет обеспеченной стороны осуществляется автоматически (когда имущество должника уже находится у нее), однако в большинстве случаев для этого необходимо произвести определенные процедуры: заполнить бланк заявления о финансировании (Financing Statement) и зарегистрировать его в порядке (ст. 9-402 ЕТК), установленном в каждом штате порознь, у того или иного должностного лица штата или округа. Заявление действительно в течение пяти лет (с возможным продлением еще на пять лет).

Если долг должником погашен, обеспеченная сторона направляет заявление о снятии обременения с имущества либо должнику, либо туда же, где регистрировалось заявление о финансировании.

Еще одним способом обеспечения обязательств является *залог* (lien). Сущность залога состоит в том, что кредитор приобретает право в случае неисполнения обязательства должником получить удовлетворение за счет заложенного имущества, причем преимущественно перед другими кредиторами.

Залоговое правоотношение может возникнуть:

- на основании договора между сторонами;
- на основании *закона* (например, так называемый «залог механика» («mechanic's lien»): лицо, заключившее договор на работу, услугу, направленные на улучшение недвижимости, получает право на покрытие долга перед ним за счет этой недвижимости);

Правовая система США

- по *общему праву* (например, такие виды залога, как «залог ремесленника», *artisan's lien*, или «залог хозяина гостиницы»⁴¹, *innkeeper's lien*: лицо, получившее вещь для обработки (ювелир – украшение), вправе удержать вещь до получения оплаты либо продать ее в возмещение долга; хозяин гостиницы вправе удержать багаж постояльца);
- в *судебно-процессуальном* порядке (арест, удержание имущества).

Должник и кредитор могут заключить компромиссный договор о погашении долга (*creditors' composition agreements*).

В случае *ипотеки* (*mortgage*) при неисполнении должником (*mortgagor*) обязательства право собственности на недвижимость переходит к держателю залога (*Mmortgagee*).

К способам обеспечения обязательств относится и *поручительство* (*suretyship*), когда третье лицо обещает погасить кредиторю долг, если этого не сделает должник. Отношения поручительства возникают посредством договора между кредитором и поручителем (*surety*). Поручитель несет ответственность за исполнение обязательства должником (*principal debtor*).

Кредитор вправе, как только образовался долг, *в первую очередь* обращаться за погашением долга к поручителю. Этим *поручительство* отличается от *гарантии* (*garanty contract*). По договору гарантии гарант (*guarantor*) привлекается к исполнению обязательства должника *во вторую очередь*, то есть когда стало ясно, что должник не может погасить долг, а кредитор уже предпринял попытку погасить долг с должника.

Применительно к договору поручения нет обязательного требования, чтобы договор имел письменную форму, хотя на практике такие договоры заключаются письменно. К договору же гарантии предъявляется требование обязательной письменной формы (по закону *Statute of Frauds*), за некоторыми исключениями.

Право защищает интересы не только кредиторов, но и должников, например притязания кредиторов не могут распространяться на некоторые виды собственности должников. Способы защиты должников предусмотрены, в частности, в законах о защите потребителей, о банкротствах. Законами большинства штатов из-под исполнительных действий выведены домашнее имущество (*homestead exemption*), дом.

Защита прав потребителя в США. Нормы статутного и общего права, направленные на защиту прав потребителя, образуют правовой институт «consumer law».

Свобода договора, как известно, предполагает, что стороны действуют на свой страх и риск. При таком подходе приобрести некачественный товар – риск покупателя. Не случайно в древнеримские времена существовало изречение « *caveat emptor*» – «да будет бдителен покупатель». Однако сам покупатель в современном обществе не в состоянии защитить себя от недобросовестной торговли, некачественных товаров. Поэтому государство приходит ему на помощь, защищая покупателя-потребителя всеми возможными правовыми средствами.

В США по этим вопросам приняты федеральные законы и подзаконные акты, нормативные акты на уровне штатов, судебные прецеденты. Старейшим актом является Закон о Федеральной комиссии по торговле 1914 года (Federal Trade Commission Act). Законом запрещались нечестная и недобросовестная торговая практика, а также вводящая в заблуждение реклама. Во многих федеральных министерствах и ведомствах имеются отделы по делам потребителей.

Наиболее известными примерами законодательных актов штатов могут служить:

- Закон штата Техас о практике обмана в торговле 1973 года (Texas Deceptive Trade Practices Act);
- Закон штата Теннесси о защите потребителя 1977 года (Tennessee Consumer Protection Act).

Основные направления, в рамках которых на федеральном уровне осуществляется защита прав потребителя в США, можно свести к следующим:

- рекламная деятельность;
- информация, сопровождающая товар, в том числе на этикетках (ярлыках) и упаковке;
- способы торговли;
- кредитование потребителя;
- безопасность товаров для здоровья потребителя.

Вводящая в заблуждение реклама (*deceptive advertising*) запрещена, хотя широкие обобщения и очевидные преувеличения допускаются. Вводящей в заблуждение признается реклама, основанная на

Правовая система США

утверждении, которое не может быть правдой с научной точки зрения. В прецедентном решении 1944 года такой рекламой было признано утверждение о том, что крем для кожи «восстановит свойства кожи», характерные для молодости (*Charles of the Ritz Distributing Corp. v. Federal Trade Commission*, 1944).

Федеральная комиссия по торговле признала в качестве нечестной рекламы обещание продать два предмета по цене одного, если при этом начальная цена продавцом заведомо существенно завышалась. В 1968 году Комиссия издала специальные правила, касающиеся завлекающей, своего рода затягивающей в расходы рекламы («Gides on Bait Advertising»). Согласно правилам, запрещается реклама, при которой покупателю обещают недорогой предмет, а в итоге его втягивают в покупку дорогого (bait-and-switch advertising).

Комиссия разбирает жалобы на нечестную, вводящую в заблуждение рекламу, проводит изучение вопроса и принимает решения по ним. Если то или иное предприятие не согласно с решением Комиссии, то спор решается на основе административного процесса. Судья по административным делам (administrative law judge – ALJ) может вынести решение о прекращении рекламы (cease-and-desist order) или о ее опровержении (counteradvertising).

Злоупотребления продавцов в использовании телефонной связи для рекламирования своих товаров имели следствием принятие специального Закона о защите потребителя от телефонных злоупотреблений (Telephone Consumer Protection Act) 1991 года. Закон запрещает телефонное приставание с использованием систем автоматического набора номеров и предварительных магнитофонных записей рекламного текста.

На федеральном уровне и в штатах принято множество нормативных актов, посвященных предназначенной потребителю информации, в том числе на ярлыках и упаковке.

Среди законов федерального уровня можно назвать, например, следующие:

- Закон об информации, сопровождающей шерстяные изделия, 1939 года (Wool Products Labeling Act);
- Закон об информации, сопровождающей меховые изделия, 1951 года (Fur Products Labeling Act);
- Закон об изделиях из воспламеняющихся материалов 1953 года (Flammable Fabrics Act);

- Закон об информации о товаре и надлежащей упаковке 1966 года (Fair Packaging and Labeling Act);
- Закон об антитабачном просвещении 1986 года (Smokeless Tobacco Health Education Act).

Защита потребителя осуществляется также с точки зрения способов доставки товара: от двери – к двери, по почте и т.п.

Основной регулятивный массив на этом направлении приходится на подзаконные акты, в частности акты Федеральной комиссии по торговле, принявшей «Правила заказа товаров по почте или по телефону» 1993 года («Mail or Telephone Order Merchandise Rule»), «Правила торговли поддержанными моторными транспортными средствами» 1984 года («Used Motor Vehicle Regulation Rule») и др.

Ряд штатов приняли свои законы, восприняв нормы Единого торгового кодекса США и Единого кодекса о кредитовании потребителя 1968 года (Uniform Consumer Credit Code).

Применительно к сфере, связанной с недвижимостью, на федеральном уровне Конгрессом США приняты такие законы, как:

- Закон о правдивой информации при аренде 1968 года (Truth-in-Lending Act);
- Закон о предоставлении полной информации при купле-продаже земли лицами разных штатов 1968 года (Interstate Land Sales Full Disclosure Act);
- Закон о процедурах урегулирования отношений в сфере недвижимости (Real Estate Settlement Procedures Act).

Важнейшую роль в отношениях с потребителем играют вопросы кредитования купли-продажи и защиты прав потребителя в процессе кредитования.

Наиболее важными федеральными законами на этом направлении являются:

- Закон о защите потребителя при кредитовании 1968 года (Consumer Credit Protection Act);
- Закон о добросовестных отчетах по выданным кредитам 1970 года (Fair Credit Reporting Act);
- Закон о равном доступе к кредитованию 1974 года (Equal Credit Opportunity Act);
- Закон о потребительском лизинге 1988 года (Consumer Leasing Act) и др.

Правовая система США

Правление Федеральной резервной системы приняло постановление («Regulation Z»), регулирующие вопросы кредитования, связанные с договорами купли-продажи.

Большое число нормативных законодательных и подзаконных актов как на федеральном уровне, так и на уровне штатов направлено на само содержание продукта, поступающего потребителю. Главное условие: продукт должен быть безопасным для здоровья, фактически годным к потреблению по своим качествам.

Первым федеральным законом, посвященным проблематике качества товаров, был Закон о качестве продовольственных товаров и лекарственных средств 1906 года (Pure Food and Drugs Act). Закон пересмотрен и дополнен в 1938 году и действует до настоящего времени под названием «Федеральный закон о продовольственных товарах, лекарственных средствах и косметической продукции» (Federal Food, Drug and Cosmetic Act). В Законе предусмотрены стандарты качества, безопасные для потребления.

В 1972 году Конгресс США принял Закон о безопасности товаров для потребителя (Consumer Product Safety Act). В соответствии с Законом создана и функционирует на правах независимого распорядительного агентства Комиссия по безопасности товаров (Consumer Product Safety Commission). Комиссия состоит из председателя и четырех членов Комиссии (commissioners), имеет большой аппарат и региональные представительства. Комиссия осуществляет контроль за качеством продукции, потребляемой в США, проводит необходимые исследования, занимается сбором информации, а также надзирает за применением ряда законов, касающихся стандартов качества, таких как:

- Федеральный закон об опасных материалах 1960 года (Federal Hazardous Substances Act);
- Закон о защите детей и безопасности игрушек 1969 года (Child Protection and Toy Safety Act) и др.

Некоторые вопросы внешней торговли. Американские предприниматели активно участвуют в международных экономических отношениях, заключая как договоры международной купли-продажи товаров, услуг, так и другие виды договоров (контрактов).

Значительная часть сделок связана с *экспортом* товаров и услуг на иностранные рынки. Конституция США (разд. 9 ст. I) запрещает установление налогов и пошлин на вывоз товаров из любого

штата. На этом основании Конгресс не устанавливает экспортных пошлин.

Экспорт из США имеет две формы:

- прямой экспорт (*direct exporting*), когда подписывается договор с иностранным покупателем и товар отгружается в соответствии с условиями договора;
- косвенный экспорт (*indirect exporting*), когда американская организация сама проникает на иностранный рынок, создавая там необходимые структуры.

Часто американские фирмы создают производственные мощности за рубежом, используя различные выгоды международного разделения труда и экономической ситуации. Свои заводы за рубежом имеют, например, такие известные компании, как «Apple Computer», «Ford» и др. Иностранные предприятия, в свою очередь, активно осваивают экономическое пространство США (примерами могут служить японские фирмы «Сони», «Ниссан» и др.). Обеспечивается производство за рубежом посредством лицензионных договоров, договоров франчайзинга, договоров на создание совместных предприятий или на создание дочерних предприятий.

Если в иностранном государстве в нарушение норм международного права происходит конфискация иностранной собственности без адекватной компенсации, проблема решается в судебном порядке либо выносится на политический уровень. Так, в 1917 году в России была национализирована без компенсации иностранная, в том числе американская, собственность. Окончательно проблема была урегулирована в 1974 году межправительственным соглашением. В 1959–1960 годах прошла национализация иностранной собственности на Кубе. Иски против Кубы на сумму 2 млрд. долл. дожидаются своего времени. В 2006 году национализированы предприятия по добыче нефти в Боливии.

Несмотря на отсутствие экспортных пошлин, для контроля и регулирования экспорта используются другие средства. Конгресс вправе устанавливать экспортные квоты на отдельные товары (например, зерно). В соответствии с Законом о регулировании экспорта 1979 года (*Export Administration Act*) предусматривается возможность ограничений на экспорт технологически передовой продукции.

По Налоговому закону 1971 года (*Revenue Act*) предоставляются существенные налоговые льготы тем предприятиям, которые сбы-

Правовая система США

вают продукцию через свои зарубежные структуры. Законом об экспортной компании 1982 года (Export Trading Company Act) американские банки стимулируются к инвестированию в экспортно ориентированные предприятия. Экспортно-импортный банк США оказывает им, пусть и опосредованно, финансовую помощь, предоставляя гарантии по кредитам тем коммерческим банкам, которые кредитуют экспортные предприятия.

Что касается *импорта* в США, то его регулирование осуществляется посредством таможенных пошлин, квотирования и запретов на импорт. В США используются *пошлины* как адвалорные (в виде процента от декларируемой продавцом стоимости товара), так и специфические (в виде фиксированной суммы с единицы измерения, например в долларах за баррель нефти).

Квотирование применяется в случае импорта «чувствительных» для экономики США товаров. В прошлом, например, квотировался импорт в страну японских автомобилей. Теперь поставки автомобилей из Японии ограничены соглашением о «добровольном ограничении экспорта». Правда, подобного рода соглашения в соответствии с требованиями Всемирной торговой организации (ВТО) подлежат отмене в ближайшие годы как неправомерные с точки зрения международно-правовых норм.

В США существует довольно обстоятельное правовое регулирование, направленное против демпинговой практики. Под демпингом в США понимается продажа на американском рынке импортных товаров по цене ниже, чем их справедливая стоимость (fair value). Справедливая, обоснованная, честная стоимость определяется в привязке к цене данного товара в экспортирующей стране. Когда на американском рынке констатируется наличие демпинга, против соответствующего товара вводится антидемпинговая пошлина. Взысканию антидемпинговой пошлины может быть придана и обратная сила. Это означает, что пошлина будет взыскиваться и за прошедший период, предшествовавший принятию решения о ее введении.

В антидемпинговых процедурах задействованы главным образом два органа:

- Комиссия по международной торговле США (US International Trade Commission – ИТС);
- Управление по международной торговле (International Trade Administration – ИТА) в составе Министерства торговли США.

Глава 11. Торговое право

Комиссия по международной торговле – независимое распорядительное агентство. С 1916 по 1974 год она существовала под названием Тарифная комиссия Соединенных Штатов. Комиссия разрабатывает рекомендации по вопросам внешней торговли и тарифов. Управление по международной торговле Министерства торговли США, среди прочего, решает, является ли цена импортированного товара демпинговой или нет. Управление определяет также уровень антидемпинговой пошлины.

Скоординированное с другими странами понижение уровня торговых барьеров осуществляется Соединенными Штатами в рамках ВТО, различных интеграционных объединений.

В 1993 году США, Канада и Мексика подписали Соглашение о Североамериканской зоне свободной торговли (North American Free Trade Agreement – НАФТА), вступившее в силу с 1 января 1994 г. Соглашением предусматривается в течение 15–20 лет устранить таможенные пошлины почти на все товары взаимной торговли и снять некоторые другие препятствия. Это принесет конкурентные преимущества коммерсантам и предпринимателям данных трех стран на их рынках товаров и услуг. В целом НАФТА (НАФТА) дает возможность США нарастить конкурентоспособность своей экономики, обеспечить стратегические перспективы экономического развития в эпоху глобализации.

Споры, возникающие при осуществлении международной торговли, стороны контрактов предпочитают, как известно, решать в арбитражном порядке. США участвуют в Конвенции ООН о признании и исполнении иностранных арбитражных решений 1958 года (United Nations Convention on the Recognition and Enforcement of Foreign Arbitral Awards).

Глава 12

Предприятия и корпоративное право (*Business Organisations and Corporation Law*)

В ст. I (разд. 8) Конституции США прямо предусмотрено, что Конгресс имеет право «регулировать торговлю с иностранными государствами, между отдельными штатами и с племенами индейцев». Это положение часто называют «*торговой оговоркой*» (*commerce clause*). Ее значение для правового регулирования предпринимательской сферы превышает значение прочих положений Конституции. Речь идет о делегировании центру права обеспечивать принятие унифицированных норм, регулирующих, в частности, движение товаров из одних штатов в другие.

Какое-то время понималось, что центральная власть вправе регулировать только ту часть торговли, которая осуществляется между штатами, и не вправе регулировать торговлю внутри штатов. Однако прецедентным решением Верховного суда США (*Gibbons v. Ogden*) в 1824 году было закреплено право федеральной власти регулировать и «внутриштатную» торговлю, если эта торговля касалась более чем одного штата.

В 1942 году Верховный суд США постановил, что к сфере федеральной юрисдикции относятся случаи, когда индивидуальный предприниматель (фермер) производит продукцию для собственного потребления на месте (*Wickard v. Filburn*). Аргументы Верховного суда сводились к тому, что потребление продукции на месте сказывалось на ее спросе и, следовательно, оказывало влияние на междуштатную торговлю.

В 1980 году Верховный суд США в одном из своих прецедентных решений (*McLain v. Real Estate Board of New Orleans, Inc.*) обратил внимание, что на междуштатную торговлю воздействует не только торговая, но и другие виды деятельности на местах. Поэтому сегодня, по крайней мере теоретически, федеральный центр вправе регулировать деятельность, например, всех коммерческих предприятий в Соединенных Штатах.

Организационно-правовые формы предпринимательской деятельности. Простейшей формой предпринимательской деятельности является *единоличное* (индивидуальное) предприятие (*sole proprietorship*) – без образования юридического лица. Две трети предпринимателей США осуществляют свой бизнес именно в такой форме. В качестве «*sole proprietorships*» существуют малые предприятия, выполняющие, например, надомную работу, или большие рестораны, строительные фирмы и т.п. Единичный предприниматель сам принимает все решения, касающиеся своего предприятия. Вся прибыль такого предприятия принадлежит единоличному предпринимателю. Часть доходов предприниматель вправе направлять на свой накопительный (пенсионный) счет в рамках специальной программы, известной как «план Кеога» (*Keogh plan*). Средства на этом счете освобождаются от налогообложения. В то же время предприниматель один несет и все риски по своему предприятию, причем ответственность предпринимателя по обязательствам не ограничена (*unlimited liability*). В таком предприятии невелики возможности для наращивания оборотов: это можно сделать только за счет личного имущества или за счет кредитов. И, наконец, предприятие автоматически прекращается со смертью предпринимателя.

Другой организационно-правовой формой предпринимательства является *товарищество* (*partnership*). Иногда используется также термин «партнерство». Товарищества (партнерства) подразделяются на две разновидности:

- товарищество с *неограниченной* ответственностью, или, как его зачастую называют, *полное* товарищество (*general partnership, unlimited partnership, universal partnership*);
- товарищество с *ограниченной* ответственностью, или, как его иногда называют, *коммандитное* товарищество (*limited partnership*).

Товарищество с неограниченной ответственностью (или *полное товарищество*), в обиходе именуемое просто «товарищество», – это объединение двух или более лиц (полных товарищей) на основе договора с целью осуществления предпринимательской деятельности. Такое предприятие является совместной собственностью «товарищей». Все они обладают правом контроля за его деятельностью и правом участвовать в прибылях. В виде товариществ существуют, например, магазины, гостиницы, поликлиники. К договору товарищества не предъявляются требования какой-то особой формы.

Однако сами товарищи обычно предпочитают письменную форму договора. Товарищи могут предусмотреть в договоре любые условия. Главное, чтобы они соответствовали закону и публичному порядку. Деятельность товариществ (так же как и единоличных предприятий) регулируется общим – и меньше статутным – правом. В то же время на федеральном уровне в качестве кодификаций общего права принят Единообразный закон о товариществах, а в штатах имеются свои соответствующие законы.

В большинстве штатов товарищество, как правило, не считается юридическим лицом. В качестве самостоятельного юридического лица товарищество выступает в ограниченных случаях: когда речь идет о наименовании товарищества и о его собственности. В принципе же по обязательствам товарищества отвечают персонально сами товарищи; они, а не товарищество, например, платят подоходный налог (хотя обязанность информировать о доходах лежит на товариществе в целом). Полные товарищи несут неограниченную и солидарную ответственность всем своим имуществом по обязательствам товарищества.

Другой популярной разновидностью товарищества является *товарищество с ограниченной ответственностью*. Такое предприятие состоит из двух категорий участников: первая категория – полные товарищи (не менее одного); вторая категория – товарищи с ограниченной ответственностью, или *коммандитисты* (не менее одного). Полные товарищи несут перед кредиторами товарищества неограниченную ответственность, а коммандитисты отвечают по долгам товарищества в пределах сумм их вкладов. В отличие от предыдущей формы товарищества, деятельность товарищества с ограниченной ответственностью подчиняется статутному праву. И если требования закона не соблюдены, то созданное товарищество будет признано судом товариществом с неограниченной ответственностью (и соответственно *коммандитисты*, рассчитывавшие на ограниченную ответственность, будут вынуждены нести неограниченную ответственность наравне с полными товарищами).

Третьей широко распространенной формой предпринимательской организации является *корпорация*. Корпорация объединяет лиц-держателей акций, паев (shareholders), то есть собственников данного предприятия. Управление повседневными делами корпорации осуществляется директорами, которые избираются (назначаются) акционерами/пайщиками.

Глава 12. Предприятия и корпоративное право

Создание и порядок деятельности корпораций регулируются статутным правом – законами штатов и федеральными законами. Корпорация – это юридическое лицо.

Ответственность по обязательствам корпорации ограничена теми вложениями, которые сделали акционеры/пайщики. В этом – значительные плюсы данной формы предпринимательства. К минусам следует отнести по существу двойное налогообложение доходов: сначала взимается налог с доходов корпорации как юридического лица, затем взимается налог с сумм, полученных акционерами/пайщиками по итогам распределения прибыли корпорации.

Малые корпорации имеют возможность избежать подобного двойного налогообложения: для этого они вправе получить статус «S-корпораций», то есть налоговый режим, предусмотренный в разд. S Налогового кодекса (Internal Revenue Code). В соответствии с этим режимом налоги малых корпораций платятся в том же порядке, что и с товариществ: один раз и отдельно каждым акционером/пайщиком с его доходов.

Однако участниками «S-корпораций» могут быть только физические лица (не более 35 человек). Иностранцы-нерезиденты не могут состоять в «S-корпорациях» и соответственно приобретать их акции.

Процесс образования корпорации предусмотрен законодательством. Существуют требования к размеру уставного капитала. При создании корпорации уплачиваются регистрационные сборы. Сами корпорации находятся под пристальным контролем государства и несут обязанность регулярной и объемной отчетности.

Предприятие в США может существовать не только в форме единоличного предприятия, товарищества или корпорации. Возможны и некоторые другие – гибридные организационные формы предпринимательской деятельности. Такие предприятия, как правило, сочетают в себе черты товариществ и корпораций. К ним, в частности, относятся:

- совместное предприятие (Joint Venture);
- синдикат (Syndicate);
- акционерная/паевая компания (Joint Stock Company);
- трест/траст (Trust);
- кооператив (Cooperative);
- компания с ограниченной ответственностью (Limited Liability Company).

Правовая система США

Совместное предприятие (Joint Venture) – это объединение усилий и/или собственности двух или более лиц для реализации какого-то одного проекта или одной сделки, а также для осуществления серии однородных проектов, сделок. Примером может служить объединение ресурсов для строительства и продажи нескольких жилых домов. В совместном предприятии (СП) доходы и ущерб распределяются в равных долях, если участники СП не договорятся об ином.

Форма СП используется и мелкими, и крупными предприятиями. Крупные корпорации посредством СП исследуют новые рынки, проникают в них. Так, «Дженерал моторс корпорэйшн» и «Вольво трак корпорэйшн» в свое время создали СП «Volvo GM» для производства тяжелых грузовиков и продвижения их на рынок США.

По своим характеристикам СП напоминает товарищество и облагается налогами как товарищество. Отличие СП состоит в том, что оно создано для определенной цели – одного проекта или одной серии сделок. Кроме того, участники СП имеют меньший объем полномочий, чем партнеры в товариществе, поскольку деятельность СП сама по себе с точки зрения имущественной ответственности носит более ограниченный характер, чем деятельность товарищества. Если смерть партнера прекращает товарищество, то смерть участника СП, как правило, не влечет за собой прекращения СП. СП прекращается, когда реализован проект, ради которого СП создавалось. Если же в договоре об СП срок его прекращения не определен или не ясен, то СП прекращается по желанию любого из его участников.

Участники СП (как и товарищества) связаны между собой юридической обязанностью сохранять лояльность по отношению друг к другу. Поэтому, если два участника втайне приобретают участок земли, который должен быть куплен совместным предприятием, другие участники СП вправе требовать возмещения ущерба в связи с фактом нарушения обязанности сохранять лояльность друг другу.

Синдикатом называется группа физических лиц, объединяющихся с целью финансирования какого-то определенного проекта, например строительства торгового центра. Правовое оформление таких групп может быть различным: это может быть форма корпорации или товарищества либо просто совместная собственность.

Акционерная/паевая компания – это гибрид товарищества и корпорации. Как в корпорации, здесь право собственности представлено акциями или паями; управление осуществляется директорами и должностными лицами компании; срок функционирования не установлен. В то же время на *товарищество* компания похожа тем, что создается по договору между участниками, акционеры/пайщики несут ответственность по обязательствам компании, и в целом компания не рассматривается как юридическое лицо для целей участия в судопроизводстве. В акционерной/паевой компании участники не рассматриваются в качестве агентов друг друга.

Форма предпринимательского *треста* появилась в штате Массачусетс в XIX веке. При этом преследовалась цель получить такое преимущество, свойственное корпорации, как ограниченная ответственность, но избежать ограничений, которые налагались в то время на корпорации в части права собственности, собственности на недвижимость. В XIX веке тресты сосредоточили в своих руках большие средства и взяли под свой контроль целые отрасли экономики, товарные рынки, препятствуя конкурентной среде. Одним из самых известных трестов являлся трест Джона Д. Рокфеллера «Стандарт ойл компани» («Standard Oil Company»). Чтобы смягчить антиконкурентные следствия образования и деятельности трестов, Конгресс США принял в 1890 году Антитрестовский закон – Закон Шермана (Sherman Antitrust Act) и целый ряд других законов.

Трест (Business Trust) в современной российской правовой литературе иногда используется переводной термин «траст») создается путем заключения письменного договора, в котором обеспечиваются права и интересы бенефициаров (бенефициариев) и закрепляются обязательства и полномочия доверительного собственника (trustee). В качестве сторон договора могут выступать как физические, так и юридические лица.

Сущность треста (траста) заключается в том, что одно лицо (доверительный собственник) управляет имуществом, переданным ему другим лицом (учредителем). Доверительный собственник использует это имущество только в указанных ему целях и в пользу учредителя или других лиц, которые определены учредителем. Таким образом, юридически право собственности и управления ею принадлежит одному или нескольким доверительным управляющим, а доходы от этого поступают учредителю или другим бенефициариям по указанию учредителя. Правовая конструкция треста по

Правовая система США

многим параметрам напоминает *корпорацию*. Смерть или банкротство бенефициара не ведет к ликвидации треста. Бенефициары лично не отвечают по долгам и обязательствам треста. В большинстве штатов тресты платят те же налоги, что и корпорации.

В США распространено создание благотворительных трестов (*charitable trusts*), называемых «фондами». Выделяемое для них имущество не облагается налогом. Учредители получают возможность безвозмездно использовать результаты деятельности фондов в хозяйственной деятельности своих предприятий. В форме благотворительных фондов функционируют образовательные организации (университеты, библиотеки), организации здравоохранения, научно-исследовательские организации и т.п.

Со временем компании все чаще стали объединять свои капиталы, передавая акции юридическому лицу, в функции которого входит осуществление не производственной, а чисто управленческой деятельности. Такие управленческие компании – держатели акций называются *холдинговыми* (*holding companies*).

Кооператив в США – это ассоциация, образованная в целях выполнения определенной экономической функции без получения прибыли ее участниками (паедрержателями). Создаются и функционируют зарегистрированные кооперативы в соответствии с законами штатов о непредпринимательских корпорациях.

Выгода членов кооператива (паедрержателей) заключается в том, что потенциальные партнеры скорее пойдут на заключение сделок с кооперативом, чем с отдельными его участниками. Допускается существование кооперативов, не являющихся юридическими лицами. Они не регистрируются. Их правовой режим, как правило, схож с правовым режимом товариществ. Члены таких кооперативов несут солидарную ответственность по долгам и обязательствам кооператива.

Правовая форма кооператива зачастую используется группами физических лиц для того, чтобы полнее использовать возможности товарных рынков. Так, например, создаются потребительские кооперативы (*consumer purchasing cooperatives*), которые занимаются тем, что покупают большие партии товаров и в связи с этим получают более низкую цену на товары.

Специальные маркетинговые кооперативы (*seller marketing cooperatives*) образуют продавцы, с тем чтобы наблюдать за товарным

рынком и удерживать цены, благоприятные для продавцов. Кроме названных распространены кредитные, фермерские кооперативы и т.п. Кооперативы исключены из сферы действия антитрестовского законодательства.

Начиная с 1977 года многие штаты стали вводить еще одну – новую организационную форму предпринимательской деятельности: Limited Liability Company (LLC) – *компанию с ограниченной ответственностью*. Первый такой закон появился в штате Вайоминг, и этот закон выступил в роли модельного закона для других штатов. Впоследствии Национальной конференцией представителей был выработан проект Примерного (модельного) закона о компаниях с ограниченной ответственностью. Эта форма предприятия сочетает в себе преимущество ограниченной ответственности, свойственное корпорации, и налоговые преимущества, свойственные товариществам.

Американские юристы проводят прямую параллель между LLC и формой *общества с ограниченной ответственностью*, существующей в романо-германском праве. Известно, например, что в Германии общества с ограниченной ответственностью (Gesellschaft mit beschränkter Haftung – GmbH) появились в 1892 году. Позднее они возникли и в других странах: в Панаме – в 1917; Бразилии – 1919; Чили – 1923; на Кубе – 1929; в Аргентине – 1932; Мексике – 1934 году.

В предпринимательской деятельности в США активно используется такая форма предприятия, как *франчайзинг* (или *франшиза*) – private franchises. Франчайзинг (франшиза) – это право на создание коммерческой фирмы, продажу товаров и оказание услуг в порядке коммерческой концессии. Чаще всего по договору франчайзинга (франшизы) одна сторона (правообладатель – franchisor) предоставляет другой стороне (пользователю – franchisee) за вознаграждение право на фирменное наименование, товарный знак и на другие объекты исключительных прав.

Наиболее известными примерами франчайзинга служат: система ресторанов быстрого питания «Макдоналдс» («McDonald`s»), система гостиниц «Хилтон» («Hilton Hotels»), «Холидей Инн» («Holiday Inn»). Сегодня треть продаж на розничном рынке США осуществляется посредством франчайзинга.

Пользователь фирменного наименования или торгового знака интегрирован в предпринимательскую систему *правообладателя*.

Правовая система США

Он может работать как независимый предприниматель, но при этом извлекать выгоду за счет использования известной торговой марки или фирменного наименования. Отношения между пользователем и правообладателем по договору франчайзинга рассматриваются в судебной практике как отношения между агентом и принципалом или между работником и работодателем, хотя вся специфика франшизы не всегда укладывается в эти рамки.

На федеральном уровне принято несколько законов, касающихся отношений франчайзинга: Закон 1956 года о франшизе в сфере автодилерства (Automobile Dealers' Franchise Act), Закон 1979 года о маркетинговой практике на нефтяном рынке (Petroleum Marketing Practices Act). Франчайзинг в торговой сфере регулируется Единым образным торговым кодексом США.

Национальная конференция представителей разработала для штатов текст Примерного (модельного) закона по различным аспектам отношений франчайзинга. Антитрестовское законодательство запретило противозаконные соглашения по ценам в отношениях коммерческой концессии. Федеральная комиссия по торговле США приняла ряд нормативных подзаконных актов по этим вопросам. Аналогичное регулирование имеется и в отдельных штатах.

Характерные черты и особенности товарищества. Остановимся подробнее на наиболее важных и распространенных в США организационно-правовых формах предпринимательской деятельности – товариществах и корпорациях. Когда два или несколько лиц решают совместно заняться предпринимательской деятельностью, между ними возникают особые правоотношения: каждый партнер в таком объединении рассматривается как *агент* другого партнера или других партнеров и всего предприятия в целом.

Их отношения рассматриваются в контексте отношений агента и принципала и, следовательно, подчинены регулированию через правовой институт агентского права (Agency Law). Каждый партнер связан доверительными отношениями с другими партнерами и обязан сохранять лояльность к ним. Отношения *товарищества* (partnership) отличаются от агентских отношений тем, что товарищество свободно создается посредством договора между заинтересованными людьми. В непартнерских же агентских отношениях агент, как правило, не имеет права собственности на бизнес и не обязан нести предпринимательские риски. Если между партнерами

Глава 12. Предприятия и корпоративное право

нет явно выраженного договора о товариществе, то к их отношениям применяются нормы Единообразного закона о товариществе – ЕЗТ (Uniform Partnership Act – UPA). ЕЗТ США воспринят всеми штатами (кроме штата Луизиана). Правда, пересмотренная и принятая Национальной конференцией представителей в 1992 году новая версия Единообразного закона (Revised Uniform Partnership Act – RUPA) пока действует лишь в нескольких штатах (Монтана, Вайоминг и др.).

Согласно ст. 6 (разд. 1) ЕЗТ, товарищество – это объединение двух или более лиц, занимающихся в качестве совместных собственников предпринимательской деятельностью с целью получения прибыли.

Если отношения товарищества не оформлены договором, суд при решении вопроса о том, имеет место товарищество или нет, уделяет особое внимание трем аспектам:

- как распределяются прибыли и убытки;
- как обстоит дело с правом собственности в совместной предпринимательской деятельности;
- как построено управление такой деятельностью.

Зачастую товарищества называют фирмами (*firm*) или компаниями (*company*) с тем, чтобы отделить понятие *товарищества* как субъекта права от входящих в него товарищей. Товарищество для некоторых целей признается автономным субъектом права; в других случаях – совокупностью входящих в него лиц.

Следует отметить, что *общее право* никогда не рассматривало товарищество в качестве юридического лица, поэтому иск, поданный в соответствии с общим правом, не мог быть предъявлен фирме как таковой; только партнер выступает по общему праву как истец или ответчик. Однако сегодня по *законодательству* (то есть по *статутному праву*) многих штатов предъявить иск можно непосредственно товариществу как обособленному предприятию, равно как и за товариществом закреплено право выступать истцом в суде. Кроме того, товарищество действует в качестве самостоятельного субъекта права в бухгалтерских процедурах. ЕЗТ США предусматривает право собственности самого товарищества, а не только право собственности входящих в товарищество лиц (ст. 8.3). Впрочем, если имущества товарищества недостаточно для покрытия обязательств, задействуется имущество членов товарищества. Как правило, иски предъявляются одновременно и к товариществу,

Правовая система США

и к партнерам товарищества. Федеральное законодательство закрепило подход к товариществам как к юридическим лицам в процедурах банкротства, в налоговых отношениях, в процессуальных отношениях федерального уровня.

Договор товарищества с точки зрения формы может быть устным, письменным или подразумеваемым. Применительно к отдельным видам товариществ Федеральный закон о мошенничестве (Statute of Frauds) требует только письменной формы договора. Письменными, например, должны быть договоры сроком более одного года или договоры о товариществах в сфере купли-продажи недвижимого имущества. Письменный договор, называемый иногда «статьями о товариществе» (Articles of Partnership), закрепляет доли участия партнеров. Если в договоре не оговорены доли участия в доходах и обязательствах, то эти доли считаются равными (ЕЗТ, ст. 18а).

Прекращаться договор товарищества может либо по завершении проекта, ради которого оно создавалось, либо в определенный срок (срочное товарищество – partnership for a term). Если товарищество прекращается досрочно по инициативе партнера без согласия остальных товарищей, инициатор прекращения договора несет ответственность в связи со всеми убытками, которые могут последовать.

Если срок действия товарищества не оговорен, то налицо «бессрочное товарищество» (partnership at will). Любой партнер в любое время вправе выйти из такого товарищества, что не влечет последствий в виде неограниченной ответственности партнера за причиненный ущерб. Зачастую в качестве партнера (или партнеров) товарищества выступает корпорация (или корпорации), что допускается законодательством. Некоторые штаты, впрочем, ограничивают возможность корпораций быть партнерами в товариществах. Суды зачастую рассматривают такие образования скорее как совместные предприятия (Joint Ventures). В некоторых случаях суды признают существование товарищества, хотя стороны не имели в виду его создавать, однако же вели себя с третьими лицами как товарищество. Такие товарищества квалифицируются судами как «товарищества, основанные на эстоппеле» (partnership by estoppel).

Эстоппель – правовой принцип, согласно которому лицо утрачивает право ссылаться на какие-либо факты в обоснование своих притязаний. В данном случае лицо утрачивает право утверждать,

Глава 12. Предприятия и корпоративное право

что оно не является участником товарищества. Так, если держатель небольшого магазина М., чтобы получить кредит в банке, подкрепляет свою заявку ссылкой на товарищество с финансово обеспеченным лицом Т., а Т. не опровергает эту информацию, то по законам многих штатов отвечать перед банком за возврат кредита М. и Т. будут вместе. Объединение М. и Т. будет признано товариществом, основанным на эстоппеле.

Права партнеров по товариществу касаются таких вопросов, как:

- управление товариществом;
- доля участия в товариществе – в его имуществе, прибылях, долговых обязательствах;
- компенсация за дополнительные усилия или затраты (например, зарплата в случае выполнения управленческих функций);
- доступ к документации;
- проверка бухгалтерской отчетности;
- права собственности.

Все товарищи имеют равное право на управление товариществом с неограниченной ответственностью и ведение его дел (ЕЗТ, ст. 18 е). Все они располагают по одному голосу независимо от доли участия, если не договорятся о другом. На практике партнеры поручают кому-то одному вести повседневные дела товарищества. В больших товариществах создается нечто вроде исполнительного комитета (management committee) в составе одного и более партнеров. При этом все равно по многим принципиальным вопросам (принятие новых членов, изменение договора, начало нового вида предпринимательской деятельности и т.п.) требуется единодушное согласие всех партнеров.

Что касается права собственности партнеров, то следует различать:

- а) право партнера на собственность, принадлежащую предприятию (фирме) и используемую в предпринимательской деятельности;
- б) право партнера на доходы пропорционально своей доле участия.

Собственность предприятия принадлежит партнерам на правах общего совместного владения. Партнер не вправе продать или использовать имущество предприятия, кроме как для целей товарищества. Личные кредиторы партнера не вправе удовлетворять свои притязания за счет имущества товарищества.

Обязанность партнеров заключается в поддержании доверительных отношений, в добросовестном поведении по отношению

Правовая система США

к выгодам товарищества. Интерес товарищества должен стоять выше личного интереса каждого из партнеров. Это означает, что партнер не вправе вступать в самостоятельную конкурентную товариществу деятельность без согласия всех остальных партнеров. Доверительные – агентские отношения в рамках товарищества предполагают, что каждый партнер должен передать товариществу все полученное без согласия партнеров по сделкам товарищества.

В любой сделке товарищества партнеры выступают по отношению друг к другу как агенты и принципалы одновременно. Каждый партнер представляет товарищество, и любая сделка, заключенная партнером в рамках предусмотренного договором предмета деятельности, обязывает все товарищество (ЕЗТ, ст. 9.1). По законодательству большинства штатов (ЕЗТ, ст. 15b), товарищи несут общую – *солидарную* ответственность (joint liability) по долгам и обязательствам товарищества. В некоторых штатах предусмотрено, что товарищи могут нести как *солидарную*, так и *долевою* ответственность (several liability) в отдельных правоотношениях.

Товарищество прекращается вследствие любого изменения в отношениях партнеров, в результате которого утрачивается желание или способность продолжать совместную предпринимательскую деятельность.

Прекращение товарищества проходит в две стадии:

- 1) прекращение *договора* товарищества (dissolution) – когда прекращается *право* на существование, но фактически товарищество продолжает существовать;
- 2) *ликвидация* (winding up) товарищества – когда между участниками распределяются активы товарищества, и оно перестает существовать и юридически, и фактически.

Первая стадия (dissolution) возможна:

- вследствие актов (действий) самих участников;
- в соответствии с законом;
- по решению суда.

Прекращение договора товарищества *действиями (актами)* самих участников имеет место:

- в соответствии с условиями *договора* товарищества: в указанный в договоре срок; при наступлении предусмотренного в договоре обстоятельства; при достижении цели, ради которой создавалось товарищество; по взаимному согласию в любое время;

Глава 12. Предприятия и корпоративное право

- при *выходе* партнера из товарищества. Следует обратить внимание, что такой выход в принципе является частью правоспособности партнера, его правомочий, но всегда он вправе реализовать свое правомочие. Если товарищество создавалось на специально оговоренных условиях или для достижения специфических целей, партнер не может выйти из товарищества, пока не созданы условия или не достигнута цель;
- при *приеме* нового партнера. При этом возникает новое товарищество, которое наследует долги прекращенного: кредиторы прекращенного товарищества становятся кредиторами нового товарищества;
- при *переходе (купле-продаже)* доли участия партнера.

Прекращение договора товарищества *по закону* имеет место:

- в случае смерти партнера;
- в случае банкротства товарищества;
- в случае наступления обстоятельства, которое делает противозаконным продолжение деятельности товарищества или одного из партнеров (например, назначение партнера из профессионального товарищества юристов мировым судьей штата; законодательно запрещено совмещение государственной должности с предпринимательской деятельностью).

Прекращение договора товарищества *по решению суда* может иметь место при различных обстоятельствах, в частности:

- в связи с состоянием здоровья (недееспособностью) одного из партнеров (*insanity*);
- если партнер не в состоянии выполнять свои обязанности по договору (*incapacity*);
- если предпринимательская деятельность товарищества заведомо убыточна (*business impracticality*);
- в связи с ненадлежащим поведением партнера: обман по отношению к другим партнерам; алкогольная зависимость, имеющая следствием пренебрежение своими обязанностями, и т.п. (*improper conduct*).

Партнер обязан уведомить каждого из партнеров о своем намерении прекратить договор товарищества, выйти из него. Такое уведомление может произойти в двух формах – «словом» и «делом», то есть в форме персонального устного или письменного извещения (*actual notice*) либо в форме фактических действий (*constructive notice*). После этого уже нельзя создавать новых обязательств для

Правовая система США

товарищества. О прекращении товарищества уведомляются посредством actual notice все заинтересованные *третьи лица*, а для прочих достаточно простого извещения в газете.

Вторая стадия прекращения товарищества – *ликвидация* (winding up) – означает сосредоточение всех активов товарищества, завершение обязательств, погашение долгов и распределение между участниками всего оставшегося в соответствии с долями участия.

Кредиторы самого товарищества и/или отдельных партнеров товарищества вправе выставить требования в отношении его активов. Если сумма долгов товарищества больше суммы активов, то партнеры погашают долги своим личным имуществом пропорционально долям участия (если они не согласовали этот вопрос по-другому).

Бывает и так, что при создании товарищества партнеры заранее предусматривают возможность изменения дружеских, доверительных отношений между собой. В таком случае они договариваются, что при ухудшении внутренних отношений доля одного или нескольких товарищей будет выкуплена другим или другими товарищами. Эти договоры называются «*buy – sell agreements*», или «*buy – out agreements*». Включение в договор подобных положений позволяет избежать впоследствии долгих споров и разбирательств, трудоемких и дорогостоящих процедур. Аналогичные нормы включаются в договор на случай смерти товарища: предусматривается выплата наследникам суммы доли (пая) умершего партнера.

Наряду с товариществами с *неограниченной* ответственностью в США активно используются товарищества с *ограниченной ответственностью* (Limited Partnerships). До 1976 года основным федеральным актом в этой сфере был Единообразный закон о товариществах с ограниченной ответственностью (Uniform Limited Partnership Act – ULPA). После 1976 года стала действовать пересмотренная редакция Единообразного закона (Revised Uniform Limited Partnership Act – RULPA). Процесс образования ТОО носит более публичный и формальный характер: все партнеры ТОО должны подписать специальную форму свидетельства об образовании ТОО (Certificate of Limited Partnership).

Товарищество с *ограниченной* ответственностью (ТОО) состоит по крайней мере из одного партнера с неограниченной ответственностью (general partner) и из одного или более партнеров с ограниченной ответственностью (limited partner). Часто в противо-

Глава 12. Предприятия и корпоративное право

поставление товариществам с *неограниченной* ответственностью товарищества с *ограниченной* ответственностью называют «special partnerships». В романо-германской системе права товарищества такого типа называются, как известно, *коммандитными*.

Партнер (или партнеры) с *ограниченной* ответственностью вносит в товарищество деньги или другое имущество и имеет в предприятии долю (interest), однако не участвует в управлении товариществом и не несет личной ответственности за его долги сверх внесенного имущества. Во всем остальном партнер с *ограниченной ответственностью* имеет те же права, что и партнер с *неограниченной ответственностью*.

Некоторые специалисты (адвокаты, бухгалтеры) объединяются по профессиональному признаку либо в *профессиональные товарищества*, либо в *профессиональные корпорации* (professional corporations). В профессиональных товариществах выгодой представляется налогообложение: оно осуществляется лишь однажды, налоги платит каждый товарищ со своего дохода. В то же время приходится нести риск неограниченной ответственности. В корпорациях нет риска неограниченной ответственности. Однако налоги приходится платить дважды: сначала самой корпорации, потом – ее участникам со своих доходов. Чтобы специалисты могли избежать двойного налогообложения и одновременно риска неограниченной ответственности, во многих штатах стала появляться такая форма предпринимательской деятельности, как *товарищества с ограниченной ответственностью* (Limited Liability Partnership – LLP). В правовом регулировании деятельности *корпораций* существует похожая организационно-правовая форма предприятия – *компания с ограниченной ответственностью* (Limited Liability Company – LLC).

Таким образом, организационно-правовая форма *товарищества с ограниченной ответственностью* (Limited Liability Partnership – LLP) удобна тем, что, с одной стороны, несет за собой налоговые преимущества, свойственные товариществам, а с другой – освобождает участников (limited partners) от неограниченной ответственности по долгам и обязательствам.

Первый закон о товариществах с ограниченной ответственностью появился в штате Техас в 1991 году. По состоянию на начало XXI века, более десятка штатов приняли подобные законы у себя.

Правовая система США

Требования законов к образованию и функционированию LLP можно свести к следующему:

- заполнить специальную регистрационную форму у секретаря штата (secretary of state). Секретарь штата – влиятельное должностное лицо, отвечающее за выдачу лицензий предприятиям, водительских удостоверений, за проведение выборов. Секретарь штата назначается губернатором или законодательным собранием штата либо избирается;
- уплачивать ежегодный взнос (annual fee) в размере 200 долл. на одного партнера;
- гарантировать профессиональную ответственность по долгам и обязательствам на сумму не менее 100 тыс. долл.;
- указывать вместе с наименованием товарищества его организационно-правовую форму.

Правовая проблема применительно к LLP возникает, по мнению американских юристов, тогда, когда такое товарищество создано по закону одного штата, а иск против товарищества подается в другом штате. Пока только в штатах Миннесота, Нью-Джерси и в Федеральном округе Колумбия юридически признаются LLP, созданные в других штатах.

Характерные черты и особенности корпорации. Корпорация – это порождение статутного права, искусственно созданное правовое явление. Сегодня корпорации представляют собой одну из важнейших форм организации бизнеса в США. Порядок создания и деятельности корпораций регулируется законодательством штатов. Каждый штат имеет свое корпоративное право (Corporate Law), и они не всегда идентичны. На федеральном уровне был принят Примерный (модельный) закон о предпринимательских корпорациях (Model Business Corporation Act – MBCA), кодифицировавший законодательство штатов и, в свою очередь, оказавший на него влияние. Впоследствии Примерный (модельный) закон был дополнен и скорректирован; его новая редакция получила название «Revised Model Business Corporation Act» – RMBCA. Как *юридическое лицо* корпорации в силу поправки XIV к Конституции США имеют право на «равную защиту на основе закона». Корпорация может выступать в суде в качестве истца и ответчика. В соответствии с поправкой I к Конституции США корпорации обладают «свободой слова» как в коммерческой сфере (например,

Глава 12. Предприятия и корпоративное право

в форме рекламы), так и в политической (в том что касается поддержки тех или иных политических платформ и кандидатов). Правда, «свобода слова» корпораций находится под существенным ограничительным регулированием. Должностные лица корпораций в соответствии с поправкой V к Конституции США не могут принуждаться свидетельствовать против себя в уголовном деле.

Корпорация имеет собственное наименование, свои права и обязанности. Она как бы замещает собой держателей акций/паев в осуществлении предпринимательской деятельности и в несении ответственности. Ее правоспособность автономна по отношению к лицам, владеющим корпорацией. Управление корпорацией осуществляется дирекцией или правлением, которые избираются акционерами/пайщиками (RUPA, ст. 8.01; 8.03). Должностные лица и другие работники нанимаются правлением. Приобретая долю в капитале корпорации, лицо становится акционером/пайщиком – одним из совместных собственников предприятия. Корпорация и ее акционеры/пайщики обладают значительной автономностью по отношению друг к другу. Акционер может подать иск против корпорации, а корпорация – против акционера.

Доходы корпорации облагаются налогом как на уровне штата, так и на федеральном уровне. Корпорация может оставить доходы у себя, а может выплатить их акционерам в форме дивидендов. Никаких налоговых льгот в связи с выплатой дивидендов (например, уменьшение налогооблагаемой базы на сумму выплаченных дивидендов) не предоставляется. Дивиденды, полученные акционерами, вновь облагаются налогом – налогом на доход акционера/пайщика.

Если доходы не распределяются в виде дивидендов, а удерживаются корпорацией (*retained earnings*), это ведет к накоплению активов предприятия и повышению котировок его акций. Корпорация отвечает за ущерб, нанесенный ее представителями и должностными лицами при исполнении служебных обязанностей. Корпорация как юридическое лицо может нести ответственность за нарушение уголовного законодательства: объективно ее нельзя посадить в тюрьму, но можно оштрафовать. Если уголовно наказуемое поведение совершают должностные лица корпорации, то они в качестве физических лиц несут уголовную ответственность, в том числе в форме тюремного заключения.

Правовая система США

С точки зрения договорной правоспособности корпорация может для достижения цели, ради которой она создана, совершать любые действия и заключать любые договоры, какие могут совершать и физические лица, если такой объем правомочий не ограничен уставом корпорации или законами.

Правовое регулирование создания и деятельности корпораций, их правовой статус обеспечивается иерархической системой следующих актов:

1. Конституция США.
2. Конституция штата.
3. Законы штата.
4. Articles of incorporation – документ, предшествующий учреждению корпорации и содержащий набор положений о предмете деятельности, структурной организации капитала и другие сведения.
5. Устав, или регламент, корпорации (Bylaw), то есть нормы, касающиеся управления корпорацией. Устав принимается на первом собрании учредителей.
6. Решения (приказы) правления/дирекции.

Корпорация может обладать так называемыми «подразумеваемыми полномочиями» (implied powers) в целях обеспечения уставной деятельности. Например, с определенными ограничениями корпорация вправе брать деньги и давать их займы, предоставлять кредиты, делать благотворительные взносы.

Президент или генеральный директор (chief executive officer) вправе совершать от имени корпорации необходимые действия. Должностные лица предприятия также располагают «подразумеваемыми полномочиями» совершать действия по обеспечению обычной, нормальной предпринимательской деятельности корпорации. Однако они не вправе самостоятельно принимать крупные решения, сказывающиеся на деятельности корпорации, например решения по продаже корпоративных активов. Корпорации могут быть классифицированы в зависимости от места регистрации и функционирования; уставных целей и предмета деятельности; характеристик, связанных с правом собственности.

Так, по *пространственной сфере* действия корпорации США подразделяются на:

- корпорации, действующие внутри штата, в котором они зарегистрированы; так сказать, «домашние», «внутренние» корпорации (domestic corporation);

Глава 12. Предприятия и корпоративное право

- корпорации, созданные в одном штате, но действующие в другом штате; своего рода «чужеродные», или «иностранные», корпорации (*foreign corporation*);
- корпорации, созданные в другой стране, но действующие на территории США; их называют «*alien corporations*» – заграничными, или иностранными, корпорациями.

У корпораций нет автоматического права осуществлять свою деятельность за пределами штата регистрации. Для этого необходимо получить специальное разрешение – лицензию «*Certificate of authority*» в каждом штате, где предполагается деятельность предприятия. Выдача такого сертификата-лицензии означает признание в данном штате статуса и компетенции чужеродной корпорации, образованной в другом штате. Если чужая корпорация осуществляет свою деятельность, не получив лицензии, власти штата штрафуют такую корпорацию, отказывают ей в доступе к судам штата или даже берут под арест должностных лиц предприятия (*Robertson v. Levy, D.C. App., 1964*).

По преследуемым *целям* корпорации подразделяются на:

- *публичные* корпорации, преследующие удовлетворение политических, государственных потребностей (например, города как юридические лица, Почтовая служба США, Национальная корпорация железнодорожных пассажирских перевозок – АМТРАК и многие другие федеральные правительственные организации);
- *частные* корпорации, преследующие цель извлечения частных выгод.

Имеются также корпорации, преимущественно, хотя и не всегда, частные, которые не преследуют цели достижения прибыли: частные больницы, образовательные, благотворительные, религиозные организации (*nonprofit corporations, eleemosynary corporations*).

Если акции (паи) корпорации могут передаваться от одного держателя к другому в пределах узкого круга лиц (например, только членам семьи), то такие корпорации называются «*закрытыми*» – корпорациями *закрытого типа* (*close corporation, closely held corporation, family corporation, privately held corporation*).

В некоторых штатах есть сходство в законодательном регулировании закрытых корпораций и товариществ.

Правовая система США

Основные признаки «закрытой корпорации»:

- она имеет ограниченный круг акционеров/пайщиков (как правило, не больше 30);
- передача акций/паев обставлена ограничительными условиями; например, в учредительном документе предусматривается, что акции сначала должны быть предложены для продажи другим акционерам или самой корпорации и только потом – внешним покупателям;
- не допускается публичное предложение ценных бумаг такой корпорации.

Статус закрытых корпораций отражен в приложении (Statutory Close Corporation Supplement to MBCA) к Примерному (модельному) закону о предпринимательских корпорациях. В новой редакции этого закона (RMBCA, ст. 7.32) предусмотрено: в случае письменного согласия всех своих членов корпорация может работать без директоров, издания приказов, очередных и внеочередных собраний и формальностей. Чаще всего эта возможность используется в закрытых корпорациях. Управление делами закрытой корпорации обычно осуществляется одним из акционеров или несколькими акционерами, исполняющими обязанности директоров.

В 1982 году Конгресс США принял разд. S в Налоговом кодексе США (Internal Revenue Code). Новым актом «S-корпорациям» предоставлялись некоторые налоговые льготы при условии, что корпорация: относится к разряду внутриштатных, домашних (domestic corporations); не входит в группу дочерних корпораций; имеет не более 35 акционеров; не имеет в составе акционеров иностранцев-нерезидентов, и др.

Среди различных видов корпораций выделяются также *профессиональные корпорации*, то есть корпорации, созданные специалистами: врачами, юристами, дантистами, бухгалтерами. Наименования таких корпораций обычно сопровождаются буквами:

- S.C. – service corporation;
- P.C. – professional corporation;
- Inc. – incorporated;
- P.A. – professional association.

Как правило, профессиональные корпорации подчиняются тем же правилам, что и другие предпринимательские корпорации. Однако к отличительным чертам можно отнести то, что суды при некоторых обстоятельствах вправе с точки зрения ответственности подхо-

дись к профессиональным корпорациям, как к товариществам: каждый участник отвечает за ущерб, причиненный *недобросовестной деятельностью* любого другого участника; во всех остальных случаях участник профессиональной корпорации не отвечает за ущерб, причиненный другими участниками.

Существенную правовую проблему представляет вопрос: как быть, если предприятие по закону считается *корпорацией*, но фактически ведет себя как *товарищество*? В различных вариациях много раз он возникал перед судами США. Иногда суды применяли нормы о товариществах к акционерам, и последние должны были лично отвечать по обязательствам своего предприятия (*Boyd, Payne, Gates & Farthing, P.C. v. Payne, Gates, Farthing & Radd, P.C.*; *Supreme Court of Virginia*, 1992). Образование корпорации осуществляется в два этапа: на *первом* – предварительном этапе проводятся организационные мероприятия, включая сосредоточение нужного капитала; на *втором* этапе осуществляются юридические процедуры регистрации.

На *подготовительном* (первом) этапе учредители будущей корпорации (*promoters*) готовят и выпускают план деятельности (*prospectus*), сообщение о предполагаемых операциях компании с целью привлечения акционеров/пайщиков. Учредители (*промоутеры*) привлекают потенциальных инвесторов – покупателей акций/паев будущей корпорации (*subscribers*), заключая с ними соглашения на покупку акций. Подписка на акции безотзывна в течение шести месяцев, если иное не предусмотрено соглашением. По законам штатов *подписчики* становятся *акционерами* с момента образования корпорации или подтверждения ею соглашений на приобретение акций. При необходимости промоутеры заключают договоры, покупают или берут в аренду имущество с тем, чтобы затем продать его созданной корпорации. Промоутеры несут персональную ответственность по такого рода сделкам, осуществленным в пользу будущей корпорации.

Процедуры инкорпорации, то есть образования корпорации, в разных штатах не одинаковы. Наиболее привлекательным с этой точки зрения всегда считался штат Делавэр. Его законы позволяют предприятиям, зарегистрированным в штате, осуществлять свою предпринимательскую деятельность и иметь штаб-квартиру (главный офис) за пределами штата. Впрочем, сегодня многие штаты приняли подобные же нормы.

Правовая система США

Простота регистрации предприятий, в том числе иностранцами, позволяет использовать такие предприятия для отмыwania денег, мошенничества, других преступлений во всем мире.

На *втором* этапе создания корпорации необходимо получить:

- Articles of incorporation – документ, служащий первичным источником полномочий для образования будущей корпорации, актом предварительной инкорпорации (в российской правовой литературе этот документ часто называют «учредительным договором»);
- Certificate of incorporation – своего рода свидетельство о регистрации предприятия. Этот документ выдается секретарем штата и знаменует собой юридический факт образования корпорации. Начиная с этого момента корпорация юридически приступает к осуществлению своих функций.

В акте предварительной инкорпорации, как правило, указываются наименование будущей корпорации, сфера ее деятельности, срок деятельности, структура капитала, правила организации управления, место нахождения главного офиса, имена учредителей и др.

Ниже приводится примерный текст такого акта, который дает представление о его содержании и назначении; в некоторых штатах этот документ называется «Corporate charter» (Устав).

Выбор наименования корпорации контролируется секретарем штата. Оно не должно дублировать уже имеющиеся названия фирм или вводить в заблуждение. При названии обязательно должно находиться указание на форму предприятия: Corporation, Incorporated, Company, Limited либо их сокращения (в зависимости от того или иного штата).

Предмет деятельности корпорации может быть указан:

- либо конкретно: корпорация создается для производства и продажи сельскохозяйственных товаров;
- либо достаточно всеобъемлюще: корпорация создается для осуществления любой законной деятельности («any legal business»). Широко сформулированный предмет деятельности позволяет избежать в будущем изменений в учредительных документах.

В некоторых штатах банковская, страховая и некоторые другие виды деятельности – предмет специальных законов. По сроку деятельности корпорации в большинстве штатов считаются бессрочными. В отдельных штатах предусматривается максимальный срок, после которого требуется перерегистрация.

Глава 12. Предприятия и корпоративное право

ARTICLES OF INCORPORATION

Зарегистрировано секретарем штата
19 марта 2006 г.

Акт инкорпорации

Статья I

Наименование корпорации – «Yury Juzz System, Inc».

Статья II

Цель корпорации состоит в осуществлении законных действий и деятельности, ради которых корпорация может быть образована на основании Закона о предпринимательских корпорациях штата _____, кроме банковской деятельности, предпринимательской деятельности на основе доверительной собственности или профессиональной практики.

Статья III

Имя и адрес проживающего в штате _____ представителя корпорации для процессуальных действий: Alexandre M. Volkoff, 50 North Avenue, Springfield, _____, 07081 USA.

Статья IV

Корпорации разрешается выпускать только акции _____

Общее количество акций, которое корпорация может выпустить, составляет _____ акций.

Статья V

Форма корпорации – корпорация закрытого типа. Общее число держателей всех выпущенных корпорацией акций не будет превышать 10 человек.

Дата: _____

Подпись учредителя/учредителей

Размеры обязательного уставного капитала значительно колеблются от штата к штату. Минимально необходимый уставный фонд предусмотрен в размере 1000 долл. для обычных корпораций. Для корпораций, работающих в банковской или страховой сферах, он значительно выше.

Правовая система США

В учредительных документах обязательно указывается, где будет находиться офис корпорации (registered office), зарегистрированный в данном штате. Обычно место зарегистрированного офиса совпадает с главным офисом корпорации. Корпорация (вместо зарегистрированного офиса) может зарегистрировать имя и адрес своего представителя, который будет получать всю почту корпорации, прежде всего связанную с процессуальными вопросами.

Лицо, которое обращается в соответствующие органы штата для получения акта предварительной инкорпорации, называется учредителем (incorporator). Обычно в роли учредителей выступают промоутеры. Количество учредителей в зависимости от того или иного штата может быть от одного до трех.

После проведения необходимой предварительной работы промоутер или промоутеры обращаются к секретарю штата для получения свидетельства о регистрации (Certificate of incorporation, Corporate charter). Свидетельство о регистрации – это разрешение штата на функционирование корпорации. После получения свидетельства о регистрации проводится первое организационное собрание подписчиков-акционеров. На нем избирается состав правления/совета директоров (Board of directors), решаются вопросы, касающиеся выпуска акций, принимаются внутренние нормы (Bylaws).

Внутренний порядок управления корпорацией устанавливается решениями, принимаемыми после инкорпорации. Положения внутренних норм корпорации должны соответствовать требованиям, зафиксированным в учредительных документах: Articles of incorporation и Certificate of incorporation. Учредители могут вносить изменения в уставные положения, принимаемые внутренними решениями (Bylaws). Право вносить изменения может быть дано и правлению. Обычно в уставных внутренних нормах предусматриваются: порядок избрания правления, замещения директоров, процедуры голосования, вопросы проведения собраний акционеров и т.п. Корпорация обеспечивает себе приток финансовых средств путем выпуска и продажи корпоративных ценных бумаг (securities): акций (stocks) и бондов/облигаций (bonds).

Бонды/облигации представляют собой долговые обязательства корпорации, посредством которых предприятие привлекает заемные деньги на приемлемые для себя сроки. Бона – это ценная бумага,

подтверждающая сумму долга. Корпорациями выпускаются бонды/ облигации самых разнообразных видов: необеспеченные (debenture bonds), залладные/ипотечные (mortgage bonds), конвертируемые (convertible bonds), отзывные (callable bonds) и др. По некоторым видам облигаций держателям выплачивается фиксированный процент (fixed-income bonds).

Акция – ценная бумага, свидетельствующая об участии ее владельца в капитале корпорации и дающая право на получение дивиденда. Владелец акции/акций – собственник соответствующей доли предприятия. Купля-продажа акций – это процесс смены собственников.

Существует много видов акций. Наиболее распространенные из них:

- *обыкновенные/простые* акции (common stocks). Владельцы таких акций имеют право на получение дивидендов (во вторую очередь после владельцев привилегированных акций и облигаций), участие в общих собраниях акционеров и в управлении предприятием, на долю в активах при его ликвидации. Каждая акция дает право на один голос;
- *привилегированные/преференциальные* акции (preferred stocks) дают право на первоочередное получение дивиденда по фиксированному курсу. Владельцы таких акций, как правило, не имеют права голоса;
- *кумулятивные* акции (cumulative preferred stocks) – разновидность привилегированных акций. В этом случае дивиденды накапливаются. Если владелец кумулятивной акции недополучил некую сумму дивиденда в неприбыльном для компании году, то он получит эту сумму в следующем году вместе со следующим дивидендом. Выплата дивидендов не является обязанностью корпорации. Многие корпорации никогда не выплачивают дивидендов.

Управление корпорацией осуществляется *правлением/советом директоров* (Board of directors), состоящим зачастую из трех директоров, или даже одним директором. Согласно пересмотренной редакции Примерного (модельного) закона о предпринимательских корпорациях (ст. 8.01), можно не создавать правлений, если число акционеров не превышает 50. Директор или директора избираются акционерами на первом собрании после учреждения корпорации, а впоследствии ежегодно переизбираются или замещаются на годовых собраниях акционеров. Наиболее распространенная практика – ежегодно переизбирать треть состава правления.

Правовая система США

Зачастую директор или директора сами являются акционерами. Размер оплаты труда директора устанавливается решением общего собрания акционеров (Bylaw). Наиболее важные управленческие решения принимаются на заседаниях правления/совета директоров.

Директор корпорации имеет *право*:

- участвовать в заседаниях правления и получать всю необходимую информацию;
- получать документацию корпорации, включая бухгалтерские книги;
- осуществлять надзор в отношении должностных лиц и персонала корпорации;
- получать оплату за выполнение своей работы (compensation);
- получать компенсации в возмещение своих затрат как директора.

Во многих штатах корпорациям разрешается страховать ответственность директоров на случай предъявления им претензий по возмещению ущерба.

Директор корпорации *обязан*:

- реализовывать корпоративную политику (наращивать или продавать активы, осваивать новые производственные линии, определять позицию на переговорах по заключению важных договоров и т.п.);
- назначать должностных лиц, набирать персонал, осуществлять работу с кадрами;
- принимать финансовые решения, в том числе касающиеся акций и облигаций;
- сохранять лояльность, доверительные отношения, заботиться о благе корпорации, обеспечивать конфиденциальность.

Правление/совет директоров может делегировать часть своих функций исполнительному комитету (executive committee) или отдельным должностным лицам корпорации. В большинстве штатов советам директоров/правлениям разрешается выбирать исполнительный комитет (исполком) из состава директоров с тем, чтобы исполком принимал промежуточные решения в периоды между заседаниями правления/совета директоров.

Должностные лица, персонал корпорации нанимаются управлением. Обязанности сотрудников корпорации прописываются во внутренних нормах (Bylaws). Должностные лица при этом рассматриваются в качестве агентов корпорации, поэтому к трудовым отношениям

Глава 12. Предприятия и корпоративное право

между должностными лицами и корпорацией применяются также нормы института агентских отношений.

Несмотря на то что акционеры имеют имущественный интерес в корпорации, они отстранены от повседневного управления делами предприятия; этим занимаются директора. Директора служат процветанию предприятия и тем самым служат корпусу акционеров в целом, а не каждому акционеру в отдельности. Между акционерами и кредиторами корпорации, как правило, нет правовой связи, хотя отдельные акционеры могут являться кредиторами предприятия.

В компетенцию корпуса акционеров входят следующие действия:

- вносить изменения в учредительные документы и в ранее принятые решения собрания акционеров;
- принимать решения о присоединении корпорации к другому предприятию или о ликвидации корпорации;
- принимать решения о продаже активов корпорации;
- смещать директоров при наличии оснований (*for cause*), а в некоторых штатах – и без оснований.

Собрания акционеров должны проходить не реже одного раза в год. В необходимых случаях созываются внеочередные собрания (*special meetings*).

Не всегда держателю всего нескольких акций удобно или целесообразно лично участвовать в собраниях акционеров. В таких случаях акционер доверяет в письменном виде третьему лицу (адвокату, юридической фирме, финансовой организации) голосовать от своего имени на собрании акционеров корпорации. Право голосовать от имени акционера называется «*проху*». Так же называют и лицо, которому дано такое право. Посредством механизма «прокси» («*проху*») можно сконцентрировать голоса мелких акционеров в большой пакет и оказывать сильное влияние на политику корпорации. Комиссия по ценным бумагам и биржевым операциям (*Securities and Exchange Commission*) следит за использованием этого механизма.

Для принятия решений на собрании акционеров необходим кворум (*quorum*). Обычно кворумом считается присутствие такого количества акционеров, которые контролируют более 50% капитала.

Акционеры обладают многочисленными правами, а именно:

- голосовать на собраниях своими акциями;
- приобретать акции новых выпусков;

Правовая система США

- получать дивиденды;
- инспектировать документацию корпорации;
- продавать свои акции (при некоторых исключениях);
- получить долю активов предприятия при его ликвидации;
- выступать истцом против корпорации.

Следует обратить внимание на преимущественное право (preemptive right) акционеров покупать акции новых выпусков. Благодаря этому заинтересованные акционеры, покупая новые акции, могут сохранять свою долю в уставном капитале, а значит, и степень влияния на дела корпорации. Свидетельство на право покупки акций (stock warrants) выдается каждому акционеру при новом выпуске акций. Свидетельства на право покупки акций многих корпораций – предмет свободной торговли на рынке ценных бумаг.

Считается, что держатель блокирующего пакета акций, или мажоритарный акционер (majority shareholder), обязан вести себя как доверенное лицо (fiduciary duty) по отношению к корпорации и к миноритарным акционерам.

Развитие, реорганизация или оздоровление деятельности корпораций осуществляются посредством:

- присоединения (merger) одной корпорации к другой;
- слияния (consolidation) корпораций в новую корпорацию;
- покупки активов другой корпорации;
- покупки имущественных прав (акций) другой корпорации.

В последние годы активно используется такой механизм оздоровления и спасения корпораций, как «leveraged buy-outs» (LBOs). Речь идет о выкупе менеджментом корпорации контрольного пакета акций. Покупка акций осуществляется, как правило, за счет кредитов под обеспечение активами предприятия или за счет средств, привлеченных дополнительным выпуском облигаций.

Прекращение деятельности корпораций, как и товариществ, проходит в два этапа: через этап юридической смерти корпорации как искусственно созданного лица (dissolution) и этап фактической ликвидации с продажей и распределением активов среди кредиторов и акционеров.

Регулирование рынка ценных бумаг. Рынок ценных бумаг опосредует движение инвестиций. Потенциальным инвесторам важно, чтобы купля-продажа ценных бумаг осуществлялась в рамках чет-

Глава 12. Предприятия и корпоративное право

ких и строгих правил, обеспечивающих стабильность и надежность производимых операций. В США движение ценных бумаг регулируется федеральными законами, статутным правом штатов и подзаконными актами.

Первый закон на этом направлении – Закон о ценных бумагах (Securities Act) был принят Конгрессом США в 1933 году. В 1934 году вышел Закон о биржевых операциях с ценными бумагами (Securities Exchange Act), и на его основе была создана Комиссия по ценным бумагам и биржевым операциям в качестве «независимого регуляторного агентства».

Закон о ценных бумагах 1933 года запретил различные формы махинаций и обмана на рынке ценных бумаг. Его цель – утверждение открытости, прозрачности в этой сфере. На основании Закона выпуски *ценных бумаг* (за значительными исключениями) подлежат регистрации до того, как бумаги предлагаются для открытой продажи. Корпорации, выпускающие ценные бумаги, обязаны предоставить в Комиссию по ценным бумагам регистрационное заявление (statement) и информацию (prospectus) о характере ценных бумаг, выпускающем предприятии, предполагаемых выгодах и рисках.

Закон о биржевых операциях 1934 года предусматривает регулирование и регистрацию *операций* с ценными бумагами, а также регистрацию брокеров, дилеров, национальных ассоциаций по ценным бумагам. Регулированию Комиссией по ценным бумагам подлежат операции, в которых участвуют предприятия с активами на сумму свыше 5 млн. долл. и с числом акционеров свыше 500. Закон устанавливает также ответственность, в частности директоров и высших должностных лиц корпораций, за использование инсайдерской информации (то есть известных по работе сведений) в целях личного обогащения.

В 1984 году был принят специальный Закон о санкциях за использование инсайдерской информации (Insider Trading Sanctions Act), который разрешает Комиссии по ценным бумагам подавать иски в федеральные окружные суды против любого лица, нарушающего нормы Закона 1934 года.

Аналогичный Закон 1988 года (Insider Trading and Securities Fraud Enforcement Act) расширил круг лиц, против которых Комиссия вправе возбуждать дела в связи с использованием инсайдерской

Правовая система США

информации. Комиссия по этому Закону получила право выплачивать вознаграждение (bounty payments) лицам, показания которых помогли выявить злоупотребления с инсайдерской информацией. Максимальные сроки тюремного заключения за данное уголовное преступление были увеличены с 5 до 10 лет, а штрафы – с 1 до 2,5 млн. долл.

После Второй мировой войны в США быстро растет число *инвестиционных* компаний и фондов (investment companies, mutual funds). Инвестиционные компании покупают ценные бумаги и профессионально управляют портфелем ценных бумаг, вкладывая их в доходные сферы. Инвестиционные фонды занимаются постоянной куплей-продажей ценных бумаг, выигрывая на разнице в цене. Деятельность таких предприятий регулируется Законом об инвестиционной компании (Investment Company Act) 1940 года с последующими дополнениями. Инвестиционные компании подлежат регистрации в Комиссии по ценным бумагам. Кроме того, они обязаны направлять в Комиссию ежегодные отчеты.

В штатах имеется свое развитое законодательство по вопросам функционирования рынка ценных бумаг, в определенном смысле конкурирующее с федеральным законодательством. Предприятия, выпускающие ценные бумаги, должны соблюдать как федеральное законодательство, так и законодательство штатов. Исключения из правил по федеральным законам могут не совпадать с исключениями по законам штатов. Созданный Единообразный закон о ценных бумагах (Uniform Securities Act) воспринят пока лишь частично и только некоторыми штатами. Продолжается работа над кодификацией норм, регулирующих эту сферу в разных штатах.

О биржах. Развитие торговли и предпринимательства в развитых странах привело к возникновению *бирж*. Биржа – это форма торговли, при которой купля-продажа товара производится без осмотра товара, по пробам, образцам, на основе качественных характеристик, известных продавцам и покупателям.

Специфические особенности торговли на бирже:

- товар должен быть качественно однородным;
- он может быть количественно определен по числу, размеру или весу;
- товар может быть заменен другим товаром того же рода (или из этой же партии).

При этом при биржевой торговле происходит передача из рук в руки не товара в натуре, а документа, удостоверяющего право собственности на товар. Наиболее развитым и ранним видом бирж является *товарная биржа*, где операции производятся с определенными товарами. Сделки с отдельными видами товаров регулируются особо отдельными законами. Так, например, срочные сделки с хлопком должны соответствовать требованиям Закона о поставках хлопка в будущем 1916 года. В отличие от товарных бирж на *фондовых биржах* происходит купля-продажа ценных бумаг: акций, облигаций и др. Через фондовые биржи осуществляется – в основном крупными банками и синдикатами – размещение акций и облигаций.

Лица, обладающие правом совершения посреднических сделок на бирже, называются «биржевыми посредниками». В США биржевые агенты подразделяются на *брокеров* (маклеров) и *дjobберов*. Первые имеют дело непосредственно с клиентурой, вторые – только с брокерами или между собой. Брокеры, ведущие дела на фондовой бирже, часто именуются *стокброкерами*.

Биржевые операции весьма разнообразны. Биржевые сделки делятся на наличные и срочные. Наиболее известны фондовые биржи в Нью-Йорке, Чикаго. Нью-Йоркская фондовая биржа была создана в 1792 году в форме объединения частных лиц. На ней осуществляется торговля акциями и облигациями внутренних и иностранных эмитентов. Число биржевых мест на Нью-Йоркской бирже ограничено (около 1400). Членом биржи может стать только физическое лицо. Некоторые крупные фирмы имеют по несколько мест на бирже. Стоимость одного места составляет десятки тысяч долларов.

Член биржи может выступать на бирже в различных функциях:

- как *специалист* (specialist); в этом качестве он ведет торговлю определенными ценными бумагами, то есть действует как *торговец* (dealer), концентрирующий у себя предложение и спрос, или *брокер*, действующий по поручениям клиентов;
- как *посредник* (commission broker), который выполняет поручения своей фирмы (commission house);
- как *операционный маклер* (floor broker), который выполняет поручения посредников-брокеров (commission broker) и получает за это определенное вознаграждение;
- как *зарегистрированный маклер* (registered trader), который покупает и продает ценные бумаги только за свой счет.

Правовая система США

Нью-Йоркская биржа работает с 10 до 16 часов. С утра спекулянтами или продавцами/покупателями устанавливается курс открытия на те или иные ценные бумаги. В течение дня в соответствии со спросом и предложением фиксируются котировки.

Для оценки движения биржевых курсов на бирже рассчитывается индекс акций, который называется индексом Доу-Джонса. Этот индекс возник в 1897 году, когда бывший шеф-редактор «Уолл-стрит джорнэл» Х. Доу сложил курсы 12 различных акций, а затем разделил сумму на 12. Впоследствии техника индексации была несколько изменена. В индексе отражены акции крупнейших компаний всех отраслей экономики. Поскольку на Нью-Йоркской бирже концентрируются акции, представляющие в общей сложности значительную долю всего мирового биржевого оборота ценных бумаг, то значение индекса Доу-Джонса выходит за рамки США.

Антитрестовское право (Antitrust Law). В XIX веке в США заметно обозначился процесс монополизации рынков. Корпорации объединялись в тресты. Трестовые компании сосредоточивали в своих руках огромную собственность, которой они распоряжались в пользу учредителей.

Эти монополистические объединения стали контролировать цены на товарных рынках, определять объемы и направления товаропотоков. Менее значительные предприятия не могли тягаться с трестами. Возникла угроза главному двигателю либерально-рыночной экономики – конкуренции. В таких условиях многие штаты принимали законы, запрещающие объединение в тресты. Вот почему все последующие нормы, которые принимались в целях регулирования, стимулирования конкуренции и против монополизации рынков, стали называть антитрестовским правом.

На федеральном уровне начало антитрестовскому законодательству было положено: Законом о торговле между штатами 1887 года (Interstate Commerce Act), Антитрестовским законом – Законом Шермана 1890 года (Sherman Antitrust Act), Законом Клейтона 1914 года и Законом о Федеральной комиссии по торговле 1914 года. Считается, что Антитрестовский закон 1890 года вобрал в себя выработанные ранее принципы общего права. Полное название – Закон о защите торговли и предпринимательства от незаконных ограничений и монополий (Act to Protect Trade and Commerce against Unlawful Restraints and Monopolies).

Глава 12. Предприятия и корпоративное право

Суть Закона Шермана практически заключена в двух первых статьях:

«1. Любой договор, любое объединение в форме треста или иное, любой негласный сговор, направленные на ограничение торговли или предпринимательства между различными штатами либо с иностранными государствами, настоящим объявляются противоправными и являются преступлениями, которые наказываются штрафом и/или тюремным заключением.

2. Любое лицо, которое монополизирует либо пытается монополизировать любую часть торговли или предпринимательства между штатами либо с иностранными государствами или которое объединяется либо вступает в негласный сговор с другим лицом или лицами с этой целью, признается виновным в преступлении и наказывается, как указано выше».

Текст этих статей на английском языке:

«1. Every contract, combination in the form of trust or otherwise, or conspiracy, in restraint of trade or commerce among the several States, or with foreign nations, is hereby declared to be illegal and is a felony punishable by fine and/or imprisonment.

2. Every person who shall monopolize, or attempt to monopolize, or combine or conspire with any other person or persons, to monopolize any part of the trade or commerce among the several States, or with foreign nations, shall be deemed guilty of a felony and is similarly punishable».

Очевидно, что первая статья направлена против *соглашений*, письменных или устных, а вторая – против *организационных структур*, против создания монополий (monopoly). Под монополией понимается такое состояние рынка, когда есть только один продавец, хотя на практике, как известно, монопольной властью можно обладать, контролируя лишь часть (70% и более) рынка. Более конкретные нормы, связанные с применением Антитрестовского закона, вырабатывались судами в прецедентных решениях. Так, например, судами признавались подпадающими под Закон Шермана случаи соглашений об удержании цены товара на рынке (price-fixing agreements).

В 1940 году группа независимых производителей нефти из Техаса и Луизианы оказалась в ситуации между падением спроса под

влиянием Великой депрессии и возрастающим предложением нефти из запущенных в строй новых скважин. Крупные нефтеперерабатывающие корпорации согласились скупать в запас рыночные излишки нефти у независимых производителей, что не было явным соглашением по удержанию цены, однако ясно, что цель состояла именно в этом (*United States v. Socony-Vacuum Oil Co.*, 1940).

Нарушениями Закона Шермана в разное время признаны судебными решениями такие действия, как бойкотирование двумя и более продавцами того или иного определенного лица (*group boycott*) или раздел рынка по секторам, когда, например, каждый продавец «работает» только в своем штате (*horizontal market division*), и т.п. Незаконными при некоторых обстоятельствах могут быть признаны судами отдельные совместные предприятия (*Joint Ventures*), создание вертикально интегрированных фирм (*vertically integrated firms*).

Формой монополизации рынка считается, в частности, практика использования хищнических цен (*predatory pricing*), когда продавец, чтобы разорить конкурентов, продает товары по ценам ниже стоимости производства. После устранения конкурентов продавец, наоборот, взвинчивает цены, чтобы компенсировать потери. Закон Клейтона 1914 года имел целью усилить антитрестовское регулирование, особенно в тех сферах, которые не были охвачены Законом Шермана. Закон Клейтона предусматривает дополнительные запреты, нарушение которых не влечет уголовного наказания. Так, например, запрещается ценовая дискриминация (*price discrimination*).

Незаконными являются договоры, запрещающие покупателю приобретать товары у конкурирующих продавцов (*exclusive-dealing contracts*), или договоры, по которым продавец соглашается продать один продукт/услугу при условии, что покупатель купит другой продукт/услугу (*tying arrangements*).

По Закону Клейтона лицу запрещается приобретать контрольные пакеты акций в других сферах бизнеса, если это ослабляет конкуренцию. Кроме того, физическому лицу запрещается быть директором одновременно в двух или более компаниях, если компании конкурируют между собой (*interlocking directorats*).

Для контроля за соблюдением антитрестовского законодательства в 1914 году была создана Федеральная комиссия по торговле. Важную роль в этом играет и Министерство юстиции (*Department*

of Justice). Именно Министерство выступает от имени Соединенных Штатов в гражданских и уголовных делах, связанных с нарушением антитрестовского законодательства. Хотя, надо признать, 90% такого рода дел инициируются частными лицами.

Правовое регулирование процедур банкротства. Исторически так сложилось, что должники, которые не могут вернуть долг, сталкиваются с тяжелыми для себя последствиями. Раньше их сажали в тюрьму, подвергали принудительному труду (*involuntary servitude*). В наши дни за должниками признаются определенные права, например право на подачу в суд заявления о возбуждении дела о несостоятельности и предоставлении соответствующих облегчений.

В последнее десятилетие XX века в США ежегодно в среднем возбуждалось до 900 тыс. дел о банкротстве. Современное законодательство о банкротствах преследует две главные цели: а) помочь должникам и защитить их; б) обеспечить справедливое распределение средств должника между кредиторами. Таким образом, в ситуации банкротства право стоит на страже обеих сторон.

Статья I (разд. 8) Конституции США предусматривает за Конгрессом США право устанавливать «единообразные законы о банкротстве на всей территории Соединенных Штатов». Впервые такой закон был принят в 1898 году. Действующий Закон о банкротстве – *Bankruptcy Reform Act* – 1978 года часто называют «кодексом о банкротстве». В 1994 году в этот кодекс были внесены существенные изменения Законом о реформе процедур банкротства 1994 года. Изменилась даже терминология: например, термин «банкрот» заменен термином «должник».

Дела о несостоятельности рассматриваются в специальной системе федеральных судов – в судах по банкротствам, действующих при окружных судах федеральной компетенции. Все процедуры, связанные с банкротством, осуществляются под контролем этих специальных судов. Постановления судов по банкротствам обжалуются в соответствующих окружных федеральных судах.

Текст Закона (кодекса) о банкротстве помещен в разд. 11 Свода законов США (*U.S.C.*) и состоит из нескольких глав. Три главы кодекса применяются ко всем видам банкротств; остальные главы регулируют различные процедуры оздоровления положения должника, процедуры ликвидации и реорганизации, процедуры урегулирования задолженности при наличии регулярных доходов и т.д.

При обычном, рядовом банкротстве (*ordinary/straight bankruptcy*) имущество должника передается под управление специальному лицу – *trustee*, управляющему конкурсной массой (это может быть управляющая компания). В задачи конкурсного управляющего входят продажа имущества должника и его распределение между кредиторами.

В сфере регулирования данным Законом находятся все ситуации банкротства, в которых может оказаться любое «лицо». Под «лицом» понимается физическое лицо (например, муж и жена), товарищество или корпорация (термин «корпорация» по закону включает в себя, среди прочего, компанию, ассоциацию, профсоюз). Вместе с тем банкротство, в частности страховых компаний, железных дорог, банков, малых инвестиционных предприятий, регулируется особым образом – другими нормами кодекса о банкротстве или даже иными законами федерального уровня или уровня штатов.

Процедуры банкротства могут быть возбуждены как самим должником, так и кредиторами путем подачи заявления в суд по банкротствам. В первом случае речь идет о добровольном банкротстве – *voluntary bankruptcy*; во втором – о принудительном банкротстве – *involuntary bankruptcy*. Для того чтобы должнику возбудить дело о собственной несостоятельности (*voluntary bankruptcy*), вовсе не надо ждать ситуации, когда долговые обязательства превысят имеющиеся или ожидаемые активы. В принципе любая проблема по обязательству перед кредитором (например, появление трудностей в наличных расчетах) может явиться достаточным основанием для того, чтобы объявить себя несостоятельным. Утаивание активов, предоставление искаженной информации о состоянии дел представляют собой уголовные преступления, наказание за которые предусмотрено законодательством о банкротстве.

Заявление должника о несостоятельности само по себе рассматривается судом как просьба о помощи. При наличии оснований суд выносит приказ об облегчении долгового бремени (*order for relief*), в соответствии с которым должник считается освобожденным от своей обязанности. Должник презюмируется несостоятельным на срок 90 дней, как это предусмотрено кодексом. Сразу после этого, как правило, назначается временный управляющий имуществом должника (*trustee*). Назначение осуществляется правительственным

Глава 12. Предприятия и корпоративное право

должностным лицом – US trustee, которое осуществляет кадровые и административные функции в делах о несостоятельности.

По итогам процедур банкротства должник может быть освобожден судом от части своих долговых обязательств. Однако это касается только физических лиц (на основании гл. 7 кодекса о банкротстве). Корпорации, товарищества решают данный вопрос на основании гл. 11 кодекса или могут прекратить свое существование в соответствии с законами штатов.

В случае принудительного банкротства (involuntary bankruptcy) дело инициируется кредиторами в следующем порядке:

- если у должника 12 кредиторов и более, то три и более кредиторов вправе объединить свои требования, общая сумма которых должна превышать 10 тыс. долл.;
- если у должника менее чем 12 кредиторов, то любой из них, единолично или объединившись с другими кредиторами, вправе подать заявление в суд при сумме требования в 10 тыс. долл. и более.

Данная процедура не может быть применена против фермеров/фермерских хозяйств и благотворительных учреждений.

Кодексом о банкротстве предусмотрены в отношении кредиторов штрафные санкции за подачу заявления по незначительному поводу (например, по сумме затрат, произведенных должником в связи с защитой по делу о несостоятельности). В момент подачи заявления о банкротстве (независимо от того, подано оно самим должником или кредиторами) автоматически приостанавливаются (automatic stay) все действия кредиторов в отношении имущества должника. Однако в отдельных случаях кредиторы могут испросить у суда освобождения от автоматической приостановки дел, что получило название «доктрины адекватной защиты» кредитора. Адекватная защита может состоять и в решении суда о том, чтобы должник или управляющий его имуществом осуществляли периодические или разовые платежи кредитору.

Когда начинаются процедуры банкротства, определяется конкурсная масса (estate property), все имущественные интересы. В течение разумного времени после вынесения судом приказа об освобождении (order for relief), – как правило, это от 10 до 30 дней – должно быть создано собрание кредиторов. На собрании должник под присягой раскрывает состояние дел; с сообщением выступает

Правовая система США

временный управляющий имуществом должника. На этом же собрании избирается постоянный управляющий имуществом (как правило, им становится назначенный ранее временно управляющий). Срок осуществления функций управляющего определен кодексом о банкротстве в два года.

Главная задача управляющего имуществом – собрать все активы должника, определить конкурсную массу, подлежащую распределению между кредиторами. В течение 90 дней после собрания каждый кредитор – в подтверждение своего права на часть имущества должника – должен вместе с работником суда по банкротствам составить документ, подтверждающий требования кредитора (proof of claim). Если этого не сделает кредитор, то составить за него proof of claim имеет право (но не обязанность) суд либо управляющий имуществом должника. Каждое требование к должнику оформляется иском (claim). Из конкурсной массы исключаются отдельные виды имущества/интересов должника: домашнее хозяйство (homestead exemption); суммы в оплату договора страхования жизни; суммы лечебной помощи по профессиональным заболеваниям и т.п.

Управляющий вправе обратиться к любому лицу, являющемуся держателем имущества должника, с требованием вернуть это имущество. Кроме того, в ряде случаев заявленные права кредиторов на имущество могут быть спорными (оспоримыми – voidable rights), и управляющий принимает меры, чтобы решить эти вопросы. При распределении активов должника между кредиторами управляющий не имеет права оказывать предпочтение одним «обеспеченным кредиторам» (secured creditors) по сравнению с другими. Если преференциальные платежи отдельным кредиторам были сделаны ранее (в течение года, предшествующего банкротству) самим должником, то управляющий вправе поставить вопрос о неправомерности таких платежей. Правда, в этом случае ему необходимо доказать, что фактическая несостоятельность должника началась ранее вынесенного судом решения.

Кредиторы по отношению к имуществу должника подразделяются на две категории:

- а) «обеспеченные кредиторы», то есть кредиторы, притязания которых обеспечены определенными имущественными правами: банки, выдавшие кредит; магазины, продавшие товар с рассрочкой платежа, и т.п.);
- б) прочие, то есть «необеспеченные», кредиторы.

Глава 12. Предприятия и корпоративное право

Необходимо отметить, что концепция обеспеченной сделки (secured transaction) является распространенной и важной в современной предпринимательской практике США. К такого рода сделкам относятся, например, сделки, обеспеченные имуществом должника, гарантиями погашения долгового обязательства. Имущество, служащее обеспечением такой сделки, называется «collateral».

Обеспеченные кредиторы имеют приоритет перед необеспеченными в получении активов должника. Необеспеченные кредиторы могут получить имущество должника, только если удовлетворены притязания обеспеченных должников. Если имущества должника не хватает, чтобы удовлетворить притязания обеспеченных кредиторов, то последние в части «непокрытого долга» превращаются в необеспеченных кредиторов.

Необеспеченные кредиторы образуют очередь на получение активов должника. Это означает, что каждая следующая в очереди категория необеспеченных кредиторов получит имущество (часть имущества) должника, только если удовлетворены долговые притязания предыдущей категории необеспеченных кредиторов. Если активов не хватает, чтобы удовлетворить всех кредиторов в рамках одного класса этой очереди, то активы распределяются пропорционально между всеми кредиторами класса, и тогда нижестоящим в очереди классам кредиторов не достается ничего.

Очередность в категории необеспеченных кредиторов следующая:

1. Погашение административных/судебных расходов (судебные издержки, оплата труда управляющего, адвокатов и т.п.).
2. Погашение расходов должника по осуществлению своей обычной предпринимательской деятельности (в случае банкротства, инициированного кредиторами).
3. Выплата заработной платы работникам (не более 4 тыс. долл. по каждому иску).
4. Обеспечение притязаний фермеров и рыбаков (с ограничениями по суммам).
5. Выплата различного рода пособий, алиментов.
6. Выплата налогов на доходы, на собственность, осуществление прочих платежей, причитающихся государству, государственным органам, и некоторые другие.

Правовая система США

Оставшееся после удовлетворения притязаний всех кредиторов имущество остается у должника.

В случае, когда должником оказывается *предприятие*, зачастую используются другие процедуры банкротства, а именно: процедуры *реорганизации*, предусмотренные гл. 11 кодекса о банкротстве (примерно 20 тыс. дел ежегодно). При такой процедуре кредиторы и должник вырабатывают план погашения долга или его части (в последнем случае оставшаяся часть долга снимается с обязательств должника). Все основные принципы реорганизации похожи на вышеописанные процедуры инициирования банкротства и меры, осуществляемые при несостоятельности. После погашения долга или его части в соответствии с выработанным планом должник может продолжать свою предпринимательскую деятельность.

До 1991 года некоторые суды препятствовали тому, чтобы физические лица (а не только корпоративные кредиторы) могли прибегнуть к процедурам несостоятельности, предусмотренным в гл. 11 кодекса о банкротстве. Верховный суд США вынес прецедентное решение (*Toibb v. Radloff, 1991*), в соответствии с которым и физические лица вправе использовать технологию *реорганизации* в случае несостоятельности.

После начала процедур банкротства, то есть после приказа суда (*order for relief*), должник в ряде случаев по решению суда может сохранять владение имуществом, находящимся под процедурами банкротства (*debtor in possession*), и продолжать осуществлять коммерческие операции. В этой ситуации обязанности должника во владении идентичны обязанностям управляющего имуществом.

Необеспеченные кредиторы создают комитет кредиторов, который поддерживает связь с управляющим имуществом и судом по банкротствам и консультируется с ними по всем вопросам, включая составление плана погашения долгов. Суд не принимает решений без согласования их с комитетом кредиторов. Если объем долговых требований меньше, чем 2 млн. долл., можно не создавать комитет кредиторов, и тогда суд вправе принимать решения без такого комитета (а если он все-таки создан, то без его согласия).

План реорганизации представляется должником в течение 120 дней с момента решения суда об облегчении долгового бремени (*order*

Глава 12. Предприятия и корпоративное право

for relief). Кредитор должен в течение 180 дней дать согласие на план реорганизации. Для малых предприятий установлены более короткие сроки. Если сроки не выдерживаются, то любая сторона вправе представить свой план. План должен быть согласован с кредиторами и утвержден судом. После утверждения он становится обязательным. Все долговые обременения, которые остались за рамками плана, «снимаются» с должника: таким образом должник получает освобождение от части долговых обязательств и благодаря такому облегчению с большей вероятностью способен оздоровить экономическое состояние предприятия.

Глава 13

Деликтное право (Tort Law)

Понятие. Сфера применения норм деликтного права (Tort Law) чрезвычайно широка. Наемный работник может вчинить иск работодателю по причине отсутствия на рабочем месте условий безопасности, потребитель – призвать к ответу производителя за некачественный товар. Другими словами, деликтное право регулирует случаи, когда действия одного лица ведут к ущербу для другого лица. Нарушение лицом обязанности, имеющее следствием причинение вреда, представляет собой правонарушение, или *деликт* (wrong, tort).

Деликтное право предусматривает средства защиты в связи с действиями, причиняющими физический вред или угрожающими личной безопасности и свободе, частной жизни лица, его репутации, достоинству, семейным отношениям, а также наносящими ущерб его собственности. Ущерб и возмещение – вот две стороны Tort Law. Tort Law – институт гражданского права (Civil Law).

Различают две формы причинения вреда:

- *умышленное* (intentional torts) и
- причинение вреда *по неосторожности* (torts resulting from negligence).

Однако помимо ответственности за эти две разновидности причинения вреда, в некоторых случаях возможна и так называемая *«абсолютная ответственность»* (strict liability), то есть ответственность без вины.

Следует иметь в виду, что уголовные преступления (crimes) тоже могут иметь своим следствием тот или иной ущерб (wrongs), но уголовные преступления рассматриваются как преступления против государства или общества в целом, даже если жертвой становится частное лицо. Поэтому преступника преследует само государство.

В некоторых действиях, например угроза насилием и насилие (assault and battery), могут содержаться признаки как гражданского, так и уголовного правонарушения.

Деликтное право состоит в основном из норм судебных прецедентов.

К *умышленным* правонарушениям, в частности, относятся:

- угроза насилием или насилие (assault and battery);
- незаконное лишение свободы (false imprisonment);
- умышленное причинение эмоциональных страданий (infliction of emotional distress);
- клевета (диффамация – defamation) в устной (slander) или письменной (libel) форме;
- нарушение права на частную жизнь (invasion of the right to privacy);
- введение в заблуждение (fraudulent misrepresentation).

Умышленное причинение вреда лицам. Умышленное причинение вреда предполагает наличие *умысла* со стороны причинителя (tortfeasor) совершить действие, последствия которого нарушают интересы других лиц. Мотивы, которыми при этом руководствуется причинитель вреда, не имеют особого значения: важен сам факт ущерба. В деликтном праве США считается, что умысел имел место, если лицо осознавало последствия своих действий или с существенной долей уверенности предполагало определенные последствия.

Американский законодатель исходит из того, что обычно люди совершают поступки, представляя возможные последствия своих действий. Так, если человек сильно толкнул другого человека (даже, например, в порядке шутки, без какого-либо злонамеренного мотива), такое действие при наличии неблагоприятных последствий будет признано *умышленным* причинением вреда. Вместе с тем, если легкое похлопывание по плечу причинило ущерб человеку (пытаясь отстраниться, он повредил плечо), то такое легкое похлопывание не будет признано *умышленным* причинением вреда.

При *угрозе насилием* (assault) защищаемый деликтным правом интерес состоит в том, чтобы человек был свободен от возможности нападения, от самого *ожидания* ущерба.

Насилие (battery) – это реализованная угроза, физическое воздействие или даже просто физический контакт. В качестве насилия

может иногда рассматриваться нежелательный поцелуй, касание частей одежды, сумки, стула или автомобиля, в которых сидит человек. В данном случае деликтное право защищает личную безопасность и неприкосновенность. Не обязательно ущерб должен быть выражен в физических потерях. Следует отличать собственно насилие от необходимой обороны.

К законным средствам защиты (defences) в случае обвинения в угрозе насилием или насилии относятся утверждения о том, что:

- пострадавшее лицо само дало *согласие* (consent) на действия в отношении него; в таком случае ответственность за причинение вреда не наступает;
- причинение вреда имело место в результате *самообороны* (self-defense);
- причинение вреда имело место в результате *защиты* других лиц или собственности.

Незаконное лишение или ограничение свободы действий (false imprisonment) может заключаться в использовании физических барьеров, психическом сдерживании, в угрозах применения физической силы.

Умышленное причинение эмоциональных страданий (intentional infliction of emotional distress) – относительно новый вид основания для деликтной ответственности. На практике с ним связано множество юридических проблем. Ложное сообщение по телефону о том, что близкий человек попал в серьезную аварию, безусловно, превосходит все границы допустимого в обществе поведения и может стать основанием для иска (is actionable). А вот оскорбление, приставание сами по себе таким основанием не являются.

Из деликтного права вытекает юридическая обязанность каждого не делать ложных, клеветнических утверждений в отношении других лиц. В противном случае может возникнуть основание для соответствующего иска. Американские суды в такого рода делах, как правило, ищут баланс между свободой слова, защищаемой поправкой I к Конституции США, и правом человека на хорошую репутацию.

Различают *устную* (slander) и *письменную* (libel) формы *клеветы*. Под письменной формой клеветы понимаются печатные издания, фотографии, скульптура, фильмы и т.п.

По *общему праву* США выделяются четыре типа ложных высказываний, которые однозначно рассматриваются в качестве деликтов:

- утверждение о специфическом заболевании (СПИД, венерические болезни и др.);
- утверждение о непрофессиональном поведении того или иного специалиста – врача, адвоката, коммерсанта, должностного лица и др.;
- утверждение, что лицо совершило преступление или отбывало срок в тюрьме за совершенное преступление;
- утверждение, что незамужняя женщина не является девственницей.

Состав деликта в данном случае возникает, только если ложное утверждение тем или иным способом *обнародовано*, доведено до сведения *третьих лиц* (publication requirement). Когда Томпсон пишет частное письмо МакКарену с обвинением в растрате средств, это не является составом диффамации. Но если это письмо хотя бы только продиктовано секретарю или третья сторона узнала о его содержании случайно, суды рассматривают такие факты как основание для иска о диффамации. Тот, кто повторяет ложное утверждение (пусть и со ссылкой на первоначальный источник информации), также несет ответственность по деликтному праву.

Однако под категорию *обнародования* сведений не подпадают, например, случаи, когда администратор на предприятии сообщает работникам предприятия о действиях того или иного работника, который, по мнению администрации, совершил неправомерный поступок. От ответственности за свои высказывания освобождаются судьи и атторнеи, если высказывания сделаны во время судебного заседания. Абсолютным иммунитетом от ответственности за диффамацию обладают также конгрессмены США, когда они выступают в Конгрессе или участвуют в дебатах.

В качестве нарушения *права на частную жизнь* (invasion of the right to privacy) по деликтному праву США рассматриваются четыре вида действий:

- использование в коммерческих целях без разрешения имени лица или других ассоциирующихся с ним признаков/предметов (например, фотографии);
- нарушение уединения лица или проникновение в его личные дела (незаконный досмотр, подслушивание телефонных разговоров, добывание сведений о банковском счете, результатах медицинских анализов, подглядывание);

Правовая система США

- публикация сведений, представляющих лицо в искаженном свете;
- обсуждение в прессе фактов частной жизни, которые могут быть неудобными, неприятными, нежелательными для обычного человека (например, о сексуальной жизни).

Введение в заблуждение, обман (fraudulent misrepresentation, fraud) имеют место, когда лицо сообщает факты, подавая их за истинные, но осознавая их ложность. В состав данного правонарушения входит утверждение, касающееся именно *факта*. Утверждение, являющееся *мнением*, как правило, не дает основания для иска и рассматривается как реклама (puffery, «seller's talk»), самореклама, «дугая реклама» (например, утверждение: «Я – лучший в городе адвокат»).

Умышленное причинение вреда собственности. Включает в себя два вида причинения вреда:

- посягательство на землю (trespass to land);
- посягательство на чужую личную собственность и присвоение ее (trespass to personal property and conversion).

Право США различает: а) право собственности на землю и все, что «привязано» к земле, то есть право собственности на *недвижимость* (real property); б) право личной собственности, то есть собственности главным образом на *движимые вещи* (personal property).

Под *посягательством на землю* понимается проникновение лица на участок земли либо в пространства, находящиеся **НАД** и **ПОД** поверхностью этого участка. Сюда же включаются случаи, когда лицо является причиной проникновения, появления или попадания на участок какой-либо вещи.

Обычными обстоятельствами, рассматриваемыми в качестве посягательства на землю, бывают: проход или проезд по чужому участку, стрельба над участком, бросание камней в дом на чужом участке, возведение плотины на реке, возведение на чужом участке строения или части строения. В качестве «посягателя» рассматривается вор, проникший в дом, а также гость, отказывающийся уйти.

В прошлом право на землю понималось как исключительное обладание пространством «от центра Земли до небес». Теперь эта норма отменена. Обоснованные обременения допускаются: летательные аппараты, например, могут свободно летать над частной землей.

Как правило, собственник земли не отвечает за вред, который причинен им посягателю, однако эта норма в последнее время прецедентными решениями судов обставляется различными условиями: собственник должен помещать уведомления, что участок охраняется сторожевыми собаками, и т.п.

Под *посягательством на личную собственность* понимается незаконное причинение вреда чужой вещи или иное нарушение исключительного права собственника на обладание вещью. Если студент ради шутки прячет учебник своего товарища так, что тот не может его найти в течение нескольких дней вплоть до самого экзамена, налицо посягательство на личную собственность.

Защита собственности разрешена всеми законными способами и средствами. Например, в некоторых штатах специально предусмотрено, что автомастерские вправе задержать машину клиента, если он отказывается платить за произведенный ремонт.

Присвоение, или удержание, вещи (conversion) – это гражданско-правовая сторона уголовного преступления – кражи. Если работник магазина украл вещь из магазина, он совершил уголовное преступление и одновременно дал основание для гражданско-правового иска о причинении вреда путем присвоения чужой вещи.

В то же время добрые намерения сами по себе не предохраняют от обвинения в присвоении/удержании чужой вещи. Зачастую в таком присвоении/удержании вообще нет вины. Так, покупатель краденого товара может быть обвинен в присвоении/удержании чужой вещи, даже если он не знал, что вещь – краденая.

Защита от обвинения в присвоении вещи может состоять:

- а) в утверждении, что незаконный владелец вещи фактически ею не владеет, не пользуется и не распоряжается;
- б) в утверждении, что присвоение/удержание вещи произошло по крайней необходимости (*necessity*).

Если Смит забирает у Брауна кота, налицо присвоение чужой вещи. Браун вправе подать иск, а Смит должен вернуть кота или уплатить возмещение. Если же, однако, Смит сделал это потому, что кот заболел бешенством и речь шла о защите людей (или, может быть, о самозащите), то налицо *крайняя необходимость*.

Неосторожное причинение вреда. Если причинитель вреда не желал вредных последствий от своего действия или не предполагал, что они могут произойти, речь идет о *неумышленном причинении* вреда.

Каждый человек несет юридическую обязанность *быть внимательным и осторожным*. Неумышленное причинение вреда происходит, когда человек пренебрегает этой своей обязанностью. Так, нарушением этой обязанности будет считаться, например, не-предупреждение об опасности пожара.

Когда американские суды рассматривают такого рода дела, они (суды) отталкиваются от *стандарта разумного поведения человека* (reasonable person standard). Решая, нарушена или не нарушена обязанность быть внимательным и осторожным, суд спрашивает себя, как обычный разумный человек действовал бы в подобных обстоятельствах. Кстати, стандарт разумного поведения используется судами при рассмотрении дел и в других отраслях права.

Кроме того, на собственниках недвижимости лежит обязанность предпринимать меры с тем, чтобы люди, вступающие на их территорию, не причинили себе вреда. Если человек, вошедший в супермаркет, поскользнулся на полу и сломал ногу, владелец супермаркета будет отвечать за ущерб, поскольку при входе не было уведомления о том, что пол – скользкий. Владелец супермаркета пренебрег своей обязанностью предохранять посетителей от рисков, которые можно предусмотреть.

Равным образом специалисты-профессионалы (врачи, архитекторы, инженеры, бухгалтеры, адвокаты) несут юридическую обязанность обеспечить разумную заботу о клиенте. И если профессионал пренебрегает этой заботой, он также может быть обвинен в причинении вреда по небрежности (malpractice).

По деликтному праву США лицо не несет общей обязанности кого-то спасать или предупреждать об опасности. Допустим, пешеход собирается перейти дорогу перед автобусом, которого он не видит и потому не осознает опасность. Существует ли в этом случае *юридическая* обязанность предупредить человека об опасности? Нет. Можно говорить лишь о моральном долге.

В то же время в большинстве штатов от автомобилистов, вовлеченных в аварию, требуется остановиться и оказать помощь пострада-

давшим. В случае нарушения этой *юридической обязанности* наступает и уголовная, и деликтная ответственность.

Итак, важными обстоятельствами при рассмотрении американским судом дела о неосторожном (неумышленном) причинении вреда являются: причинно-следственная связь (causation) между чьей-то небрежностью/неосторожностью и возникшим ущербом; наличие или отсутствие возможности со стороны ответчика предвидеть последствия (ущерб) (foreseeability).

К основным средствам защиты в случае обвинений в причинении вреда по неосторожности относятся:

- доказывание, что пострадавший знал о возможном риске и добровольно вошел в ситуацию, грозящую ущербом, то есть «взял риск на себя» (assumption of risk): например, водитель-пилот гоночного автомобиля и т.п. В то же время рабочий не вправе брать на себя риск, связанный с нарушением администрацией его предприятия техники безопасности, предписанной законом;
- доказывание, что не только ответчик, но и истец проявил неосторожность/небрежность, и в причиненном ущербе виноваты не одна, а обе стороны (contributory negligence). Иногда степень неосторожности/небрежности сторон определяют в процентах: степень вины истца, например, 80%; ответчика – 20%. В таких случаях истец получает возмещение в размере 20% суммы ущерба (доктрина «comparative negligence»).

Обычно в делах о причинении вреда обязанность доказать неосторожность/небрежность ответчика лежит на истце. Однако в отдельных случаях суды исходят из презумпции вины ответчика, и тогда ответчик должен доказывать, что с его стороны не было проявлено неосторожности/небрежности. Такого рода подход получил название доктрины «*res ipsa loquitur*» («факты говорят сами за себя»). Применяется эта доктрина, только если иначе как по неосторожности/небрежности ущерб не мог бы иметь места (сход поезда с рельсов, отрыв колеса у движущейся машины, выпадение из здания кирпичей или стекол и т.п.).

Многие штаты приняли свои законы, предписывающие обязанности и ответственность лиц в определенных обстоятельствах. Например, существуют, в частности, законы:

- запрещающие подавать в барах спиртные напитки лицам, находящимся в состоянии опьянения («Dram Shop Acts»);

Правовая система США

- возлагающие на хозяев гражданско-правовую ответственность за ущерб, причиненный гостям, которые ушли в состоянии опьянения;
- предусматривающие, что лица, которым в чрезвычайных обстоятельствах (например, в автоаварии) оказали срочную помощь, не вправе подавать иски о причинении вреда по неосторожности/небрежности против своих спасителей («Good Samaritan Statutes»).

Абсолютная ответственность. Абсолютная ответственность – это ответственность без вины. Если обычно деликтная ответственность наступает за действия, представляющие собой отступление от стандарта разумного поведения человека, то *абсолютная ответственность* наступает и при разумном поведении.

Исторические корни концепции «абсолютной ответственности» уходят к прецеденту 1868 года, имевшему место в Великобритании (*Rylands v. Fletcher*). На территории угольного месторождения в Ланкашире, Англия, семейство Райлэндов, владевшее мельницей, соорудило на своем участке запруду. Вода из запруды попала через ствол заброшенной шахты под землю и затопила горные проходы действовавшей шахты, принадлежавшей Флетчеру. Флетчер подал в суд иск против Райлэндов, и суд признал их ответственность, хотя на тот момент данный случай не вписывался в теорию деликтного права. Суд сравнил ситуацию с нападением опасного животного. Ход рассуждений был примерно таков: если лицо для каких-то своих целей приносит на свой участок, содержит или хранит там вещь, которая может попасть за пределы его участка и причинить ущерб, то он должен отвечать за причинение вреда, естественное для этой вещи.

Поначалу немногие американские суды применяли данный прецедент, поскольку боялись нанести ущерб сфере предпринимательства. Сегодня абсолютная ответственность – это скорее норма, чем исключение. Однако норма, применяемая в основном в областях повышенной опасности (*abnormally dangerous activities*), при чрезвычайно рискованных работах. К таким особо опасным видам деятельности относится, в частности:

- деятельность, которая является потенциальным источником серьезной опасности для людей и их собственности;
- деятельность, связанная с высоким риском, который не может быть устранен осуществлением любых разумных мер.

Особый, чрезвычайный риск – вот основа для абсолютной ответственности. Как бы тщательно ни осуществлялись, например, взрывные работы с динамитом, при этом всегда сохраняется риск причинения вреда.

Абсолютную ответственность несут владельцы диких животных. Владельцы домашних животных также могут нести абсолютную ответственность за причиненный ими ущерб, если владелец знал или должен был знать, что животное представляет опасность для окружающих.

Абсолютную ответственность перед потребителем несут производители и продавцы некачественных товаров (product liability).

Деликты в предпринимательской сфере (business torts). Особую группу деликтов составляют нарушения предпринимательских прав. К таким деликтам относятся: недобросовестная конкуренция (unfair competition), неправомерное вмешательство в чужую предпринимательскую деятельность (wrongfully interfering with the business relations of others), неправомерное предпринимательство (wrongful entry into business) и т.п.

Незаконное вмешательство в чужую предпринимательскую деятельность может иметь место в форме вмешательства в деловые и/или договорные отношения лица. Один из старейших английских прецедентов в этой сфере дает представление о такого рода вмешательстве. Певица Вагнер заключила договор об участии в течение ряда лет в оперных спектаклях, однако ей предложили другой контракт. Это обстоятельство было расценено как вмешательство в договорные отношения сторон. При этом против самой певицы было выдвинуто обвинение в нарушении договорного обязательства (*Lumley v. Gye*, 1853).

В принципе любой договор (contract) может стать предметом судебного иска по данному основанию, но истец при этом должен доказать, что ответчик *знал* о существовании договора и *спровоцировал* его нарушение. Недостаточно только того факта, что ответчик получил выгоду от расторгнутого контракта. Так, например, у Ховарда есть договор с садовником Хэмптоном об уходе за садом. Некто Ирвин предлагает Хэмптону (не зная о его договоре с Ховардом) работу в своем саду, причем за более высокую плату. Хэмптон разрывает договор с Ховардом, и Ховард не вправе подать иск против Ирвина.

Из-за неправомерного вмешательства зачастую разрываются договоры между предприятием и работниками или договоры предприятия с поставщиками, потребителями. Бывает, что предприятие-конкурент переманивает наиболее квалифицированных специалистов и сознательно идет на уплату компенсации за вмешательство в договорные отношения.

Следует отличать *конкуренцию* от недобросовестного, *бесчестного поведения* (predatory behavior). Конкуренция обычно направлена на привлечение потребителей, клиентов вообще, бесчестное поведение – на тех потребителей, клиентов, которые уже продемонстрировали свой интерес к тому или иному товару, услуге конкретного предпринимателя. Так, например, рядом находятся два обувных магазина – магазин Z и магазин Y. Служащий магазина Z стоит у входа в магазин Y и направляет посетителей в свой магазин. Это и есть неправомерное вмешательство в деловые отношения, бесчестное поведение, недобросовестная торговая практика.

Впрочем, зачастую вмешательство в чужую предпринимательскую деятельность бывает оправданно, *разрешено*. Ведь *добросовестная конкуренция* (bona fide competitive behavior) тоже может иметь своим результатом разрыв договора. Если ресторан, отзываясь на рекламу, разрывает свой договор с одним поставщиком мяса и заключает договор с другим, здесь нет основания для обвинения во вмешательстве.

Любой вид предпринимательской деятельности открыт для любого человека, кроме тех случаев, когда требуются лицензии на занятие отдельными видами деятельности или когда определенные виды деятельности закреплены за специальными организациями. Нарушение установленного порядка квалифицируется как *неправомерное предпринимательство*. Кроме того, в эту же категорию правонарушений включается недобросовестная предпринимательская практика (лицо открывает рядом с действующим предприятием точно такое же предприятие с целью причинить ущерб существующему предприятию, разрушить его и т.п.).

Использование чужого имени без разрешения представляет собой еще один состав деликта в предпринимательской сфере (tort of appropriation). Вот пример из судебной практики. В штате Мичиган успехом пользовалось телешоу ведущего Джонни Карсона «Here's Johnny». Одна из корпораций штата, занимавшаяся продажей переносных туалетов, стала рекламировать свою продукцию как

туалеты «Here's Johnny». Карсон обвинил корпорацию в нарушении ради коммерческих выгод права на частную жизнь путем публичного присвоения названия, ассоциировавшегося с личностью Карсона. Суд принял решение в пользу Карсона (*Carson v. Here's Johnny Portable Toilets*, 1983).

Клеветническое утверждение, высказанное не в отношении лица, а в отношении качества или принадлежности продукта, товара, – это попытка *опорочить* товар (*disparagement of property*). Такие действия чреватые экономическим ущербом и являются основанием для иска.

Вопросы деликтной ответственности в уголовном законодательстве. В 60-е годы XX века в США был принят Закон об организациях, занимающихся вымогательством и подкупом (*Racketeer Influenced and Corrupt Organisations Act – RICO*). В 1970 году Закон RICO стал частью Закона о контроле за организованной преступностью (*Organized Crime Control Act*). Цель Закона – предотвратить вхождение организованной преступности в мировую экономику.

В соответствии с Законом RICO федеральными уголовными преступлениями считаются: использование доходов, полученных преступным путем, для покупки акций предприятий; приобретение или владение акциями преступным путем; ведение дел предприятия или участие в предприятии преступным путем, а также все вышесказанное, но в сговоре с другими лицами. Всего в Законе упомянуты 26 составов федеральных уголовных преступлений и 9 составов преступлений (*фелоний – felonies*) юрисдикции штатов. По данному Закону предусматривается как уголовная, так и деликтная ответственность.

Закон RICO дает право за уголовные преступления применять гражданско-правовые санкции, осуществлять конфискацию акций и других документов, подтверждающих право собственности на долю в предприятии. Интересно, что по Закону физические лица в отдельных случаях могут возмещать в трехкратном размере реальные убытки, которые причинены этими лицами при совершении преступлений, указанных в Законе.

Многие положения Закона позволяют толковать его расширительно. Поэтому наиболее активные адвокаты пытаются использовать Закон даже в тех случаях, когда речь не идет об организованной преступности, и подогнать любой обман в сфере предпринимательства под категорию, названную в Законе «*racketeering activity*» (по большей части чтобы получить трехкратное возмещение).

Право интеллектуальной собственности (*Intellectual Property Law*)

Как известно, к благам относятся не только земля, здания, автомобили, деньги, ценные бумаги и т.п., но и *интеллектуальная собственность* (*Intellectual Property*), под которой понимаются результаты умственной, творческой деятельности человека: литературные, музыкальные, художественные, научные произведения, торговые марки, знаки обслуживания, фирменные наименования, изобретения, промышленные образцы, исполнительская деятельность артистов, компьютерные программы и т.п.

Проведенное в 1997 году в США исследование показало, что рыночную стоимость активов американских предприятий можно было бы оценить в 7 трлн. долл., однако две трети этой суммы не указываются в их балансовой отчетности, поскольку эта часть стоимости заключается в *нематериальных активах* вроде прав на интеллектуальную собственность. Не случайно поэтому изыскиваются пути реформирования правил финансового учета предприятий, а сами предприятия начинают рассматривать управление своими интеллектуальными активами как важную составляющую корпоративной стратегии.

В ст. I (разд. 8) Конституции США предусмотрено, что Конгресс США имеет право «содействовать развитию науки и полезных ремесел, закрепляя на ограниченный срок за авторами и изобретателями исключительные права на принадлежащие им сочинения и открытия».

Торговая марка (*trademark*) – это имя, термин, знак, символ, рисунок или их сочетание, предназначенные для идентификации товаров или услуг одного производителя или продавца в целях дифференциации их от товаров и услуг конкурентов. Интересно, что в российском законодательстве используется термин «*товарный знак*» (ст. 138 ГК РФ), под которым понимается обозначение,

Глава 14. Право интеллектуальной собственности

способное отличать товары одних юридических или физических лиц от однородных товаров других юридических или физических лиц.

Право на торговую марку стимулирует производителя или продавца вкладывать средства в улучшение качества товара и его сбыта. Сокращаются затраты потребителей на поиск нужного товара, так как им проще отличить один продукт на товарном рынке от другого. Право на торговую марку ставит заслон неосновательному обогащению других производителей или продавцов, поскольку не позволяет им выпускать и реализовывать продукт более низкого качества под чужой маркой.

Пределы, в которых право защищает права обладателя торговой марки, во многом зависят от самой торговой марки. Различают торговые марки с ярко выраженными отличительными особенностями (*strong trademarks*) и слабовыраженными отличительными особенностями (*weak trademarks*) – «сильные» и «слабые». Надежность защиты первых выше, чем вторых; недобросовестным производителям и продавцам проще злоупотреблять марками второго типа.

Сложные, замысловатые, не имеющие аналогов или вызывающие ассоциации марки считаются наиболее «сильными». К таким маркам относятся марки, выраженные придуманным словом (например, «Хегох» или «Kodak») или внешне, словесно не связанные с товаром (название «Английская кожа», «English Leather» – для лосьона после бритья), а также марки, не содержащие прямого описания продукта («Молочная королева», «Dairy Queen» – для мороженого).

Описание товара, географические термины, личные имена не подлежат правовой защите, если только они не получают какого-то второго смысла. Второй смысл обычно появляется, когда потребитель начинает ассоциировать эти слова с определенным продуктом (например, «Calvin Klein»).

Правовая защита может распространяться на те или иные цветовые композиции или цвета при условии, что они также получают «второй смысл», то есть прочно ассоциируются с определенным товаром. Например, розовый цвет ассоциируется у потребителя с изоляционным материалом из стекловолокна, и конкурентам запрещено использовать этот цвет. В 1993 году один из окружных федеральных судов (*Master Distributors Inc. v. Paco Corp.*) при-

Правовая система США

знал, что голубой цвет ассоциируется у потребителей с определенным видом фотопленки, и подтвердил правовую защиту цвета. Верховный суд США в 1995 году принял прецедентное решение, в соответствии с которым в качестве торговой марки может регистрироваться цвет продукта (*Qualitex Co. v. Jacobson Products Co.*).

Родовые понятия вроде «велосипед», «компьютер» не получают правовой защиты, даже если и приобретают «второй смысл». Сложные юридические проблемы вызывают случаи, когда торговая марка становится родовым понятием. Например, сегодня обиходными стали слова «аспирин», «керосин», «эскалатор», «термос», «линолеум». Однако американские суды, как правило, все равно не разрешают другим фирмам использовать эти названия таким образом, чтобы это вводило в заблуждение потенциального потребителя.

Торговые марки подлежат регистрации в федеральных органах или органах штатов. Если кто-то воспроизводит на товаре часть чужой торговой марки или торговую марку полностью, налицо правонарушение. Владелец незарегистрированной торговой марки все равно получает защиту в случае причинения ему ущерба от использования его торговой марки. Факт регистрации торговой марки лишь помогает установить дату приобретения права на торговую марку. Регистрация должна быть возобновлена через пять лет, а затем каждые двадцать лет.

В 1988 году Конгрессом США был принят Закон об изменении порядка регистрации торговых марок (*Trade Mark Revision Act*), вступивший в силу в ноябре 1989 года. Закон изменил предыдущий порядок регистрации торговых марок. Прежний порядок предполагал, что торговая марка должна использоваться до заявления о регистрации. По новому порядку заявителю разрешается регистрировать торговую марку либо по факту ее использования, либо на основе добросовестного намерения использовать торговую марку в торговле.

По положению Закона о добросовестном намерении (*bona fide intention*) заявитель должен начать использование торговой марки в торговле в течение шести месяцев после регистрации в Федеральном управлении по регистрации патентов и торговых марок (*Patent and Trademark Office*). По истечении шести месяцев заявитель обязан предоставить в управление доказательство, что марка используется и что возражений против ее использования нет. В отдельных случаях 6-месячный срок может быть увеличен.

Знак обслуживания (service mark) применяется для того, чтобы отличить услугу одного физического или юридического лица от услуги, предоставляемой другими лицами. Так, например, каждая американская авиакомпания имеет свой знак обслуживания – символ, ассоциируемый только с данной авиакомпанией. Знаки обслуживания регистрируются в том же порядке, что и торговые марки.

Правовую защиту имеют и другие знаки, примыкающие к торговым маркам и знакам обслуживания: *сертификационные знаки* (certification marks), *коллективные знаки* (collective marks). Сертификационный знак используется одним или несколькими лицами для того, чтобы удостоверить место или способ производства товара, материал, из которого он изготовлен, какую-то качественную характеристику товара и т.п. Коллективный знак используется членами кооператива или ассоциации. Часто в конце кинофильма следуют коллективные знаки тех организаций, которые принимали участие в его производстве.

Если торговая марка относится к товарам, то *фирменное наименование* (Trade Name) призвано идентифицировать предпринимателя, будь то индивидуальный предприниматель или организация. Довольно часто фирменное наименование одновременно является и торговой маркой или знаком обслуживания, если в качестве таковых оно используется. Например, компания «Apple Computer, Inc.» использует фирменное наименование «Apple» как торговую марку своих компьютеров, а корпорация «McDonald's Corporation» использует свое фирменное наименование как знак обслуживания. Фирменные наименования не регистрируются на федеральном уровне, однако повсеместно защищаются по общему праву.

Развитие системы патентной охраны изобретений. Права лица использовать свое *изобретение, открытие* и/или продать его удостоверяются *патентом* (patent) – документом федерального уровня, выдаваемым на 20 лет с даты подачи заявки. Патенты на чертежи (designs) выдаются на меньший срок.

В США патенты выдаются, за некоторыми исключениями, только первому *изобретателю*, тогда как в большинстве стран они выдаются первому *заявителю*. Сроки получения патента иногда растягиваются на годы (например, предприятие «Texas Instruments» проходило процедуру получения патента на одно из своих изобретений четыре года, хотя, впрочем, для того, чтобы получить патент

Правовая система США

на это же изобретение в Японии, предприятию понадобилось 30 лет). Воспроизводство, использование или торговля запатентованным товаром, чертежами или процессами без разрешения патентообладателя представляют собой правонарушение.

Обычно судебные процессы по делам о нарушениях патентных прав очень дорогостоящи, и патентообладатели не всегда имеют возможность защитить свои права, предпочитая продать нарушителю свои права на использование изобретения. В 1981 году Верховный суд США принял прецедентное решение (*Diamond v. Diehr and Lutton*); в соответствии с которым процесс создания *программного обеспечения для компьютеров* тоже может быть запатентован и, следовательно, подлежит правовой защите наравне с другими продуктами интеллектуальной деятельности человека. В 1997 году Патентное ведомство США (Ведомство по патентам и товарным знакам) издало Указания о патентоспособности компьютерных пиктограмм (несложных рисунков, заменяющих пространственные текстовые пояснения). Указаниями допускается их охрана с использованием патентов на промышленные образцы.

Первый всплеск патентования изобретений в США пришелся на 70–80-е годы XIX века. В те годы стремительно развивался железнодорожный и водный транспорт, телеграф, телефон, инфраструктура электроэнергетики. В год выдавалось около 20 тыс. патентов.

Следующая волна изобретений имела место в первые десятилетия XX века – в начальной стадии развития автомобильной и авиационной промышленности. Количество выдаваемых патентов возросло до 40 тыс. в год.

В 60-е годы XX века бурно развивалась химическая, аэрокосмическая и электронная промышленность. Уровень патентования достиг 60 тыс. в год. С середины 80-х годов XX века до наших дней преобладают телекоммуникационные, компьютерные технологии. Количество выдаваемых патентов к концу XX века составляло более 155 тыс. в год. Почти половина заявок поступает из-за рубежа.

В ст. 35 Патентного закона США указывается, что любой изобретатель нового и полезного способа, машины, изделия или композиции веществ, а также нового и полезного усовершенствования может получить на них патент, если объект патентования раскрыт в описании и отвечает требованиям новизны и неочевидности.

Глава 14. Право интеллектуальной собственности

Столь широкое толкование патентоспособности по Закону подкреплено решениями Верховного суда США, который, в частности, распространил патентоспособность на «все существующие под солнцем созидания человека».

Так, Верховный суд США признал объектом патентования генетически преобразованные живые микроорганизмы, поскольку это – результаты генной инженерии, а в природе они отсутствуют. В 80-х годах XX века также стали патентовать растения, модифицированные на генетическом уровне (с учетом положений специальных законов: Закона о патентах на растения и Закона об охране видов растений).

Что касается клонирования человеческого существа, то Патентное ведомство США постановило отказать в патентоспособности таких притязаний, сославшись на Конституцию, запрещающую рабство и подневольное порабощение других человеческих существ. В 1998 году Патентное ведомство США отказало в патентоспособности технологий, связанных с соединением клеток человеческого и животного эмбрионов (например, в целях трансплантации органов), поскольку это идет вразрез с нормами морали.

В 1982 году законом США был создан специальный суд – Федеральный апелляционный суд, который включает 12 судей, специализирующихся в области патентного права. Суду предоставлена исключительная юрисдикция рассматривать апелляции на решения окружных судов первой инстанции и Патентного ведомства. Суд создал необходимые прецеденты, которые расширили права патентовладельцев и повысили эффективность патентов, привнес необходимое единообразие в работу судов первой инстанции по таким делам.

В конце 1999 года Конгресс США принял целый пакет законов, направленных на совершенствование патентной охраны изобретений, в частности Закон о защите американских изобретений (AIPA), предусматривающий, среди прочего, реорганизацию Патентного ведомства США. В октябре 2000 года в США вошла в действие система электронной подачи патентных заявок через Интернет.

Развитие системы охраны авторских прав. Авторские права (copyright) предоставлены по Закону об авторских правах 1976 года автору или создателю литературного произведения, произведения искусства, таких творений, как: книги, фильмы, картины, музыкаль-

Правовая система США

ные, скульптурные, хореографические произведения, архитектурные проекты, звукозаписи, компьютерные программы и т.п. 4

Произведениям, созданным после 1 января 1978 г., автоматически предоставляется правовая защита в течение всей жизни автора и затем 50 лет после его смерти. Никакой регистрации авторских прав не требуется. Права издательств сохраняются в течение 75 лет с даты публикации или 100 лет – с даты создания произведения.

Закон об авторских правах (Copyright Act) особо оговаривает, что правовой защите не подлежат, например, *идеи* сами по себе. Чтобы получить защиту, *идея* должна быть *выражена* в устойчивой форме. Не защищаются законом математические вычисления, общеизвестные факты. В то же время *сборники фактов* подлежат защите. Однако это не относится к телефонным или адресным книгам, поскольку в них нет необходимого для правовой защиты свойства – оригинальности (*Feist Publications, Inc. v. Rural Telephone Service Co.*, 1991).

Любое копирование авторского произведения без разрешения автора представляет собой нарушение авторского права. В качестве гражданско-правовой санкции за это причитается возмещение в сумме реально причиненного ущерба либо по усмотрению суда возмещение по Закону (не превышающее 100 тыс. долл.). В качестве санкции при *умышленном* правонарушении возможны штраф и/или лишение свободы. В отдельных случаях Закон предусматривает освобождение от ответственности за нарушение авторских прав, если оно было добросовестным. Доктрина добросовестного использования (*fair use*) чужих авторских прав применяется к случаям воспроизводства/копирования произведения для таких целей, как комментирование, критика, сообщение новостей, обучение, научное исследование и т.п. Американские суды от случая к случаю определяют, является ли то или иное использование чужого произведения «добросовестным» или нет.

В последнее время происходит переоценка роли авторских прав, расширяется состав объектов авторского права. Сегодня авторское право вторглось в научно-техническую сферу (программы для ЭВМ, базы данных, топологии интегральных микросхем и т.п.). Подсчитано, что на отрасли, основанные на авторском праве (издательское дело, аудиовизуальное производство, компьютерные игры и программы), приходится около 4% валового продукта США и 3% всех трудовых ресурсов. Более того, темпы ежегодного роста этого сектора в три раза выше, чем у экономики США в целом.

Глава 14. Право интеллектуальной собственности

Телекоммуникационные технологии нашего времени осложняют применение авторского права. В 1996 году под эгидой Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) был разработан типовой договор об авторском праве, основанный на усилении прав правообладателей.

В 1998 году в США принят Закон об авторских правах в электронном тысячелетии. Закон направлен на предотвращение авторских прав посредством компьютерных технологий, и в частности запрещает производство, применение и распространение устройств, раскрывающих коды и шифры, преодолевающих блокировку доступа к программам. Закон рассматривает это как уголовные преступления и предусматривает меры наказания: штраф до 500 тыс. долл. и до пяти лет тюремного заключения. Долгое время данный Закон находился без применения, и только «дело» русского программиста Склярова (2001 г.), выступившего в США на «съезде хакеров» с докладом о компьютерной программе считывания чужой защищенной информации, стало первым прецедентом, приводящим Закон в действие.

Законодательство США все более усиливает защиту правообладателей. Это вызвано особыми государственными интересами страны, являющейся основным экспортером охраняемых авторских прав. На мировом рынке авторских прав фактически по инициативе и под прессингом США было разработано и принято в составе «пакета соглашений ВТО» так называемое Соглашение ТРИПС – Соглашение о торговых аспектах прав на интеллектуальную собственность, вступившее в силу вместе с остальными соглашениями системы ВТО в 1995 году.

В рамках наблюдения за исполнением ТРИПС и соблюдением прав на интеллектуальную собственность США опубликовали «Специальный перечень 301», который включает 35 стран. В список вошли, в частности, Аргентина, Греция, Южная Корея, Индия, Индонезия, Россия, Турция, страны ЕС.

К интеллектуальной собственности, по праву США, относятся также *коммерческие секреты* (trade secrets): списки потребителей, коммерческие проекты, исследовательская информация, маркетинговые выкладки, химические формулы, процесс производства, то есть все то, что индивидуализирует предприятие и что может представлять интерес для конкурентов. В отличие от авторского права, здесь допускается защита как самой *идеи*, так и *формы* ее выражения.

Правовая система США

В силу своей специфики *коммерческие секреты* не могут быть запатентованы или приравнены к литературным, художественным произведениям. Регулирование вопросов, касающихся коммерческих секретов, осуществляется главным образом прецедентным правом.

Чтобы усилить степень предсказуемости в решении этих проблем, в 1979 году штатам был представлен унифицированный Закон о коммерческих секретах (Uniform Trade Secrets Act). Отдельные его части восприняты более чем в 20 штатах.

Конечно, коммерческие секреты предприятия не должны быть секретом для ключевых фигур предприятия. Работники предприятия, имеющие доступ к коммерческим секретам, берут на себя по трудовому договору обязательство не разглашать их. Промышленный шпионаж является основанием для судебного иска (*E.I. du Pont de Nemours & Co. v. Christopher*, 1970).

В 1980 году Закон об авторских правах 1976 года был дополнен Законом об авторских правах на компьютерные программы (Computer Software Copyright Act), то есть на произведения, выраженные «языком машин».

Под компьютерным преступлением (computer crime) понимается действие, направленное против компьютеров и их частей либо с использованием компьютера как инструмента преступления. Как правило, данные преступления можно разделить на несколько категорий: финансовые преступления, компьютерное пиратство (незаконное копирование компьютерной программы), кража компьютерного оборудования и его компонентов, вандализм и создание разрушающих программ, кража или незаконное использование чужих баз данных, услуг. Взлом чужих защитных компьютерных кодов с целью проникновения в закрытые информационные сети и для использования их обычно называют *хакерством* (hacking).

В 1984 году на федеральном уровне принят Закон, запрещающий несанкционированный доступ и использование некоторых видов информации, содержащейся в компьютерных сетях (Counterfeit Access Device and Computer Fraud and Abuse Act). В качестве наказания за такое преступление предусмотрены: штраф до 250 тыс. долл. или в сумме, вдвое превышающей незаконный доход либо причиненный ущерб; лишение свободы на срок до пяти лет.

В декабре 1997 года Президент США подписал Закон, установивший уголовное наказание за умышленное нарушение авторских

Глава 14. Право интеллектуальной собственности

прав с использованием средств коммуникации. За копирование чужих работ на сумму 1000 долл. в течение 180 дней, в том числе с помощью электронных средств (и даже без цели извлечения коммерческой выгоды), грозит штраф и/или тюремное заключение сроком до одного года. Если стоимость копирования больше 2500 долл., срок тюремного заключения может быть увеличен до трех лет, а при повторном нарушении – до шести лет. Предусмотрены и исключения, например для копирования работ Агентством национальной безопасности.

Следует обратить внимание, что в 1998 году в США принят Закон о справедливом лицензировании музыкальных произведений. По этому Закону небольшим барам, ресторанам и магазинам разрешено транслировать по радио и телевидению музыкальные произведения без санкции правообладателей и уплаты роялти. В обоснование Закона, среди прочего, была ссылка на ст. 13 Соглашения ТРИПС, разрешающая ограничения и исключения из правил ТРИПС в отдельных особых случаях, которые не противоречат обычному использованию произведения и не наносят неоправданный ущерб законным интересам правообладателя. Тем не менее, Орган по разрешению споров ВТО в мае 2000 года признал указанные нормы Закона США противоречащими правилам ВТО.

Судебная защита патентных прав. Первоначальная юрисдикция по делам об интеллектуальной собственности принадлежит в США федеральным окружным судам (спору по патентным контрактам рассматриваются в судах штатов). Иск может быть подан в федеральный суд правообладателем против подозреваемого правонарушителя или стороной, ходатайствующей об аннулировании патента, предотвращении угрозы его нарушения. Иски о нарушении патентных прав, предъявляемые *федеральному* правительству, рассматриваются исключительно в *Суде федеральных исков*.

Кроме того, проблемами и вопросами, касающимися импорта товаров, охраняемых американскими патентами (или по охраняемым технологиям), занимается *Комиссия по международной торговле*. Законом 1982 года в США был создан Федеральный апелляционный суд, которому была предоставлена исключительная юрисдикция по рассмотрению патентных дел. В нем работают 16 судей. Фактически он является конечной инстанцией по рассмотрению апелляций на решения федеральных судов первой инстанции, Патентного ведомства, Суда федеральных исков и Комиссии по международной торговле.

Глава 15

Гражданский процесс (*Civil Procedure*)

Источники. Гражданское судопроизводство в федеральных окружных судах осуществляется на основе Федеральных правил гражданского судопроизводства (*Federal Rules of Civil Procedure*) 1938 года. Это нормативный акт, изданный Верховным судом США на основании полномочий, предоставленных ему еще законами, изданными Конгрессом в 30-е годы XX века.

В последующем Верховный суд США своими постановлениями принял целый ряд процессуальных правил федерального уровня: Федеральные правила уголовного судопроизводства (1946), Федеральные правила апелляционного производства (1968), Правила судебного разбирательства федеральными магистратами дел о малозначительных преступлениях (1971), Федеральные правила о доказательствах (1975), Правила производства в Верховном суде (1980) и др.

Все эти вводимые Верховным судом правила вступают в силу, если со стороны обеих палат Конгресса в ходе ближайшей его сессии не последует возражений. Публикуются правила в Своде законов США в качестве приложений к соответствующим разделам (18, 28 U.S.C.).

В каждом американском штате имеются собственные правовые нормы гражданского процесса. Кроме того, каждый суд располагает своими правилами судопроизводства, дополняющими федеральные и правила штатов.

Гражданский процесс штатов обладает большим сходством с федеральным законодательством. Во-первых, многие штаты воспроизвели без больших изменений применительно к судам штатов федеральные правила гражданского судопроизводства. Во-вторых, значительное число штатов при разработке своих правил опиралось на единый образец – Гражданский процессуальный кодекс штата Нью-Йорк 1948 года.

Большое значение для американских судов всех уровней, в том что касается гражданского процесса, имеют прецедентные решения Верховного суда США.

Стадии гражданского процесса. Конечно, гражданские дела отличаются друг от друга по сложности, цене иска, обстоятельствам, применяемым нормам. Тем не менее все эти дела поддаются определенному структурному разграничению на стадии. Так, например, большинство гражданских дел проходит через следующие стадии:

- нанесение вреда истцу;
- обращение истца к атторнею (attorney) – поверенному лицу, юрисконсульту, адвокату;
- подготовка иска атторнеем;
- атторней ответчика готовит ответ на исковое заявление или встречный иск;
- истец готовит ответ на встречный иск, если таковой имеет место;
- подготовка к судебному заседанию, опрос сторон и/или свидетелей, «досудебное совещание» атторнеев и судьи;
- судебное заседание и вынесение решения;
- апелляция стадия;
- стадия исполнения решения.

Представим себе следующую ситуацию. По вине жителя штата Нью-Джерси С., проехавшего перекресток на красный свет светофора, в предместье Нью-Йорка произошла автоавария – столкновение с машиной жительницы Нью-Йорка К. В результате сильных телесных повреждений К. была вынуждена пройти длительный и дорогостоящий курс лечения. Медицинские и прочие расходы составили 100 тыс. долл. Разрешить дело о возмещении нанесенного К. ущерба во внесудебном порядке не удалось, и К. решает взыскать с С. указанную сумму через суд. Затем К. консультируется с атторнеем относительно перспективы судебного дела, его сроков и необходимых для вступления в процесс процедур. Обычно судебные процессы, рассматривающие дела о нанесении вреда здоровью и возмещениях, длятся два-три года.

Оплата труда атторнея колеблется от 60 до 450 долл. в час (средняя ставка – 140–160 долл. в час), не считая прочих (транспортных, канцелярских и т.п.) расходов. В некоторых случаях применяется не почасовая оплата (hourly fees) труда, а оплата в форме процента от вырученной суммы иска (25–40%) – contingent fees. В этом случае при проигранном деле атторней не получает ничего.

Зачастую истец соизмеряет свои финансовые затраты на процесс с требованиями к ответчику. Если первоначальная сумма иска составляет 100 тыс. долл., из которых 30% могут уйти на оплату труда атторнея, а ответчик готов добровольно уплатить в качестве возмещения вреда 75 тыс. долл., то очевидна выгода в том, чтобы на этой сумме и завершить спор, не начиная судебного разбирательства.

В нашем случае К. решает вступить в судебное разбирательство. Она заключает с атторнеем договор (*retainer agreement*), предусматривающий почасовую оплату, и начинается предварительная стадия судебного процесса. На этой стадии стороны знакомят друг друга со своей позицией, то есть доводят до сведения содержание искового заявления (*complaint*) и отзыва на иск (*answer*) либо встречного иска (*counterclaim*) и отзыва на встречный иск (*reply*). На этой же стадии собираются доказательства и совершаются другие процессуальные действия.

Взаимное ознакомление сторонами с правовой позицией друг друга называется «*pleadings*». Основной смысл *pleadings* – проинформировать о требованиях и аргументах, изложить факты, задействованные в деле, устранить элемент неожиданности для сторон. Иск подается в суд, в юрисдикцию которого входит данное дело: в большинстве штатов это суды общей юрисдикции; в некоторых штатах для рассмотрения подобных дел существуют суды специальной юрисдикции.

Копия иска доставляется ответчику, как правило, по почте вместе с документом (*summons* – извещение, уведомление, повестка). Этот документ содержит обращение к ответчику представить в определенный срок суду и атторнею истца свой отзыв на исковое заявление.

Ответчик может реагировать двояко:

- либо представляет отзыв (*answer*) на исковое заявление и в этом отзыве соглашается с аргументацией истца или опровергает ее;
- либо направляет суду *motion to dismiss* – документ, в котором признаются факты, изложенные в исковом заявлении, но отрицается правовое основание для самого иска. В связи с этим ответчик просит отклонить иск. Если судья отклоняет просьбу ответчика, последний должен представить отзыв (*answer*).

В нашем случае ответчик С. в своем отзыве отверг аргументацию К.: дело назначено к слушанию в судебном заседании. С. мог бы выставить встречный иск с требованием возместить повреждения, нанесенные в автопроисшествии его машине, либо согласиться с иском, но предъявить другие факты, ведущие к отклонению иска (такая защита называется *affirmative defence*), например указав на упущенные сроки давности.

Многие дела так и не доходят до стадии судебного заседания, поскольку стороны могут прийти к соглашению в любое время процесса или применить те или иные процессуальные приемы.

Так, если стороны не оспаривают факты и спор сводится к вопросу права, любая из сторон при наличии оснований может обратиться к суду с просьбой принять в ее пользу промежуточное или окончательное решение по делу (*motion for judgement on the pleadings*, *motion for summary judgement*).

В случае спора между С. и К. спорным оказался вопрос о том, проехал С. на красный свет светофора или нет. Это вопрос факта, а не вопрос права. Если бы ответчик С. получил неопровержимое доказательство, что светофор на перекрестке, где произошла авария, в день аварии вообще не работал, вопрос факта исчез бы. Остался бы только вопрос права: как применить закон к сторонам. В таком случае С. был бы вправе просить суд вынести окончательное решение (*motion for summary judgement*) по делу в его пользу.

Перед началом слушаний проводится перекрестный опрос сторон (*discovery*). Это стадия, на которой стороны могут получить друг от друга дополнительную информацию по делу и исключить неожиданности в судебном заседании. Например, К. вправе узнать, с какой скоростью ехал С. в момент аварии, находился ли он под воздействием алкоголя, медицинских препаратов и т.п. На этой же стадии изучаются документы, видео- и аудиозаписи и другие доказательства. При необходимости атторнеями обеих сторон могут проводиться опросы свидетелей (*depositions*) под присягой. Возможны письменные вопросы-ответы истца и ответчика, подписанные под присягой (*interrogatories*).

Стороны вправе запрашивать необходимые документы, просить доступа на тот или иной земельный участок или в определенное помещение, обращаться с просьбами о назначении экспертизы и т.п. Например, С. вправе запросить копии счетов за лечение К.

после автоаварии. Когда указанные процедуры проведены, attorney могут встретиться с судьей по делу по просьбе любой из сторон или самого суда. Это процессуальное действие называется «досудебным совещанием» (pretrial conference). Основная его цель — обсудить состояние дела и основные моменты предстоящего судебного заседания.

Судебное заседание может проходить в составе *жюри присяжных* или без него. Поправка VII к Конституции гарантирует право на суд в составе жюри присяжных (jury trial), если сумма спора превышает 20 долл. Во многих штатах воспроизводится эта гарантия, только повышена сумма иска (например, в штате Айова до 1000 долл.). И в федеральных судах, и в судах штатов презюмируется, что судебное заседание будет проходить без жюри присяжных, если хотя бы одна из сторон не заявила о своем желании воспользоваться этим правом. Отбираются кандидаты для жюри присяжных attorneyями обеих сторон.

Существуют два типа жюри присяжных:

- малое жюри (petit jury): от 6 до 12 присяжных;
- большое жюри (grand jury), созываемое только в уголовном процессе и состоящее из более чем 12 присяжных.

На судебном заседании attorney обеих сторон излагают факты, которые они будут доказывать. Суд определяет, какие доказательства могут быть приняты, а какие нет. Федеральные суды руководствуются при этом Федеральными правилами о доказательствах (Federal Rules of Evidence).

После изложения позиций начинается опрос свидетелей (examination of witnesses). Применяется как прямой опрос (direct examination), так и перекрестный (cross-examination). При прямом опросе attorney истца задает вопросы свидетелю истца, при перекрестном этому свидетелю вопросы задает attorney ответчика. Затем также опрашиваются свидетели ответчика.

После опроса свидетелей истца attorney ответчика в принципе имеет возможность снова обратиться к судье с просьбой вынести вердикт в пользу ответчика (motion for a direct verdict), мотивируя это тем, что со стороны истца не было представлено доказательств, подтверждающих исковые требования. С такой же просьбой может обратиться к суду attorney истца после опроса свидетелей ответчика. Эти просьбы удовлетворяются судом нечасто.

Атторней вправе отвергнуть те или иные доказательства: отклонение доказательства с одной стороны называется «rebuttal», а встречное отклонение – «rejoinder». Затем они подводят итоги, суммируя прозвучавшие аргументы. Истцу достаточно убедить суд, что его доказательства более обоснованны (preponderance of the evidence), чем доказательства другой стороны. Интересно, что в уголовном процессе к доказательствам применяется более жесткий стандарт: там надо убедить, что доказательства вне всякого сомнения (beyond a reasonable doubt).

Если суд идет с участием жюри присяжных, судья разъясняет присяжным нормы, которые должны быть применены в данном деле. Подобные разъяснения-инструкции (они называются «charges») изложены в письменном виде – в документе. Роль присяжных – дать оценку доказательствам, поэтому они не связаны инструкциями судьи. Присяжные удаляются в специальную комнату и там выносят вердикт, который оглашается в зале заседания суда.

После этого обе спорящие стороны вправе обратиться к суду с просьбой принять решение в соответствии с вердиктом жюри присяжных. Сторона, против которой вынесен вердикт, может просить провести повторное заседание суда. Суд иногда удовлетворяет подобные просьбы, если налицо очевидное непонимание присяжными нормы права или представленного доказательства. Судебное решение может быть обжаловано в вышестоящем суде. Вместе с тем апелляционные суды довольно редко (около 3%) меняют решения судов первой инстанции, в остальных случаях вынесенные судами первой инстанции решения остаются без изменений и вступают в силу. В нашем случае, касающемся автоаварии, судебное решение было вынесено в пользу истца К. Ответчик С. решает подать апелляцию в промежуточный апелляционный суд штата и становится апеллирующей стороной (appellante, petitioner). Если К. не удовлетворена суммой, которая присуждена к возмещению, она также вправе подать апелляцию.

Апелляционный суд не рассматривает доказательства, а работает с протоколами и выдержками, подготовленными атторнеями сторон. Апелляционный суд может:

- а) подтвердить решение суда первой инстанции;
- б) отменить это решение;
- в) вернуть дело в суд первой инстанции для повторного рассмотрения с учетом мнения апелляционного суда по существу дела.

Правовая система США

Проиграв в промежуточном апелляционном суде, можно обратиться в Верховный суд штата.

Исполнение судебных решений. Что касается исполнения принятых решений, то проблема может заключаться в отсутствии у ответчика средств или имущества для необходимого возмещения. Суд может вынести предписание шерифу наложить арест на собственность должника до тех пор, пока не будет исполнено судебное решение. Если и в этом случае решение не исполняется, собственность должника может быть продана на публичном аукционе, а из вырученных средств выплачено возмещение истцу. Вместо денег истцу может быть передана и сама собственность должника.

Исполнение судебных решений относится к ведению Службы маршалов США (US Marshals Service), находящейся в структуре Министерства юстиции. Государственная должность маршала США была учреждена еще Законом о судеустройстве 1789 года. Служба имеет более 420 отделений во всех штатах. Основная работа проводится руководителями этих отделений – федеральными маршалами и их заместителями (deputy marshal). Директор Службы маршалов США назначается Президентом на четыре года с согласия Сената. Помимо Службы маршалов США существует и особый межведомственный орган исполнительной власти – Федеральная сводная бригада по исполнению судебных решений. В ее функции входит установление местонахождения денежных средств и имущества должников, обращения на них взыскания в соответствии с решениями федеральных судов. По ряду категорий дел местного уровня исполнением судебных решений в соответствии с законами штатов занимаются службы шерифов.

Глава 16

Трудовое право (Labor Law)

Модификация доктрины добровольного найма. Отношения наемного труда в США изначально и до настоящего времени регулировались и регулируются преимущественно посредством трех отраслей (институтов) права: договорного права, института представительства, деликтного права. Кодифицированного трудового права в США не существует, что усиливает гибкость, динамизм и приспособляемость данной отрасли права.

До индустриальной революции работник и работодатель рассматривались как относительно равноправные стороны в сделках купли-продажи труда. Трудовые отношения регулировались на основе господствовавшей в общем праве доктрины «добровольного найма» (*employment at will*). В соответствии с доктриной любая из сторон договора найма могла в любое время и по любому основанию, не противоречащему договору, прекратить трудовые отношения.

В 30-е годы XX века, в период Великой депрессии, потребовалась защита прав наемных работников как со стороны федеральной власти, так и властей штатов. Началась корректировка доктрины добровольного найма.

В 1931 году Конгресс США принял Закон Дэвиса–Бэкона (*Davis – Bacon Act*), предусматривавший гарантии оплаты труда работникам в сфере строительства для государственных нужд. В 1936 году принимается Закон Уэлша – Хили (*Walsh – Healy Act*), который установил требования минимальной заработной платы для отдельных категорий работников, трудящихся по договорам с федеральными правительственными органами/агентствами.

Затем последовали законы, предоставлявшие право образовывать профсоюзы, заключать коллективные договоры с администрацией предприятий, проводить мирные забастовки. Были приняты законы, регулировавшие требования к безопасным условиям труда, мини-

Правовая система США

мальной заработной плате, равному доступу к труду; создано множество специальных административных органов, составляющих неотъемлемую часть правоприменительного механизма в трудовой сфере (в том числе органы с квазисудебными функциями).

В 60-е годы XX века общественное мнение США сконцентрировалось на гражданских правах американцев, в том числе на защите трудящихся от всех форм дискриминации в трудовых отношениях. В последующем было принято множество судебных решений, подзаконных актов и законов, которые запрещали трудовую дискриминацию по признакам расы, цвета кожи, религии, национального происхождения, пола, возраста или состояния здоровья. Наиболее известным в этом смысле в ряду нормативных актов является Закон о гражданских правах (Civil Rights Act) 1964 года с последующими дополнениями. За реализацией этого Закона следит специально созданная *Комиссия по обеспечению равных возможностей в области занятости*.

Сегодня трудовое право представляет собой отрасль, состоящую из огромного числа норм законов, подзаконных актов, судебных прецедентов. Источниками трудового права США являются также и коллективные договоры, правила внутреннего распорядка на предприятиях, ратифицированные конвенции Международной организации труда – МОТ (12 конвенций).

Федеральное трудовое законодательство распространяется, как правило, на работников крупных предприятий федерального значения, то есть предприятий, продукция которых выходит за пределы отдельных штатов и поступает на общенациональный рынок. В штатах издаются законы о труде, распространяющиеся соответственно на предприятия местного значения, обслуживающие внутриведомственную экономику.

Правовое регулирование трудового договора в США характеризуется значительной дифференциацией. Многообразие видов трудового договора объясняется спецификой труда различных категорий работников и форм занятости. Существуют следующие, например, типы трудовых договоров:

- на неопределенный срок;
- на определенный срок;
- на неполное рабочее время;
- с заемными работниками;
- с группой работников;

- с торговыми агентами;
- с профессиональными спортсменами;
- с надомниками;
- с домашними работниками;
- с работниками религиозных учреждений;
- с менеджерами;
- с работником-мигрантом;
- по совместительству;
- производственного ученичества и др.

Наниматель не обладает, как это было когда-то, свободой прекращения трудового договора: федеральные законы, законы штатов, судебные прецеденты существенно ограничили эту свободу: *незаконное увольнение* (wrongful discharge) работника запрещено.

Американские суды сформировали множество исключений из доктрины добровольного найма в целях ограничения права работодателя на увольнение работника. Причем судебные решения, являющиеся частью общего права, могут варьироваться от штата к штату. Правовым основанием таких исключений в зависимости от случая служит: а) договор; б) публичный порядок; в) деликтное право. Так, например, суды исходят из того, что между нанимателем и работником существует договор, даже если на практике никакого письменного договора не заключалось. Все основные параметры такого подразумеваемого договора (implied employment contract) уже давно сложились в общем праве из предыдущих судебных прецедентов. Любое увольнение работника, не вписывающееся в параметры подразумеваемого договора, незаконно и дает право уволенному работнику на возмещение ущерба.

Наиболее часто увольнение работника не допускается по причине публичного порядка (public policy). Например, суд может запретить увольнение члена жюри присяжных, который в рабочие часы пребывает в составе жюри в суде. В качестве нарушения публичного порядка суды большинства штатов рассматривают случаи увольнения работника, отказавшегося выполнить противоправное указание нанимателя или информирующего о его противоправной деятельности.

В штатах и на федеральном уровне приняты специальные законы о защите информаторов (protection for whistleblowers). Если информаторы сообщают прессе или органам государства о противоправных действиях работодателя, то такие работники не могут быть

уволены. Есть и другие прецеденты, связанные с публичным порядком (*Harless v. First National Bank in Fairmont*, 1978). Так, было признано нарушающим публичный порядок увольнение банком сотрудника, потребовавшего у нанимателя предоставить льготы по потребительскому кредитованию, предусмотренные общегосударственными законами и законами штата.

В ряде случаев незаконность увольнения проистекает из деликтного права. Могут быть признаны судом противоправными увольнения, связанные с обвинением или намеренным причинением психической травмы. Например, в одном из ресторанов, где завелся расхититель продуктов, администрация решила увольнять всех работников по очереди в алфавитном порядке до тех пор, пока не выявится вор. Первая же уволенная сотрудница подала иск, и суд счел основания для судебного рассмотрения достаточными (*Agis v. Howard Johnson Co.*, 1976).

Право на частную жизнь в трудовых отношениях. С точки зрения защиты права на частную жизнь государство предприняло ряд мер против чрезмерного стремления работодателей к изучению – «просвечиванию» – своего контингента работников. В частности, в 1988 году Конгрессом США был принят Закон о мерах по обеспечению прав и интересов наемных работников в связи с испытаниями на детекторах лжи (*Employer Polygraph Protection Act*). Из системы защиты прав, предусмотренных Законом, исключены категории государственных служащих, работники охранных предприятий и предприятий, которые производят продукцию, ограниченную в обороте, и др.

Зачастую работодатели в целях обеспечения общественной безопасности требуют от работников прохождения проверок на наркотическую и алкогольную зависимость. Законы штатов неодинаково решают этот вопрос применительно к работникам частной сферы трудового найма. В некоторых штатах подобного рода проверки запрещены на уровне конституций, а их проведение в отдельных случаях регулируется законами штатов. В ряде штатов подобные вопросы отражаются в коллективных договорах (*collective bargaining agreements*).

На федеральном уровне от такого рода вмешательства в частную жизнь охраняет поправка IV к Конституции США. В то же время проверка государственного служащего на наркотическую и алко-

гольную зависимость допускается, если есть основания подозревать работника в такой зависимости, и фактически предписывается, если деятельность работника непосредственно связана с общественной безопасностью (транспорт и др.).

В некоторых штатах приняты законы, запрещающие принуждение к проверкам на ВИЧ-инфекцию. Общефедеральный закон 1990 года (Americans with Disabilities Act) запрещает дискриминацию по признаку здоровья, включая больных СПИДом. И хотя законом не запрещены проверки на ВИЧ-инфекцию, однако запрещено увольнение по результатам таких проверок. Не менее десяти штатов в США имеют законодательство, которое запрещает дискриминацию в области занятости, основанную на выявлении генетических отклонений.

Практика прослушивания телефонных разговоров сотрудников может вступить в противоречие с Законом об обеспечении права на частную жизнь в связи с использованием электронных средств связи (Electronic Communications Privacy Act) 1986 года, который запрещает перехват электронных сообщений, их раскрытие и использование.

Защита здоровья и безопасности труда. В современной правовой системе США имеется большое количество федеральных законов и законов штатов, обеспечивающих защиту должников и их семей при несчастных случаях на производстве, в случаях смерти или утраты здоровья при исполнении (или в результате) трудовых обязанностей. Наиболее важным общефедеральным нормативным актом является Закон о безопасности труда и охране здоровья в трудовых отношениях (Occupational Safety and Health Act) 1970 года – Закон Уильямса – Штайгера.

В целях реализации этого Закона созданы три государственных органа:

- *Управление по безопасности труда и охране здоровья в трудовых отношениях* (подразделение Министерства труда – Department of Labor); на Управление возложена задача устанавливать требования к безопасности труда (стандарты), проводить инспекции;
- *Национальный институт по безопасности и охране труда* (подразделение Министерства здравоохранения и социальных служб – Department of Health and Human Services); Институт

- занимается научными исследованиями и разрабатывает стандарты безопасности труда;
- *Комиссия по контролю за безопасностью труда и охраной здоровья* (Occupational Safety and Health Review Commission) – независимый государственный орган, осуществляющий надзор за соблюдением правил техники безопасности на производстве.

Указанный выше Закон 1970 года запрещает работодателям увольнять работников, подающих жалобы на условия труда или отказывающихся выполнять работу, содержащую риск для жизни и здоровья работника. На предприятиях с числом работников более 11 наниматель обязан иметь на каждого работника карточки учета причинения вреда и заболеваний на работе. При происшествиях и заболеваниях работодатели должны сообщать об этом непосредственно в Управление по безопасности труда и охране здоровья.

При несчастном случае на работе законы штатов предусматривают административный (а не судебный) порядок выплаты компенсаций: достаточно подать заявление в соответствующий орган штата. Ряд профессий, как правило, не подпадает под действие таких законов (работники домашних хозяйств, сельскохозяйственные рабочие, временные работники, работники общественного транспорта и т.п.). Обычно компенсация выплачивается независимо от того, произошел ли несчастный случай по чьей-либо вине или нет.

Вопросы социального обеспечения. Государство в США на федеральном уровне и на уровне штатов активно участвует в социальных программах, защищающих работников и их семьи при выходе работника на пенсию, при утрате им трудоспособности, в случае его смерти, при лечении или безработице.

Основным нормативным актом в этом плане является Закон о социальном обеспечении (Social Security Act) 1935 года. Закон предусматривает страхование на случай достижения определенного возраста или утраты трудоспособности, выплату пенсий по случаю потери кормильца, в связи с несчастными случаями на производстве и др. И работодатели, и работники должны делать взносы в систему социального обеспечения в соответствии с Законом о взносах в фонд федерального социального страхования (Federal Insurance Contributions Act) – в размере около 3% от всех сумм, начисленных работнику. Выплатой из федерального бюджета пен-

сий по возрасту и по нетрудоспособности занимается специальное Управление социального страхования (Social Security Administration).

В дополнение к государственным выплатам пенсий законодательство предусматривает создание работниками по желанию индивидуальных фондов пенсионного обеспечения в соответствии с Законом о гарантировании уровня пенсионных выплат работникам (Employee Retirement Income Security Act) 1974 года. Личными пенсионными фондами занимается специальное управление Министерства труда (Labor Management Services Administration), которое инвестирует вверенные ему суммы.

Работодатели обязаны также производить выплаты в фонд страхования от безработицы. Государственная федеральная система такого страхования была создана на основании Закона о налоге в федеральный фонд по безработице (Federal Unemployment Tax Act) 1935 года. Собранные в каждом штате налоги по безработице вносятся в федеральный страховой фонд, которым управляет федеральный центр. Каждый штат имеет свой счет в этом фонде. Акты по специальной охране женского труда не имеют широкого распространения как противоречащие запрету дискриминации по признаку пола. Законы об отпусках по беременности и родам существуют в небольшом числе штатов, и эти отпуска обычно не оплачиваются.

Среди других важных законов, регулирующих те или иные вопросы трудовых отношений, необходимо упомянуть следующие:

- Закон 1985 года, получивший название COBRA (от первых букв его названия – Consolidated Omnibus Budget Reconciliation Act). Закон запрещает автоматически прекращать медицинское страхование работника в случае прекращения им трудовых отношений с предприятием. Наниматель обязан оплачивать страховку работника в течение 18 месяцев после его увольнения;
- Закон об отсутствии на работе по семейным обстоятельствам и по болезни (Family and Medical Leave Act) 1993 года. По Закону работник может отсутствовать на работе в течение 12 недель во время любого 12-месячного периода с сохранением заработной платы. Под семейными обстоятельствами, как правило, понимается уход за новорожденным или больным ребенком;
- Закон о справедливых условиях труда (Fair Labor Standards Act) 1938 года, известный как Закон Блэка – Коннэри. Закон за-

прещает принудительный детский труд. Детям до 14 лет разрешается работать, например, разносчиками газет и только в свободное от школьных часов время. Рабочий день подростка не может быть более 3 часов, а рабочая неделя – более 18 часов (в период учебы).

Во многих штатах дети до 16 лет должны получить разрешение на работу. Лица 16–17 лет не могут использоваться на тяжелых и опасных для здоровья работах.

Рабочая неделя установлена Законом на уровне 40 часов. Минимальная оплата труда для многих сфер экономики предусмотрена в размере 4,25 долл. в час и регулярно пересматривается в сторону повышения. Сверхурочные часы оплачиваются в полуторном размере.

В соответствии с Законом создано *Управление по заработной плате и рабочему времени*;

- Закон об иммиграции (Immigration Act) 1990 года. Законом устанавливаются количественные ограничения для трудящихся иммигрантов. Регулирование осуществляется через механизм выдачи виз с правом устройства на работу в США. Работодатели, нанимающие работников из других стран, должны представить Министерству труда подтверждение того, что на американском рынке труда не нашлось работников нужной квалификации, способных выполнять необходимую работу;
- Закон Норриса – Ла Гардия (Norris – La Guardia Act) 1932 года, закрепивший право на мирные забастовки, пикетирование, бойкоты. По Закону суды не вправе запрещать профсоюзы, организовывающие мирные забастовки;
- Закон о трудовых отношениях (National Labour Relations Act) 1935 года, известный как Закон Вагнера. В соответствии с Законом создано *Национальное управление по трудовым отношениям* (НУТО), которое занимается тем, что контролирует деятельность профсоюзов, права работников на создание профсоюзов и на заключение коллективных договоров между работниками и работодателем, рассматривает коллективные споры. Управление правомочно издавать приказы, запрещающие работодателям несправедливую трудовую практику. Приказы при необходимости могут быть обжалованы в окружных апелляционных судах;
- Закон о регулировании трудовых отношений (Labor-Management Relations Act) 1947 года, известный как Закон Тафта – Хартли. Закон запретил практику создания профсоюзов, полу-

- ♦
- чивших название «закрытого цеха» (close shop). Так назывались предприятия, в которых от работников требовалось быть членами профсоюза в качестве условия предоставления им работы. Профсоюзам по Закону запрещалось отказываться от переговоров по заключению коллективного договора с работодателями. Было установлено, что государственная регистрация профсоюзов строго обязательна;
- Закон об информировании о деятельности профсоюзов (Labor-Management Reporting and Disclosure Act) 1959 года, известный как Закон Лэндрема – Гриффина. Закон закрепляет за работниками право знать о том, что происходит внутри профсоюза, участвовать в профсоюзных собраниях, избирать руководителей и т.п. Законом регулируются процедуры выборов руководства профсоюзов на основе тайного голосования. Коммунистам запрещено иметь профсоюзный офис, то есть фактически создавать профсоюз. Под контроль государства поставлены Законом средства и собственность профсоюзов;
 - Закон о профессиональном обучении 1984 года (Закон Перкинса).

Многие федеральные законы регламентируют труд лишь отдельных категорий работников (например, Закон Ллойда – Ла Фоллетта о труде федеральных почтовых служащих; Закон 1926 года о труде на железнодорожном транспорте).

Ряд федеральных законов США (например, Закон о справедливых условиях труда 1938 г., Закон об инвалидах 1990 г.), как предусмотрено в них, применяется к трудовым отношениям между проживающими за рубежом американскими гражданами и американскими компаниями, функционирующими за пределами США. Другими словами, речь идет о таком явлении, как экстерриториальное действие национального права (закона).

В большинстве штатов также имеются законы, устанавливающие минимальную заработную плату и максимальную продолжительность рабочего времени для тех или иных категорий работников (например, для женщин). Отдельные нормы законов штатов восполняют имеющиеся пробелы федерального законодательства (например, о продолжительности обеденных перерывов).

О коллективных договорах. Коллективные договоры представляют собой важный источник трудового права США. Всего их насчитывается более 200 тыс. Считается, что законодательство определяет в основном лишь правила борьбы за установление ус-

Правовая система США

ловий труда, а вот сами условия труда регламентируются в коллективных договорах. Весь процесс коллективно-договорного регулирования находится под административным контролем. Законодательство придает коллективным договорам принудительную силу.

Процедура заключения коллективного договора заключается в следующем. Сначала определяется круг рабочих и служащих, вступающих через своих представителей в переговоры, то есть формируется так называемая «коллективно-договорная единица». Правила образования «коллективно-договорной единицы» устанавливаются Национальным управлением по трудовым отношениям (НУТО).

На основании заявления, поступившего от работников (не менее чем 30% работников) или от профсоюзной организации, НУТО по установленной процедуре проводит выборы (путем тайного голосования) представителя «коллективно-договорной единицы» и удостоверяет их результаты.

Профсоюз, который получает право представлять «коллективно-договорную единицу», получает соответствующий сертификат от НУТО на срок действия коллективного договора.

Право на заключение коллективных договоров (с исключениями) предусмотрено законом. Сельскохозяйственные рабочие, домашние работники не могут заключать коллективных договоров. Ограниченное право на коллективные договоры (в отношении содержания, процедуры заключения, юридической силы) имеют государственные служащие США. Только коллективные договоры государственных служащих подлежат обязательной государственной регистрации.

Представителями прав и интересов работников («коллективно-договорной единицы») выступают профсоюзы. Они обязаны вступать в переговоры о коллективных соглашениях, но не обязаны заключать такие соглашения. При этом законодательство закрепляет и контролирует политическую и финансовую независимость профсоюзов от самого государства, политических партий, предпринимателей, церкви. Запрещается, например, объединяться в одном профсоюзе работникам и администрации: в этом случае профсоюз не вправе выступать представителем работников в коллективных переговорах. Предприниматели обязаны предоставлять профсоюзам информацию, необходимую для коллективных переговоров.

В коллективных договорах фиксируется, например, основная часть заработной платы с учетом государственного общенационального минимума зарплаты. Зачастую в коллективных договорах регламентируется предоставление дополнительных разновидностей отпуска. Так, например, в сталелитейной промышленности США практикуется 13-недельный дополнительный оплачиваемый отпуск, который предоставляется работникам-ветеранам при 10–16-летнем стаже непрерывной работы на предприятии.

Типичное содержание коллективного договора – это помимо указанных выше вопросов положения, касающиеся рабочего времени, условий труда, пенсионного обеспечения, бытового обслуживания работников, нормирования и организации труда, режима работы, охраны труда и техники безопасности, дисциплинарных правил, прав профсоюзов на предприятиях, производственного обучения, профессиональной подготовки кадров, условий увольнения, порядка рассмотрения трудовых споров и т.п.

Содержание отдельных видов коллективных договоров устанавливается законодательно и судебными прецедентами.

Коллективные договоры иногда содержат специфические нормы, касающиеся коллективных увольнений. Например, на крупных металлургических предприятиях предусматривается такой порядок: работники, теряющие свои места в результате технических нововведений, переводятся в резервную группу, и в течение года им гарантируется их прежний заработок. Работники резервной группы используются для замены временно отсутствующих работников и иной временной работы. Одновременно осуществляется их профессиональная переподготовка. По прошествии года этим работникам начинают выплачивать заработную плату по их новой фактической работе.

В крупных автомобилестроительных компаниях в коллективных договорах между руководством компаний и профсоюзом предусматривается создание центров по трудоустройству и переквалификации. Такие центры занимаются профориентацией, переквалификацией и трудоустройством работников, освобождаемых от работы на предприятиях компании.

Забастовки в течение действия коллективного договора запрещены законом. Кроме того, коллективные договоры на период своего действия запрещают локауты.

Правовая система США

В начале XXI века все больший размах приобретают новые разновидности коллективных договоров, обеспечивающих интеграцию работников и технологии в единую социотехническую систему. В такого рода договорах, как правило, фиксируются следующие положения: отказ от конвейера, создание автономных рабочих бригад, совмещение профессий, широкое внедрение льготных акций для работников, участие их в прибылях, гибкое материальное стимулирование, гибкий режим труда, перевод большинства рабочих на оклад, различные формы участия работников в делах предприятий, введение сетевой структуры управления, гарантии пожизненной (до пенсии) занятости, регулирование трудовых споров путем консенсуса и т.п.

Разрешение трудовых споров. Трудовые споры можно условно подразделить на четыре главных вида: 1) коллективные; 2) индивидуальные; 3) конфликт интересов (экономический спор); 4) конфликт права (юридический спор). Конфликты интересов зачастую возникают в связи с требованиями установления новых или изменения существующих условий труда. Такие конфликты регулируются, как правило, на основе компромисса. Конфликты права касаются толкования или применения правовых норм. Они возникают при нарушении прав, установленных юридическими актами.

Существуют несколько способов разрешения трудовых конфликтов:

- судебное разбирательство;
- административное разбирательство;
- примирительно-третейское разбирательство.

Коллективные экономические споры обычно рассматриваются в рамках примирительно-третейского разбирательства. *Индивидуальные юридические конфликты* также разрешаются примирительно-третейским путем. Для решения *коллективных юридических споров* используется метод судебного и/или административного разбирательства.

Примирительно-третейская процедура разрешения трудовых споров включает: переговоры, примирение (посредничество), трудовой арбитраж. В США для этих целей создан специальный государственный орган – *Федеральная служба по посредничеству и примирению* (с местными органами – окружными управлениями – во всех штатах). Эта Служба берет на себя посреднические функции по просьбе одной из сторон спора или по собственной инициативе.

Для разрешения индивидуальных юридических споров в соответствии с коллективными договорами существует многоступенчатая процедура. На первой стадии жалобу работника разбирает цеховой мастер. Помогает работнику представитель профсоюза. Если стороны не приходят к соглашению, спор передается на рассмотрение начальника цеха. Далее спор переходит в постоянно действующий заводской комитет по рассмотрению трудовых споров, который состоит из представителей администрации и профсоюза. На следующей ступени спор разрешается между руководителем (или представителем) местного отделения профсоюза и директором предприятия. Число ступеней рассмотрения спора может быть различным в зависимости от отрасли, сложности дела и других обстоятельств.

Спор может быть решен на любой стадии и считается окончательно урегулированным, а решение – обязательным для сторон. Если не удалось урегулировать спор таким путем, он передается на окончательное решение арбитру или коллегии арбитров, назначаемых по соглашению сторон.

Глава 17

Экологическое право (*Environmental Law*)

Общее право и экология. Система правовых норм, касающихся защиты окружающей среды, образует экологическое право (*Environmental Law*).

В *общем праве* нормы, касающиеся защиты окружающей среды, стали складываться очень давно. Ответственность следовала за ущерб, причиненный загрязнением среды, выбросами в воздух, использованием токсичных веществ, превышающим пределы шумом и т.п.

В *общем праве* была выработана доктрина вреда – «*nuisance*», допускавшая ответственность лица, если оно использует принадлежащее ему имущество таким образом, что это необоснованно препятствует другим лицам пользоваться своими правами и собственностью.

Однако в подобных ситуациях суды всегда искали баланс между ущербом окружающей среде и ценой предотвращения такого ущерба. Суды отказывали в судебной защите, если издержки ответчика и общества по предотвращению загрязнения среды были выше, чем издержки, которые терпит истец.

Несмотря на то что фабрика причиняет соседним землевладельцам вред дымом, загрязнением, вибрацией, ее не закроют, если она важна для местной экономики. Удовлетворение пострадавших сторон может выражаться лишь в денежной форме, в компенсациях за понижение стоимости соседской собственности из-за функционирующей фабрики.

Как правило, суды налагали судебные запреты, только если речь шла о вреде, причиняемом отдельному лицу, а не людям, обществу в целом. В противном случае суд отказывал в защите. До сих пор суды некоторых американских штатов придерживаются именно такого подхода. Так, по одному из прецедентных решений

(*Save the Bay Committee, Inc. v. Mayor of City of Savannah*, 1971) суд отказал в защите группе граждан, требовавших остановить строительство сооружения, угрожавшего загрязнением прилегающих вод.

Вред, наносимый обществу в целом, должен быть предметом озабоченности публичной власти, например прокурора штата.

Пострадавшие стороны зачастую предъявляют загрязнителям окружающей среды иски в рамках деликтного права в связи с правонарушением и абсолютной ответственностью правонарушителя (*strict liability*). Основанием для такого иска служат непринятие разумно необходимых мер во избежание вреда, который можно было предвидеть; отсутствие разумной осторожности (*lack of reasonable care*). По этому основанию работники предприятия могут выиграть иск работодателю в том, что он не принял мер по контролю за загрязнением воздуха; в результате непринятия необходимых мер работники получили заболевания дыхательных путей.

В сферах, где задействованы опасные и сверхопасные вещества, материалы, работает принцип абсолютной ответственности, то есть ответственности без вины за любой вред, наносимый такими видами деятельности. При этом пострадавшей стороне не надо доказывать, что ответчик не проявил разумной осторожности.

Статутное право право и экология. На федеральном уровне Конгрессом США принято большое число законов, цель которых – обеспечить контроль за воздействием человека на окружающую среду. Ряд законов направлен на охрану качества воздуха и воды, другие устанавливают порядок обращения с химическими и радиоактивными веществами.

Наиболее важным является Закон о национальной политике по охране окружающей среды (*National Environmental Policy Act*) 1969 года. Закон предписывает всем министерствам и ведомствам учитывать экологические аспекты при принятии решений. Любое крупное мероприятие федерального уровня должно сопровождаться экологическим заключением (*environmental impact statement*).

Существуют и другие законы, требующие от органов государства принимать во внимание экологические последствия своих решений по различным направлениям, в частности:

Правовая система США

- Закон о координации мер по защите живой природы 1958 года (Fish and Wildlife Coordination Act);
- Закон о видах животных и растений, которым угрожает опасность вымирания, 1973 года (Endangered Species Act).

В 1970 году в США был создан специальный орган – Агентство по охране окружающей среды (Environmental Protection Agency), которое следит за соблюдением экологического законодательства.

Ниже приводится краткий перечень федеральных законов по вопросам защиты окружающей среды.

| Закон | Предмет регулирования в части экологии |
|---|--|
| Закон о мерах по поддержанию рек и портов 1899 года (Rivers and Harbors Appropriations Act) | Судам и предпринимателям запрещается сбрасывать отходы на навигационных путях |
| Закон о федеральном контроле за загрязнением воды 1948 года (Federal Water Pollution Control Act) | Запрещается сброс загрязнителей в судоходные воды |
| Закон об атомной энергии 1954 года (Atomic Energy Act) | Ограничить вред экологии от действия частных лиц в сфере атомной индустрии |
| Закон о чистоте воздуха 1963 года (Clean Air Act) | Обеспечить контроль за загрязнением воздуха от подвижных и стационарных источников |
| Закон о защите океанских вод 1972 года (Marine, Protection, Research and Sanctuaries Act/Ocean Dumping Act) | Регулирование вопросов перевозок по морским путям и сбросов в море |
| Закон о контроле за уровнем шумов 1972 года (Noise Control Act) | Регулирование вопросов шумового загрязнения от транспортных и других источников |

Глава 17. Экологическое право

| Закон | Предмет регулирования в части экологии |
|--|---|
| Закон о безопасности питьевой воды 1974 года (Safe Drinking Water Act) | Обеспечение контроля за качеством питьевой воды |
| Закон о консервации и регенерации опасных отходов 1976 года | Установить правила хранения опасных отходов |
| Закон о контроле за оборотом токсичных веществ 1976 года (Toxic Substances Control Act) | Установить правила оборота токсичных и химических материалов |
| Закон о полном восстановлении экологии в местах захоронения отходов, компенсации и ответственности 1980 года (Comprehensive Environmental Response, Compensation and Liability Act) | Установить правила восстановления мест захоронения опасных отходов |
| Закон о политике против радиационного загрязнения 1980 года (Low Level Radioactive Waste Policy Act) | Возложить на органы штатов ответственность по контролю за уровнем радиоактивного загрязнения окружающей среды |
| Закон о мерах по захоронению ядерных отходов 1982 года (Nuclear Waste Policy Act) | Определить места постоянного захоронения ядерных отходов |
| Закон о борьбе с загрязнением моря нефтью 1990 года (Oil Pollution Act) | Установить ответственность за очищение морских путей от разлива нефти |

Многие американские штаты также имеют законы, устанавливающие нормативы загрязнения окружающей среды. Кроме этого, городские, окружные и прочие местные власти своими решениями контролируют отдельные аспекты экологии, например в том, что касается использования некоторых видов земель и природных зон.

Глава 18

Семейное право (Family Law)

Общий взгляд на семейное право США. Семейное право США состоит из статутных и подзаконных норм, а также норм судебных прецедентов, принимаемых на уровне штатов. Можно говорить, что в США существуют 50 систем семейного права (по количеству штатов).

Семейное право своими корнями уходит в нормы христианской религии и основано на британском общем праве. Семейные кодексы в штатах появились только во второй половине XX века. В настоящее время в семейном праве довольно ощутимы элементы общенационального регулирования. Они начали возрастать в 60-е годы XX века и постепенно усиливаются. О семейном праве стали говорить как о гибриде федерального и регионального начал. В целом семейное право США – это сложное и пока еще в некоторой степени аморфное явление.

Семейное право регулирует вопросы брака и развода, семейной собственности, рождения и воспитания детей, аборт, суррогатного материнства, семейные споры, в том числе случаи супружеского насилия. Краеугольным камнем является проблема обеспечения в брачной жизни равноправия мужчины и женщины.

Проблема равноправия мужчины и женщины. Издавна мужчина обладал приоритетом в семейной жизни, жена воспринималась как «продолжение мужа» и получала статус «замужней женщины» (coverture). Дух старых традиций, по мнению американских юристов, сохраняется в действующем семейном праве США. Обычно в качестве примера такого подхода приводят запреты на аборты. В судебных решениях при разрешении семейных споров мужское сознание и поведение часто еще трактуются как самостоятельное и рациональное, а женское – как зависимое и эмоциональное. Мужчина рассматривается как представитель семьи, а женщина – как

пассивное и слабое существо, требующее защиты. Подобным представлениям противостоят среди прочего мощные феминистские движения, работа которых приводит в конечном счете к постепенным подвижкам общественного сознания. Благодаря общефедеральным нормам идеология равноправия мужчины и женщины все глубже проникает в общество, патриархальные взгляды на семью устраняются. На смену статусу «замужней женщины» пришел статус женщины как равноправного члена семьи и общества. Мужчина и женщина формально стали двумя равными составляющими семьи. Их вклад в семью воспринимается как равноценный.

Путь женщин к равноправию был долгим. Лишь в 1920 году женщины получили в штатах избирательное право (после принятия поправки XIX к Конституции). В 1964 году на федеральном уровне был принят Закон о гражданских правах (Civil Rights Act), запротививший дискриминацию по признаку пола (гл. VII). Затем последовали законы: о равном доступе к кредитам (Equal Credit Opportunity Act, 1976), о борьбе с насилием в отношении женщин (Violence Against Women's Act) и др.

Соответствующие оговорки были включены в конституции штатов (Equal Rights Amendments – ERAs). Эти поправки сделали незаконными законодательные положения, предписывавшие разный для мужчины и женщины возраст вступления в брак, требовавшие, чтобы жена приняла место проживания мужа, и т.п. Законы штатов были пересмотрены с тем, чтобы не допускать излишнего вмешательства властей в частные дела семьи.

Федеральное законодательство по семейному праву. К вопросам семейных отношений относится ряд статей Конституции США, в частности они определяют либо ограничивают прерогативы федеральной и региональных властей в семейных делах (ст. I, III, IV; поправки I, IV, V, IX, XIII, XIV к Конституции). В то же время Конституция не проводит четкого разграничения функций федеральной и региональных властей в семейном праве. Это влечет за собой возможность конфликта юрисдикции между ними в отношении здоровья, безопасности, семейной жизни граждан и т.п. Значительный массив семейного права посвящен вопросам разграничения компетенции между штатами, а также между властью штатов, с одной стороны, и федеральной властью – с другой. Так, например, ст. III Конституции гласит, что Верховный суд разрешает споры между штатами. Следовательно, когда в вопросах

Правовая система США

семейного права сталкиваются юрисдикции штатов, вступает Верховный суд США.

Важным источником семейного права США являются федеральные законы:

- Pregnancy Discrimination Act of 1978 и Family Medical Leave Act of 1993: он устраняет обременения, которые ложатся на женщину в силу специфики женского организма и ее традиционной роли;
- Multethnic Placement Act of 1994: устанавливает расовое равенство в вопросах оставления детей на воспитание;
- Safe Homes for Women Act of 1994: относит к преступлению федерального уровня насилие в семье, состоящей из резидентов разных штатов;
- Violence Against Women Act of 1994: предоставляет женщинам основания для действий на федеральном уровне в случае домашнего насилия (вошел как гл. IV в Закон Violent Crime Control and Law Enforcement Act of 1994). Федеральный закон о борьбе с насилием в отношении женщин (Violence Against Women Act) предусмотрел два новых состава преступления на федеральном уровне:
 - домашнее насилие в семье, состоящей из резидентов разных штатов;
 - нарушение установленного порядка защиты в семье, состоящей из резидентов разных штатов;
- International Parental Kidnapping Crime Act of 1993: относит к преступлениям федерального уровня вывоз ребенка из США в другую страну;
- Child Support Recovery Act of 1992: предусматривает уголовную ответственность на федеральном уровне в отношении лица, которое лишает ребенка денежного пособия в случае проживания в штате, резидентом которого ребенок не является;
- Parental Kidnapping Prevention Act of 1982: предусматривает в случае конфликта судебных решений штатов в качестве финальной инстанции федеральный суд.

Косвенным образом к семейному праву относятся также нормы других федеральных законов, в частности регулирующих гражданские права (в той части, в какой они касаются семейной жизни, прежде всего Закон о гражданских правах 1964 года – Civil Rights Act), а также налоговые, иммиграционные, пенсионные законы, законы о банкротствах, о равноправии в кредитных отношениях.

Закон о гражданских правах запрещает дискриминацию, основанную на различиях в расе, цвете кожи, религии, национальности, поле.

Одна из целей закона – устранение дискриминации женщины в сфере трудовой занятости по беременности, домашним обязанностям, репродуктивной функции. На обеспечение равноправия мужчины и женщины был направлен также Закон 1974 года о равных возможностях в кредитной сфере. Этим Законом была устранена дискриминация женщин, прежде всего замужних, в получении кредитов. Ранее кредит предоставлялся женщине с согласия и при наличии подписи мужа. Закон запретил кому бы то ни было (кредитным организациям, банкам) отказывать в кредитовании по причине половой принадлежности или семейного (матримониального) статуса.

Условия помощи со стороны федерального центра. Во взаимоотношениях между федеральным и региональными уровнями власти действует концепция так называемых «условий помощи» (conditions of aid – COA).

Суть ее в следующем: федеральная власть вправе потребовать от штатов соблюдения определенных условий в том случае, если штаты получают федеральную помощь (grants). Так, власти штатов, которые пользуются помощью федеральных властей в поддержании полицейских сил, обязаны следовать ряду процессуальных норм в случаях насилия в семье. Посредством «условий помощи» законодательная власть страны добивается от штатов соблюдения определенных федеральных критериев в тех вопросах, в которых Конгресс не полномочен законодательствовать напрямую. Средства по таким программам помощи включаются в общегосударственный бюджет и существенно влияют на социальную политику внутри штатов.

Федеральные судебные прецеденты. К федеральным нормам семейного права следует добавить нормы судебных прецедентов, например решение Верховного суда США, в соответствии с которым к федеральной юрисдикции относятся все вопросы, касающиеся воспитания детей, – в тех случаях, когда сталкиваются юрисдикции штатов (*Flood v. Braaten*).

Верховный суд США оказывает сильное влияние на семейное право штатов, предопределяя появление новых и устранение либо изме-

Правовая система США

нение действующих законодательных норм в штатах. Так, судебным решением Верховного суда (*Loving v. Virginia*, 1967) были признаны неконституционными все законы штатов, запрещавшие браки лиц разных рас. Рядом решений Верховного суда (*Griswald v. Connecticut*, 1965; *Doe v. Bolton*, 1973 и др.) было признано право супружеской пары принимать собственные решения, касающиеся контрацепции и абортов. Кроме того, прецедентными решениями Верховного суда были нейтрализованы правовые нормы штатов, которые в той или иной степени дискриминировали детей, рожденных от родителей, не состоящих в браке.

Благодаря судебным прецедентам была устранена допускавшаяся законами штатов дискриминация в вопросах:

- выплаты пособий на детей матерям-одиночкам и отцам-одиночкам;
- контроля в отношениях общей собственности, использования недвижимости;
- выплаты алиментов (*alimony*) в пользу женщин и мужчин.

Наконец, не следует забывать, что Верховный суд выступает также как арбитр в спорах между штатами.

Семейное право штатов. Несмотря на существенное присутствие в семейном праве США норм федерального уровня, значительная (если не преобладающая) часть домашних дел и отношений продолжает находиться в сфере юрисдикции штатов.

Только существенный федеральный интерес может отменить презумпцию законодательства штата в семейном праве. Эту позицию подтвердил и Верховный суд США (*New York v. US*, 1992; *US v. Lopez*, 1995; *Printz v. US*, 1997).

Вопросы заключения брака, развода и воспитания детей остаются в полной компетенции штатов и не входят в конституционную компетенцию федеральных властей (за исключением указанных выше). Прецедентами подтверждено, что федеральная власть не вправе предписывать, какие административные и законодательные процессуальные нормы должны принять штаты в вопросах, которые входят в их компетенцию. Верховный суд продекларировал, что не будет пересматривать решения судов штатов, которые были приняты на основании законодательства штатов (*Michigan v. Long*, 1996), особенно в вопросах защиты прав в случаях, когда уровень защиты прав в штате выше, чем федеральный.

Семейное право в штатах постепенно унифицируется. Этому способствуют федеральные нормы, действия/меры федеральных властей, система «условий помощи». Обновленные конституции и законодательство штатов позволяют судам штатов с учетом федеральных норм самостоятельно развивать свое конституционное и семейное право. Семейное право штатов имеет ряд особенностей.

Во-первых, конституции многих штатов предоставляют женщинам больше прав, чем федеральная Конституция.

Во-вторых, суды штатов зачастую являются более либеральными в семейных делах, чем Верховный суд США.

В-третьих, суды штатов превратились в более удобную площадку, на которой либеральные круги и группы интересов обеспечивают свои права в вопросах семейного права.

Брак по семейному праву США. Понятие брака, процедуры вступления в брак и развода определены и отрегулированы законодательством штатов.

Согласно одному из решений Верховного суда США, во многих случаях браком является фактическое совместное проживание мужчины и женщины – брачной пары (*married couple*).

Двое или более совместно проживающих взрослых людей, воспитывающих своих либо приемных детей, образуют семью. Законы штатов защищают институт брака, поскольку он служит основанием семьи.

Семейные кодексы штатов формировались под влиянием существовавших в разное время взглядов на роль мужа и жены в браке. Исторически первой доктриной вплоть до середины XVIII века была доктрина, обеспечивавшая доминирование мужа. Она получила название *«coverture»*. В соответствии с ней женщина после замужества переходила под контроль мужа. Затем появилась доктрина, исходившая из того, что стороны в браке автономны, имеют равные права, но различные семейные обязанности (*responsibilities*).

В 70-е годы XX века взгляд на брак вновь доктринально изменился. Брак стал рассматриваться как некое товарищество, партнерство (*partnership*), в котором каждая сторона имеет равные права и обязанности. Все три доктрины строились на идее, что брак – это союз,

Правовая система США

гармония. Брак – это особая форма договора, в котором основные положения прописаны властью штата, а не самими сторонами. Элементы всех трех доктрин присутствуют в семейном праве США и сегодня.

Интересно, что в качестве развития семейного права некоторыми американскими юристами (и феминистскими организациями) предлагается взгляд на брак как на альянс двух равноправных индивидов, отношения между которыми должны строиться на договорной основе, а не на семейном единстве, не на предписаниях закона и обычаях. При такой идеологической конструкции брак превращается в настоящую договорную сделку двух партнеров.

Существуют два правовых основания заключения брака:

- а) общее право; по общему праву брак имеет место, когда мужчина и женщина начинают жить вместе как муж и жена;
- б) семейные кодексы штатов; по ним заключение брака формализовано.

Законодательство одиннадцати штатов (Алабама, Канзас, Пенсильвания, Южная Каролина, Техас, Юта и др.) признает браки, совершенные по общему праву. В других штатах браки, заключенные не по правилам, предписанным штатами, признаются недействительными. Вступление в брак предполагает добровольное согласие. Соответственно законами штатов не разрешается брак с умственно неполноценными людьми (*mentally incompetent*). Брачный возраст является одинаковым для мужчины и женщины – 18 лет. Наиболее сильны различия между штатами, например, в вопросах признания браков, заключенных по общему праву (*common law marriages*).

Теоретически общее брачное право одинаково защищает мужчин и женщин, однако на практике выгодоприобретателем в нем чаще остается мужчина. Если женщина решится расторгнуть брак, ее экономические (имущественные, финансовые) потери будут больше.

Семейные кодексы штатов, которые признают браки, заключенные по общему праву, защищают в таких случаях женщину. Соответственно если штаты не признают такие браки, женщина остается без надлежащей защиты, например в случае развода, гибели мужа в результате несчастного случая на работе; она теряет ряд процессуальных возможностей (например, подачи некоторых видов исков), не может получить некоторые виды пособий.

Внутрисемейный иммунитет (interspousal immunity). Общее право исходит из того, что муж и жена образуют некое юридическое единство (legal entity), брачную единицу (marital unit).

В связи с этим они не могут подавать иски или свидетельствовать друг против друга, а государство (штаты) не вправе вмешиваться в частную жизнь их семьи (нарушать внутрисемейный иммунитет). Именно против такого подхода нацелены феминистские движения. Юридическая фикция семьи как единого лица, по их мнению, не учитывает того факта, что муж и жена – это разные личности, интересы которых не всегда совпадают.

В наше время в семейном праве США сохраняются по крайней мере три *института*, на которых основаны подходы к семье как к единому лицу и внутрисемейному иммунитету:

- право не свидетельствовать против супруга (adverse testimony privilege) в уголовном процессе, если такое свидетельство может повредить супругу. Впрочем, не все штаты предоставляют подобный иммунитет, а те, которые предоставляют, предусматривают исключения из него по воле обвинения либо одного из супругов (в некоторых штатах требуется согласие обоих супругов);
- право не разглашать конфиденциальные сведения, полученные супругами в браке (confidential communications privilege). Подобная же концепция по защите частной жизни используется, как известно, применительно к священникам, врачам, адвокатам;
- право не нарушать внутрисемейный иммунитет (the tort immunity privilege).

Внутрисемейный иммунитет предполагает, что супруги вправе не предъявлять гражданско-правовых исков друг к другу. В связи с материальным ущербом (injuries), причиненным одним членом семьи другому (interspousal tort immunity), традиционно не применяется деликтное право.

В последние годы практика судов стала меняться, хотя и остается неоднозначной. Некоторые суды считают: поскольку один супруг допустил имущественное правонарушение в отношении другого супруга, ни о какой семейной гармонии, которую следовало бы защищать с помощью доктрины семейного иммунитета, речь не идет; нарушено брачное единство – нет и иммунитета.

Законы штатов в этом вопросе различаются. В большинстве штатов отменили данный иммунитет в отношении всех видов исков

(Делавэр, Луизиана и др.); в отдельных штатах – в отношении исков, связанных с причинением ущерба умышленно. Если законом штата иск к супругу невозможен, федеральный Закон 1994 года о насилии против женщин (Violence Against Women Act) разрешает женщинам подать соответствующий иск на федеральном уровне.

Семейная собственность. История экономической зависимости женщины в США началась вместе с доктриной *coverture*, которая обеспечила приоритет мужчины в семье и его монополию в вопросах собственности и управления ею. Женщина не могла выступать стороной в судах, не могла сделать завещание, ее доходы вне дома принадлежали мужу.

Вступление в брак ставило женщину в невыгодное положение с финансовой точки зрения, даже в последние десятилетия, когда женщины продолжают работать и после замужества.

Экономическая зависимость женщины особенно очевидна после развода. Именно она тяжелее всего ощущает потерю в доходах и кредитоспособности.

Некоторые правила концепции *coverture* в том, что касается контроля над собственностью, удавалось обойти с помощью приемов *права справедливости*. Суды справедливости позволяли использовать (предлагали) юридические средства, компенсирующие несправедливость (*injustices*), которая утверждалась *общим правом*. Например, по общему праву муж должен был обеспечить жену «*всем необходимым*». Это правило действует в общем праве и поныне. Споры вокруг термина «все необходимое» велись главным образом кредиторами, стремившимися получить долг, взятый чьей-то женой.

До 70-х годов XX века суды штатов последовательно выносили решения о том, что муж в такой ситуации обязан погасить долг жены. От этой практики отказались только после принятия в штатах законов о равноправии мужчины и женщины.

В штатах действовали принятые еще в XIX веке законы о собственности замужних женщин (*Married Women's Property Acts*). Эти законы утверждали экономические права замужних женщин, а именно:

- право писать завещание;
- право одиноких женщин иметь юридический статус «замужней женщины, покинутой мужем»;

- право на определенный контроль над своими доходами;
- право на раздельную собственность;
- право на защиту унаследованной вдовами земли от кредиторов мужа (protecting land inherited by widows from their husband's creditors);
- право вдов на имущество мужа (to allow widows personal access to their husband's estates).

Законы защищали женщин, но еще не несли равноправия с мужчинами. Женщины по-прежнему не имели права продавать имущество, заключать сделки с ним, выступать в суде без согласия мужа или других родственников-мужчин.

Экономическую свободу в более-менее полном виде женщины получили после судебного прецедента 1981 года в Верховном суде США (*Kirchberg v. Feenstra*). Суд признал неконституционным закон штата, в соответствии с которым жена отвечает по залогу, произведенному мужем без ее ведома.

Тем не менее, штаты не проявляют активности в обеспечении равноправия замужних женщин в вопросах собственности. Так, например, Национальная конференция представителей по унификации законодательства штатов (National Conference of Commissioners on Uniform State Law) разработала для штатов в 1987 году Единообразный закон о собственности супругов – Uniform Marital Property Act, однако, кроме Висконсина, ни один штат не принял его.

Суды штатов практически обходят стороной вопрос о разделении труда в доме, игнорируют положения брачных договоров о равном несении обязанностей по содержанию дома и уходу за детьми, поскольку это расходится с традиционным правовым стереотипом, что на жене лежит уход за домом, а на муже – материальное (финансовое) обеспечение семьи.

Общая собственность (community property). Суды штатов в своих решениях, касающихся собственности супругов, расходятся главным образом в одном: считать ли семейную собственность общей или раздельной (community property – separate property). Доктрина раздельной собственности – там, где она применяется, основана на английском общем праве. В штатах, применяющих доктрину раздельной собственности (их большинство), муж и жена в данных вопросах рассматриваются как два отдельных индивидуума. Супруги

Правовая система США

вправе объединить свое имущество (деньги, недвижимость и т.п. — in savings and property) либо действовать независимо друг от друга. Домашний труд женщины в таких штатах, как правило, не компенсируется ее правом на имущество и иные доходы мужа, полученные им в браке.

В штатах, применяющих доктрину общей собственности супругов (Аризона, Калифорния, Айдахо, Луизиана, Невада, Нью-Мексико, Техас, Вашингтон и Висконсин), вопросы семейной собственности регулируются, как в романо-германском праве. В таких штатах появление семьи создает самостоятельную форму собственности: доходы и собственность, полученные любым из супругов после вступления в брак, становятся частью общей собственности мужа и жены. В случае развода жена имеет возможность получить половину общего имущества.

В прошлом во всех штатах, независимо от применяемой доктрины в вопросах собственности, муж признавался главой дома. Даже в штатах, применяющих доктрину общей собственности, преимущественно по управлению общей собственностью и контролю над доходами жены отдавались, да и сегодня отдаются, мужчине.

Равный доступ к кредитам. По общему праву собственность жены принадлежала мужу. Несправедливость такого положения позднее была в определенной мере исправлена в штатах законами о собственности замужней женщины. Тем не менее, банки и другие кредитные учреждения продолжали придерживаться прежней практики, исходя из зависимого положения женщины в браке. Как правило, замужняя женщина не имела и не могла иметь собственной «кредитной истории». Одинокая женщина должна была, чтобы взять кредит в банке, привлечь гарантии отца (to get their fathers to cosign loans).

Закон о равных возможностях в кредитной сфере (Equal Credit Opportunity Act — ECOA) 1974 года с последующими изменениями и дополнениями запретил банкам и прочим кредитным учреждениям отказывать в кредитах на основании пола или семейного положения. В последующем 15 штатов приняли свои законы, аналогичные ECOA, в 8 штатах запрет на дискриминацию в кредитной сфере вошел в качестве составной части в законодательство о гражданских правах. Впрочем, до конца проблему доступа женщин к кредитам это не решило.

Беременность (reproduction). Замужняя женщина не имела права отказывать мужу в сексуальных отношениях. По законам штатов (Comstock Acts), принятым в середине XIX – XX веках, жена не обладала правом контроля за собственными репродуктивными процессами, рождением ребенка. Штаты рассматривали беременную женщину как своего рода «публичную собственность».

В 1942 году Верховный суд США, правда, декларировал, что деторождение – это фундаментальное право человека, но более сильную поддержку праву на контроль за собственными репродуктивными процессами женщины получили в серии прецедентных решений 1973 года, касающихся аборт.

Считается, что без свободы в отношении нежелательной беременности у женщины нет личной свободы и физической безопасности, без чего и остальные права теряют свою значимость. Оставить репродуктивный выбор в руках женщины – единственный путь к ее свободе. Репродуктивная функция – самый личный и самый противоречивый вопрос в семейных отношениях и семейном праве США.

В последний период XX века в вопросах деторождения появились новые моменты. Раньше эти вопросы касались в основном таких аспектов, как предотвращение беременности, способы контрацепции и аборт. Теперь появились разные репродуктивные технологии и добавились вопросы, касающиеся способа зачать ребенка и права на эмбрион.

Отношение к абортам (abortion). Проблема абортов стоит в американском обществе достаточно остро. Вопросы права на аборт были «федерализованы», т.е. решались на федеральном уровне.

Борьба вокруг абортов связана с ролью и местом женщины в обществе. В центре этой борьбы вопрос: кто должен контролировать физические процессы в организме – власть или сама личность? Там, где женщина не второсортный, а равноправный гражданин, должна существовать свобода абортов как фундаментальное право женщины. Так по крайней мере считают многие женские общественные организации. Верховный суд США в своих решениях по делам, связанным с абортами, придерживается противоречивой позиции. С одной стороны, он терпит к некоторым ограничениям абортов, с другой – продолжает утверждать право большинства женщин на аборты.

Правовая система США

В одном из своих решений (*Roe v. Wade*) Верховный суд постановил, что единственной стороной, которая имеет право на решение об аборте, является женщина – до тех пор, пока не установлена беременность (*until viability is established*), – в течение первого триместра после зачатия. Во втором триместре штат вправе вмешаться в вопрос о прерывании беременности, если это касается здоровья матери.

В штатах также царит разногласия в вопросе аборт. Некоторые штаты включили в свои конституции и законодательство положения, защищающие право женщины на аборт даже в большей степени, чем это сделано на федеральном уровне.

Либеральные штаты создали специальные фонды и финансируют аборт несостоятельным женщинам. Консервативные штаты, наоборот, запретили финансирование аборт и ввели дополнительные требования в случаях прерывания беременности, например согласие отца ребенка. Одиннадцать штатов ввели полные запреты на аборт в поздней стадии беременности. Запретив аборт, штаты встали на позицию, что зародыш (эмбрион) – это, с юридической точки зрения, человек. Две трети штатов разрешают подавать иски в связи с причинением смерти неродившемуся существу (*viable fetus*). В штате Висконсин рассматривался законопроект, предусматривавший контроль за поведением женщин, которые принимают наркотики в течение всего срока беременности. В Южной Каролине разрешено преследование беременных женщин за поведение, которое может нанести ущерб эмбриону.

Насилие в семье. Крупной общественной проблемой в США считается насилие в семье (*spouse abuse*).

До 70-х годов XX века у женщины, подвергавшейся побоям со стороны мужа, была альтернатива: либо развод, либо раздельное проживание (*divorce or a legal separation*). Право в целом было сосредоточено на сохранении семейной целостности, а не на защите жертвы семейного насилия. Затем ситуация стала меняться. Во всех штатах приняты законы, в соответствии с которыми домашнее насилие (*domestic violence*) отнесено к разряду уголовных правонарушений. Вместе с тем в частностях имеются и различия. Например, где-то законы защищают от домашнего насилия всех членов семьи, проживающих совместно, а где-то – только мужа и жену, находящихся в браке по закону. Где-то домашнее насилие

отнесено к разряду фелоний (felonies), а где-то – к мисдиминорам (misdemeanors). Существенны различия и в видах наказания за домашнее насилие.

Еще одна сторона внутрисемейной жизни – супружеское изнасилование (marital rape). По имеющейся статистике, примерно 3% женщин прошли через изнасилование посторонним и 8% – собственным мужем. Законы штатов традиционно определяли изнасилование (rape) как грубое овладение женщиной с применением силы и против ее воли (carnal knowledge of a women by force and against her will). Из данного определения исторически исключалось сексуальное насилие мужа в отношении собственной жены, поскольку господствовала доктрина, что жена – это собственность мужа. Во многих штатах ситуация в этом смысле не сильно изменилась: у женщины нет юридических оснований обвинить мужа в изнасиловании. По общему праву считается, что брак влечет за собой безотзывное согласие на сексуальные отношения. В 70-е годы XX века штаты приступили к реформированию норм об изнасиловании. Акцент был сделан на наличие или отсутствие согласия, а также на степень примененной силы.

Суды стали в качестве доказательств изучать поведение жертвы, предшествовавшее сексуальному насилию. Подобная практика получила название «shield law».

В 80-е годы XX века многие штаты стали рассматривать супружеское изнасилование как преступление. Где-то были приняты законы, отменившие вытекающую из общего права презумпцию на супружеские права мужа. Где-то устранили различие между супружеским и несупружеским изнасилованием. В большинстве штатов, тем не менее, супружеское изнасилование все равно считается незначительным правонарушением. Если в вопросе об абортах власти штатов активно вмешиваются в частную сферу жизни, запрещая аборт, то в вопросе о супружеских изнасилованиях, наоборот, – не вмешиваются.

Суррогатное материнство (surrogacy). Наше время принесло новые репродуктивные технологии. В результате усиливается вмешательство в организм, здоровье и жизнь женщины и ребенка. Управление репродуктивными процессами в большей степени переходит в руки власти штатов и врачей.

Потребовалось даже юридически уточнить, кто же может считаться матерью. В прежнем понимании мать – это женщина, которая дает рождение ребенку (производит его на свет). Сегодня данное понимание не отражает новых реалий. Законодательство штатов и суды пока зачастую отстают от новых репродуктивных технологий.

В современных условиях мать может быть:

- биологической (вынашивает «чужой» эмбрион, «дает рождение»);
- генетической (ее эмбрион переносится женщине, не имеющей с ним биологической связи, т.е. биологической матери);
- приемной (adoptive).

Появляются новые категории матерей и отцов. Усиливается вероятность конфликтов между задействованными лицами.

Право на суррогатное деторождение было закреплено Верховным судом США (*Skinner v. Oklahoma ex rel Williamson*).

В случае с биологической матерью вопрос заключается в том, вправе ли женщина с юридической точки зрения отказаться от родительских прав и получить за это деньги; может ли считаться юридически действительным договор, по которому биологическая мать отказывается от права растить ребенка, когда ребенок еще даже не зачат.

Штаты по-разному относятся к суррогатному деторождению. Например, в штате Вашингтон договоры на суррогатное деторождение противозаконны и не подлежат исполнению (unenforceable). В Виргинии только супружеским парам разрешено прибегать к суррогатным технологиям. В ряде штатов биологической матери после рождения ребенка предоставляют некоторое время на размышления (так называемый *grace-period*) с тем, чтобы она могла окончательно определиться относительно судьбы новорожденного и, возможно, изменив свое первоначальное решение, забрать ребенка на собственное воспитание.

Во многих штатах семейные кодексы вообще не содержат положений, направленных на регулирование суррогатных технологий деторождения. В таких случаях суды используют нормы, относящиеся к договорным отношениям; законы, запрещающие куплю-продажу детей и регулирующие вопросы усыновления/удочерения (adoption). В каждом конкретном случае судья решает, какой закон следует применить, какую из женщин, вовлеченных в процесс суррогатного деторождения, следует считать матерью юридически.

Глава 18. Семейное право

Если к отношениям суррогатного деторождения применять законы об усыновлении/удочерении (adoption), то общее право использует презумпцию, что женщина, которая «дает рождение», производит ребенка на свет, является матерью (хотя генетически она может таковой не являться). В таком случае женщина, которая «дала рождение» ребенку, вправе оставить ребенка у себя. Однако данная ситуация все-таки отличается от усыновления/удочерения, поскольку один из участников отношений суррогатного деторождения – биологический отец.

Иногда суды штатов применяют к отношениям суррогатного деторождения модель развода, при которой вопросы о судьбе и воспитании ребенка решаются в интересах прежде всего самого ребенка.

В штатах, признавших правомерность договоров на суррогатное деторождение, биологическая мать в любом случае обязана выполнить свое обещание передать ребенка «заказчикам», а договорные родители обязаны воспитывать ребенка независимо от состояния его здоровья.

Женские (феминистские) организации считают, что технологии суррогатного деторождения – это сочетание рабства, проституции и продажи детей. Эти технологии превращают женщину и ребенка в товар, а материнство из созидательного природного процесса – в промышленное производство.

Некоторые вопросы международного права (*International Law*)

О понятии международного права и его источниках. В американской науке международного права (МП) существует большой разброс взглядов на вопрос об объекте и субъектах МП. Международно-правовая доктрина, как, собственно, и многие другие правоведческие и юридические науки, развивалась в рамках нескольких правовых школ: естественноправовой, позитивистской, реалистической и др.

Активно идет разработка теорий о замене «горизонтальной» международно-правовой системы на «вертикальную» организацию мирового сообщества, когда вместо государств или вместе с государствами регулировать международную жизнь будут надгосударственные политические и организационные структуры.

Международное право понимается американскими юристами в своем большинстве как совокупность норм, писанных и неписанных, соблюдаемых, среди прочего, независимыми народами (нациями) и регулирующих поведение как отдельных индивидуумов, так и государств. К субъектам МП многие американские правоведы относят не только государства, международные организации, но и индивидуумов, юридических лиц и др.

Ключевое различие между внутренним правом (*National Law*) и международным правом (*International Law*) видится американской правовой доктриной в том, что соблюдение внутреннего права принудительно обеспечивается государственными органами власти. Под термином «nation» понимается суверенное лицо (*sovereign entity*). Слово «nation» в зависимости от ситуации переводится на русский язык одновременно как народ, нация, государство, страна. Возможно, именно эта многозначность зачастую мешает воспринять оттенки слова «nation», которые используются в правовой и международно-правовой доктрине США.

Глава 19. Некоторые вопросы международного права

Действительным и высшим носителем суверенитета является народ (nation), который, согласно договорной теории, в общих интересах передает по договору часть своих прав государственной власти – *государству*. Таким образом, государство предстает как выразитель воли народа, обладающий суверенитетом. Исходя из этого, под термином «nation» следует понимать народ, оформивший свой суверенитет образованием суверенного государства (sovereign entity). Эта правовая конструкция чем-то напоминает конструкцию юридического лица (legal entity), имеющего свое правление.

Если какое-то государство (nation) нарушает международное право, самое большее, что могут сделать другие государства и/или международные организации (когда исчерпана тактика убеждения), – это прибегнуть к принудительным действиям – дипломатическим демаршам, бойкотам и, как последнее средство, применению силы (т.е. военным действиям).

Международное право – это результат многовековых усилий примирить, с одной стороны, власть государства (nation) над своими делами, а с другой стороны, устремление народов (nations) к взаимовыгодной торговле и гармоничным международным отношениям. Суверенные нации в добровольном порядке соглашались с тем, чтобы их взаимоотношения регулировались международным правом.

Важнейшим источником международного права, согласно американской международно-правовой доктрине, являются международные обычаи, которые издавна складывались в международных отношениях (among nations).

Другим важным источником международного права являются международные договоры (treaties and other agreements between or among foreign nations). Под международным договором (treaty) в американском правоведении понимается соглашение (agreement or contract) между двумя и более народами/государствами (nations), которое должно быть одобрено или ратифицировано высшей государственной властью этих народов.

По Конституции США (разд. 2 ст. II) Президент США имеет право «по совету и с согласия Сената заключать договоры при условии одобрения их двумя третями присутствующих сенаторов» («by and with the Advice and Consent of the Senate, to make Treaties, provided two-thirds of the Senators present concur»).

Правовая система США

Большой вклад в развитие международного права вносят международные организации. Международные организации (international organizations) образованы главным образом государствами и, как правило, на основе международного договора.

США являются членами более ста многосторонних и двусторонних организаций, в том числе таких, как Организация Объединенных Наций, Всемирная торговая организация, Международный валютный фонд, Международный банк реконструкции и развития, Международный суд ООН, Международная морская организация, Международная организация гражданской авиации, Всемирная организация интеллектуальной собственности, Организация американских государств и др.

Международные организации принимают решения, декларации и другие акты, которые требуют определенного поведения от государств и тем самым воздействуют на развитие международного права.

Генеральная Ассамблея ООН, в частности, приняла много необязывающих резолюций и деклараций, в которых содержатся принципы международного права. Споры относительно содержания этих резолюций и деклараций могут разрешаться в Международном суде ООН (если государства признают его юрисдикцию).

Американская международно-правовая доктрина большую роль в регулировании и организации международных отношений (among nations – отношений с международным элементом) отводит национальным судам и их решениям.

Считается, что суды разных государств (nations) разрешают конфликты интересов в правоотношениях с иностранным элементом, то есть таких правоотношениях, в которых соприкасаются различные национальные правовые системы. И именно суды выработали принципы, или доктрины, применяемые в интересах поддержания гармоничных международных отношений, в частности:

- принцип *взаимного признания* (principle of comity);
- доктрина *признания государственных актов* (act of state doctrine);
- доктрина *государственного иммунитета* (doctrine of sovereign immunity).

В соответствии с принципом *взаимного признания* (principle of comity) одно государство (nation) считается с правовыми нормами

и судебными решениями другого государства, если это не вступает в противоречие с его правом и публичным порядком. Принцип основывается главным образом на взаимной вежливости и взаимном уважении государств. Так, например, если американский покупатель нарушил контракт с норвежским продавцом (это и есть правоотношения с иностранным элементом), норвежский продавец в соответствии с условиями контракта подает иск в норвежский суд. Суд выносит решение о возмещении ущерба, однако исполнить решение можно только в США, где находятся активы покупателя.

Если американский суд установит, что процессуальные и материальные нормы, примененные норвежским судом, не противоречат национальному праву и публичному порядку США, то решение норвежского суда будет признано и исполнено на территории США.

В соответствии с доктриной признания государственных актов, суд одного государства не проверяет законность, обоснованность публичных актов, совершенных иностранным государством на своей территории (*Libra Bank Ltd. v. Banco Nacional de la Costa Rica, S.A.*, 1983). Эта доктрина применяется, например, в случаях, связанных с *экспроприацией* иностранной собственности, сопровождаемой справедливой компенсацией. Если государство изымает у иностранного частного лица собственность, потому что она использовалась в незаконных целях, речь идет о *конфискации*.

На практике возникают множество юридических проблем по поводу того, что считать *справедливой (адекватной) компенсацией* или *незаконным* использованием иностранной собственности. В дело вступают суды. Допустим, американский предприниматель имеет в собственности угольную шахту в иностранном государстве. Правительство иностранного государства изымает шахту для использования в государственных/общественных целях и объявляет, что вся прибыль, полученная ранее американским собственником, – это и есть справедливая (адекватная) компенсация. Американский собственник вправе не согласиться с такой ситуацией и подать иск в суд США, однако суд США, исходя из доктрины «признания государственных актов», может либо не принять иска, либо не удовлетворить его. Фактически это означает признание американскими судами иммунитета в отношении публичных актов иностранного государства и неподсудность этих актов американским судам.

Правовая система США

В соответствии с доктриной *государственного иммунитета* (doctrine of sovereign immunity) иностранное государство не подлежит юрисдикции судов США.

В 1976 году Конгресс принял специальный Закон об иммунитетах иностранного государства (Foreign Sovereign Immunities Act). Законом предусмотрены исключения из общего правила о государственном иммунитете. Так, например, за иностранным государством не признается иммунитет от юрисдикции американских судов, если:

- иностранное государство прямо или косвенно отказалось от иммунитета;
- иностранное государство осуществляет коммерческую деятельность в США;
- действие, совершенное за пределами США в связи с коммерческой деятельностью иностранного государства вне США, имеет прямые последствия в США.

Под иностранным государством с точки зрения данного Закона понимается политический орган иностранного государства, министерство, ведомство, любая организация, действующая за государство (entity acting for the state).

Считается для целей Закона, что иностранное государство осуществляет коммерческую деятельность (commercial activity) в США, если при этом оно имеет существенную связь с США.

Как понимать существенную связь, в Законе не определено. Американские суды в каждом конкретном случае будут решать, носит ли деятельность иностранного государства на территории США *публичный* характер или характер *коммерческой* деятельности и в какой степени.

Примером может служить прецедентное решение по делу *Eckert International, Inc. v. Government of the Sovereign Democratic Republic of Fiji*, принятое в 1993 году в Окружном суде США в Виргинии. Суть дела такова. В 1988 году американская корпорация «Экерт интернэшнл» заключила договор с Правительством Фиджи сроком на три года. Договор предусматривал, что корпорация будет оказывать Фиджи консультационные услуги и услуги по связи с прессой в Вашингтоне за 250 тыс. долл. в год. В 1991 году договор был возобновлен без изменений еще на три года. Однако в 1992 году новый премьер-министр Фиджи заявил о прекращении

Глава 19. Некоторые вопросы международного права

договора и отказался выплатить деньги, причитавшиеся за два оставшихся года действия договора (т.е. 500 тыс. долл.). Корпорация обратилась в Окружной суд США в Виргинии с иском против Фиджи, содержащим обвинение в нарушении договора и требование выплатить причитающиеся 500 тыс. долл. Государство Фиджи отвергло иск со ссылкой на государственный иммунитет от юрисдикции судов США. Суд отклонил аргументацию Фиджи.

В обосновании судебного решения было, в частности, отмечено, что следует различать публичные акты государства, осуществляемые в рамках суверенных полномочий, и частные акты государства как участника рыночных отношений.

В Законе 1976 года об иммунитетах иностранного государства (Foreign Sovereign Immunities Act) не проведено четкого разграничения между этими двумя видами актов, однако из Закона можно вывести, что отталкиваться нужно, скорее, от *характера* договора, чем от его *цели*.

Принимая во внимание характер договора с Фиджи, можно квалифицировать его как *коммерческий* договор по своей природе, то есть как частный акт.

Аргументация Фиджи о том, что договор носил правительственный характер, поскольку корпорация «Экерт Инт.» представляла Фиджи в «политических и дипломатических отношениях» с США, показалась суду неубедительной: в позиции Фиджи упор делался на назначение, цель договора и игнорировалась его коммерческая природа.

Данный договор был признан самым обыкновенным договором на оказание консультационных услуг. Делался вывод: иностранные государства, вступая в подобные договоры, не могут пользоваться иммунитетом по вытекающим из договоров искам.

Об экстерриториальном действии некоторых законов США. Ряд законов США обладает экстерриториальным действием, то есть касается отношений за пределами страны.

Так, *антирестовское законодательство* своими положениями касается лиц, находящихся на территории иностранных государств, в том числе защищая иностранных потребителей и конкурентов от нарушений со стороны американских коммерческих фирм. Следо-

Правовая система США

вательно, иностранные лица, включая «суверенных лиц» (то есть иностранные государства), вправе обращаться в связи с нарушением антитрестовских законов в суды США.

Антитрестовский закон 1890 года – Закон Шермана – прямо предусматривает экстратерриториальное действие антитрестовского законодательства. В Соединенных Штатах вообще распространен взгляд на США как на главного сторонника и защитника конкуренции в глобальной экономике. Любой договор или сговор (где бы они ни имели места), оказывающие неблагоприятное воздействие на торговлю США и конкуренцию, находятся в пределах действия Закона Шермана. Если американская фирма вступает за рубежом в договор с иностранным предприятием по поводу контроля за уровнем цен (*price-fixing*), производства или сбыта товаров и это существенно затрагивает торговлю США, налицо нарушение Антитрестовского закона. В этом случае и американская фирма, и иностранное предприятие-партнер в равной степени могут предстать перед американским судом по обвинению в нарушении американского законодательства (см. в приложениях прецедент *Matsushita Electric Industrial Co. v. Zenith Radio Corp.*, 1986).

Определенным экстратерриториальным действием обладают также законы США, направленные на защиту *патентных прав*. Одна из целей патентного законодательства – предотвратить несанкционированное копирование в США и за рубежом объектов, запатентованных в Америке. (См. также в приложениях к книге прецедент *Loral Fairchild Corp. v. Victor Company of Japan, Ltd.*)

Таким образом, патент, выданный в США, некоторым образом защищается с точки зрения копирования по всему миру. Впрочем, речь в данном случае идет не о прямой защите. По-прежнему, чтобы получить защиту в какой-либо стране, изобретение должно быть именно там и запатентовано.

Следует обратить также внимание на «антидискриминационное законодательство» США. Речь идет, в частности, о таких законах, как Закон о запрете дискриминации по возрасту в трудовых отношениях 1967 года (*Age Discrimination in Employment Act*); Закон об инвалидах 1990 года (*Americans with Disabilities Act*); Закон о гражданских правах 1964 года с дополнениями 1991 года (*Civil Rights Act*), и др.

По Закону о запрете дискриминации по возрасту в трудовых отношениях 1967 года защите подлежат американские наемные работ-

Глава 19. Некоторые вопросы международного права

ники, которые трудятся за рубежом на американских работодателях (US employees working abroad for US employers), если это не нарушает законы страны пребывания.

Закон об инвалидах 1990 года требует от работодателей учитывать потребности и нужды инвалидов и также применяется к американским гражданам, работающим за рубежом на американских фирмах.

В 1991 году Конгресс принял Закон о гражданских правах (дополнение к Закону о гражданских правах 1964 г.), в соответствии с которым положениям Закона был придан экстерриториальный характер применительно к той же категории лиц, что и в указанных выше законах.

Компетенция государственных органов в сфере международных отношений. Соединенные Штаты, будучи одним из крупнейших государств мира, обладают значительным весом и влиянием в области формирования и применения норм международного права. Государственный аппарат США проводит внешнюю политику с высокой эффективностью и результативностью, опираясь на международное право (если действующие нормы соответствуют интересам и устремлениям США), корректируя его или создавая прецеденты для появления новых норм, когда это необходимо для государства.

Функции государства в сфере международных отношений распределены Конституцией США между законодательной и исполнительной ветвями власти. В соответствии с принципом сдержек и противовесов часть важных внешнеполитических полномочий отведена Конгрессу США – ст. I (разд. 8).

Именно Конгресс регулирует торговлю с иностранными государствами, устанавливает единообразные правила натурализации, контролирует курс доллара к иностранным валютам, предусматривает ответственность за подделку доллара США, пиратство и преступления, совершенные в открытом море, объявляет войну, формирует и содержит армию, издает правила по управлению сухопутными и морскими силами и т.д.

Законодательный орган США обладает огромной, не сопоставимой с возможностями парламентов во многих других странах автономной волей в проведении государственной линии за рубежом. Пер-

Правовая система США

вое слово исходит от Конгресса или остается за ним в важнейших вопросах, определяющих поведение США в мире и сказывающихся так или иначе на формировании целых отраслей и подотраслей МП: права международной безопасности, права внешних сношений, международного экономического права, международного морского права, международного воздушного права, международного космического права, международного экологического права, международного уголовного права, международного процессуального права и др.

Сенату Конгресса (разд. 2 ст. II Конституции) предоставлено право одобрять или не одобрять международные договоры, заключаемые Президентом США. После подписания договора Президентом договор направляется в Сенат, где рассматривается сенатской комиссией по иностранным делам. Комиссия может передать договор на утверждение Сената без изменений либо с оговорками или вообще не рекомендовать договор к одобрению. Решение Сената принимается в форме резолюции о ратификации договора. Иногда оговорки, сформулированные Сенатом, практически делают выполнение договора другой стороной невозможным.

После одобрения Сенатом договор промульгируется (официально публикуется) Президентом. Президент может отказаться от промульгации, что является препятствием для вступления договора в силу. Считается, что Президент фактически обладает полномочием денонсации договоров, хотя Конституция не оговаривает этот вопрос, и он иногда становится причиной конфликта между Президентом и Конгрессом.

Роль Сената во внешней политике связана также с положением Конституции о том, что все президентские назначения ответственных должностных лиц осуществляются с одобрения Сената. Одобрение происходит простым большинством. Среди таких лиц: послы, посланники, консулы, представители США в международных организациях, высшие должностные лица госдепартамента, руководители других министерств и ведомств.

Полномочия Президента США в определении и проведении внешней политики являются обширными. Он «по совету и с согласия Сената» заключает международные договоры, назначает послов и консулов. Кроме того, принимает верительные грамоты, ведет переговоры, решает вопросы признания и установления дипломатических отношений и т.п.

Президент является председателем Совета национальной безопасности – главного консультативного органа по вопросам внешней политики и ее военных аспектов.

В соответствии с Конституцией (разд. 4 ст. II) Президент США «заботится о том, чтобы законы добросовестно исполнялись». Данное положение Конституции стало правовой основой для разработки концепции «подразумеваемых полномочий» Президента.

Эта концепция была использована для обоснования президентских решений о применении военной силы, чтобы обеспечить соблюдение межгосударственных договорных обязательств.

До войны США во Вьетнаме механизм контроля со стороны Конгресса за осуществлением Президентом своих полномочий в военной сфере практически не работал. В 1973 году была принята резолюция о военных действиях, согласно которой Президент вправе отдать приказ о начале военных действий только в случае объявления войны, «специального разрешения в форме статута и национального чрезвычайного положения, создавшегося в результате нападения на США, их территорию или владения либо на их вооруженные силы». При этом Президент обязан провести консультации с Конгрессом до начала применения вооруженной силы.

Если военные действия начаты без санкции Конгресса, они могут продолжаться не более 60 дней. В крайнем случае этот срок может быть продлен еще на 30 дней. В случае принятия обеими палатами Конгресса резолюций о прекращении военных действий Президент обязан прекратить военные действия до истечения указанных сроков.

В рамках «подразумеваемых полномочий» Президент США вправе заключать так называемые «исполнительные соглашения» (executive agreements). Такого рода президентские соглашения не одобряются Сенатором по обычной процедуре ратификации международных договоров. Тем не менее, исполнительные соглашения считаются равными по силе конституционным международным договорам (treaties), что неоднократно подтверждалось Верховным судом США.

Соглашение, содержащее обязательства, затрагивающие финансовые вопросы, может быть заключено либо в соответствии с Кон-

Правовая система США

ституцией, либо как соглашение, утвержденное законодательным актом Конгресса. В таких же формах возможно заключение договоров по некоторым специальным вопросам, например по контролю над вооружениями, сокращению или ограничению вооруженных сил и вооружений.

Органом координации внешней политики Соединенных Штатов является Государственный департамент – Министерство иностранных дел США.

ПРИЛОЖЕНИЯ

1. Президенты США

| | Годы пребывания в должности | Партия |
|---|-----------------------------|------------|
| 1. Джордж Вашингтон (Washington, George) | 1789–1797 | фед. |
| 2. Джон Адамс (Adams, John) | 1797–1801 | фед. |
| 3. Томас Джефферсон (Jefferson, Thomas) | 1801–1809 | дем.-респ. |
| 4. Джеймс Мэдисон (Madison, James) | 1809–1817 | дем.-респ. |
| 5. Джеймс Монро (Monroe, James) | 1817–1825 | дем.-респ. |
| 6. Джон Куинси Адамс (Adams, John Quincy) | 1825–1829 | дем.-респ. |
| 7. Эндрю Джексон (Jackson, Andrew) | 1829–1837 | дем. |
| 8. Мартин Ван Бурен (Van Buren, Martin) | 1837–1841 | дем. |
| 9. Уильям Генри Гаррисон (Harrison, William Henry) | 1841 | виг |
| 10. Джон Тайлер (Tyler, John) | 1841–1845 | виг |
| 11. Джеймс Нокс Полк (Polk, James Knox) | 1845–1849 | дем. |
| 12. Закари Тейлор (Taylor, Zachary) | 1849–1850 | виг |
| 13. Миллард Филлмор (Fillmore, Millard) | 1850–1853 | виг |
| 14. Франклин Пирс (Pierce, Franklin) | 1853–1857 | дем. |
| 15. Джеймс Бьюкенен (Buchanan, James) | 1857–1861 | дем. |

Правовая система США

| | Годы пребывания в должности | Партия |
|---|-----------------------------|--------|
| 16. Авраам Линкольн (Lincoln, Abraham) | 1861–1865 | респ. |
| 17. Эндрю Джонсон (Johnson, Andrew) | 1865–1869 | респ. |
| 18. Улисс Симпсон Грант (Grant, Ulusses Simpson) | 1869–1877 | респ. |
| 19. Рутерфорд (Разерфорд) Берчард Хейс (Hayes, Rutherford Birchard) | 1877–1881 | респ. |
| 20. Джеймс Эйбрам Гарфилд (Garfield, James Abram) | 1881 | респ. |
| 21. Честер Аллан Артур (Arthur, Chester Allan) | 1881–1885 | респ. |
| 22. Гровер Кливленд (Cleveland, Grover) | 1885–1889 | дем. |
| 23. Бенджамин Гаррисон (Harrison, Benjamin) | 1889–1893 | респ. |
| 24. Гровер Кливленд (Cleveland, Grover) | 1893–1897 | дем. |
| 25. Уильям Маккинли (Мак-Кинли) (McKinley, William) | 1897–1901 | респ. |
| 26. Теодор Рузвельт (Roosevelt, Theodore) | 1901–1909 | респ. |
| 27. Уильям Хауард (Говард) Тафт (Taft, William Howard) | 1909–1913 | респ. |
| 28. Вудро Вильсон (Wilson, Woodrow) | 1913–1921 | дем. |
| 29. Уоррен Гамалиел Гардинг (Harding, Warren Gamaliel) | 1921–1923 | респ. |

1. Президенты США

| | Годы пребывания в должности | Партия |
|---|-----------------------------|--------|
| 30. Калвин Кулидж (Coolidge, Calvin) | 1923–1929 | респ. |
| 31. Герберт Кларк Гувер (Hoover, Herbert Clark) | 1929–1933 | респ. |
| 32. Франклин Делано Рузвельт (Roosevelt, Franklin Delano) | 1933–1945 | дем. |
| 33. Гарри С. Трумэн (Truman, Harry S.) | 1945–1953 | дем. |
| 34. Дуайт Дэвид Эйзенхауэр (Eisenhower, Dwight David) | 1953–1961 | респ. |
| 35. Джон Фицджералд Кеннеди (Kennedy, John Fitzgerald) | 1961–1963 | дем. |
| 36. Линдон Бейнс Джонсон (Lohnson, Lyndon Baines) | 1963–1969 | дем. |
| 37. Ричард Милхаус Никсон (Nixon, Richard Milhous) | 1969–1974 | респ. |
| 38. Джеральд Рудольф Форд (Ford, Gerald Rudolph) | 1974–1977 | респ. |
| 39. Джеймс Эрл Картер (Carter, James Earl) | 1977–1981 | дем. |
| 40. Рональд Уилсон Рейган (Reagan, Ronald Wilson) | 1981–1989 | респ. |
| 41. Джордж Герберт Уокер Буш (Bush, George Herbert Walker) | 1989–1993 | респ. |
| 42. Уильям Джефферсон Клинтон (Clinton, William Jefferson) | 1993–2001 | дем. |
| 43. Джордж Буш (младший) (Bush, George) | 2001–н/вр. | респ. |

2. Некоторые судебные прецеденты

1. Gilmer v. Interstate/Johnson Lane Corp. (Верховный суд США, 1991)

Роберт Джилмер (Robert Gilmer), финансовый директор фирмы Interstate / Johnson Lane Corporation, при приеме на работу в соответствии с предъявленными к нему требованиями зарегистрировался при Нью-Йоркской валютной бирже. Документы регистрации содержали арбитражную оговорку о том, что все споры между ним и работодателем будут решаться в арбитражном порядке.

Когда Джилмер достиг преклонного возраста, его уволили. Р. Джилмер среди прочего оспорил правомочность арбитражной оговорки, сославшись на то, что его увольнение является нарушением Закона о дискриминации по возрасту в трудовых отношениях 1967 года (Age Discrimination in Employment Act). Работодатель, в свою очередь, потребовал соблюдения арбитражного порядка разрешения спора.

Верховный суд США в своем решении отметил отсутствие у федерального законодателя воли предписывать исполнение арбитражных соглашений в случаях, когда лицо защищено федеральным законом. Другими словами, в данном решении речь идет фактически о запрете навязывать арбитражный способ разрешения споров.

2. Ballinger v. Palm Springs Aerial Tramway (Апелляционный суд штата Калифорния, 1990)

В вагоне трамвая произошел несчастный случай: одна из деталей трамвая упала и убила пассажира.

Драматическая смерть оказалась настолько сильным потрясением (emotional distress) для некоторых ехавших рядом очевидцев, что они решили подать в суд на предприятие-перевозчик с требованием возместить ущерб от эмоциональных страданий.

Суд Калифорнии счел это достаточным основанием для иска против предприятия-перевозчика.

2. Некоторые судебные прецеденты

3. Heart of Atlanta Motel v. United States (Верховный суд США, 1964)

В первой половине XX века в некоторых американских штатах процветала расовая сегрегация. В 1954 году Верховный суд США принял прецедентное решение, признав антиконституционным расовую сегрегацию в школах.

Затем решением Суда была запрещена подобная практика в любых публичных местах: на пляжах, в парках, автобусах и т.п.

В то же время эти решения не распространялись на случаи сегрегации афроамериканцев в частном порядке.

В 1964 году Конгресс США принял Закон о гражданских правах, которым запретил расовую дискриминацию в организациях, осуществляющих междуштатную торговлю в местах общего пользования.

Владелец мотеля «Heart of Atlanta Motel» в нарушение Закона о гражданских правах отказался сдавать комнаты афроамериканцам и оспорил в суде штата конституционность самого федерального Закона. По его мнению, Конгресс, приняв Закон, превысил свои полномочия в части регулирования междуштатной торговли.

Владелец мотеля утверждал, что его мотель не задействован в междуштатную торговлю, и вся его деятельность носит чисто местный характер.

Однако мотель находился вблизи шоссе как местного, так и междуштатного значения. Реклама мотеля шла на общенациональном уровне. Большинство постояльцев были жителями других штатов.

Суд штата подтвердил конституционность федерального Закона 1964 года и запретил собственнику мотеля осуществлять расовую дискриминацию. Последний обжаловал это решение в вышестоящих судах вплоть до Верховного суда США.

Верховный суд США признал конституционность Закона о гражданских правах.

Таким образом, полномочия Конгресса по регулированию междуштатной торговли позволили посредством нормативного акта остановить местную практику расовой дискриминации.

**4. Chemical Waste Management, Inc. v. Hunt
(Верховный суд США, 1992)**

Химическое предприятие «Chemical Waste Management, Inc.» занималось переработкой опасных отходов на заводе в штате Алабама. Завод получал отходы на переработку как с производств в этом же штате, так и из других штатов.

Принимая во внимание растущие объемы переработки, отрицательное воздействие на экологию и другие факторы, проявляя заботу об общественном здоровье и безопасности, власти Алабамы ввели особый сбор (fee) на все поступающие на завод отходы, причем на отходы, поступающие из других штатов, размер сбора был выше.

Предприятие «Chemical Waste Management, Inc.» опротестовало нормативный акт штата Алабама в суде штата в части более высокого сбора на отходы, поступающие из других штатов.

Суд штата признал, что более высокий сбор на отходы, поступающие на переработку в Алабаму из других штатов, нарушает торговую оговорку (commerce clause) Конституции США, относящую междуштатную торговлю к сфере общезаконодательной компетенции.

Штат Алабама подал апелляцию в Верховный суд Алабамы, который отменил решение суда первой инстанции.

Предприятие «Chemical Waste Management, Inc.» подало апелляцию в Верховный суд США. Верховный суд США отменил решение Верховного суда штата Алабама и оставил в силе решение суда первой инстанции.

**5. Tinker v. Des Moines School District
(Верховный суд США, 1969)**

В 1969 году школьники в штате Айова решили во время пребывания в школе носить черные повязки на руках в знак протеста против американской войны во Вьетнаме (1964–1973).

Местным актом школьникам было запрещено ношение повязок.

Верховный суд США принял прецедентное решение, в соответствии с которым данный запрет был признан нарушением поправки I к Конституции США.

2. Некоторые судебные прецеденты

6. First National Bank of Boston v. Bellotti (Верховный суд США, 1978)

Законом штата Массачусетс корпорациям было запрещено делать вклады в пользу политических организаций или осуществлять другие расходы в их пользу. В то же время на физических лиц этот запрет не распространялся.

Под давлением банковских ассоциаций и предпринимательских кругов Верховный суд США рассмотрел этот вопрос. Суд постановил, что закон штата Массачусетс является неконституционным, так как нарушает право корпораций на свободу слова.

7. Bray v. Kate (Верховный суд штата Небраска, 1990)

Лоуэлл Брэй (Lowell Bray) поскользнулся на льду перед входом в ресторан, принадлежавший предприятию «Kate, Inc.». Упав, Л. Брэй серьезно повредил плечо.

В своем иске против «Kate, Inc.» Брэй потребовал возмещения ущерба, указав, что предприятие (ресторан) не проявило должной заботы о посетителях, не озаботилось тем, чтобы убрать лед с пространства перед входом.

Суд первой инстанции вынес решение в пользу Л. Брэя. Предприятие «Kate, Inc.» подало апелляцию. Верховный суд штата Небраска подтвердил решение нижестоящего суда.

8. Schroyer v. McNeal (Апелляционный суд штата Мэриленд, 1991)

Фрэнсис Макнил остановилась в гостинице «Holiday Inn» в Мэриленде. Во время одной из прогулок на земельном участке гостиницы она поскользнулась на льду, но обошлось без ущерба для здоровья.

Через какое-то время Ф. Макнил снова упала на прогулке и сломала ногу.

В гражданско-правовом иске против владельцев гостиницы Ф. Макнил указала на проявленную с их стороны небрежность по отношению к клиентам: двор не убран от снега, в гостинице нет извещения об опасности прогулок из-за льда на участке. Ф. Макнил потребовала возмещения вреда, причиненного ей по небрежности гостиницы.

Правовая система США

Жюри присяжных высказалось в пользу Ф. Макнил. Владельцы «Holiday Inn» подали апелляцию. Апелляционный суд подтвердил решение суда первой инстанции. Решение промежуточного апелляционного суда было обжаловано в Апелляционном суде штата Мэриленд.

Апелляционный суд штата Мэриленд отменил решение суда первой инстанции, указав, что Ф. Макнил после первого падения сознавала опасность прогулок по участку, покрытому льдом, и, следовательно, выйдя на прогулку, взяла весь риск на себя (assumption of risk).

9. Tuttle v. Buck (Верховный суд штата Миннесота, 1909)

Истец Эдвард Таттл, проживавший в небольшом городке Ховард Лэйк, имел собственную парикмахерскую, которая на протяжении десяти лет позволяла ему получать доход от предпринимательской деятельности и содержать семью.

Житель этого же городка банкир Кассиус Бак открыл неподалеку свою парикмахерскую. При этом Бак стал распускать слухи относительно качества услуг в парикмахерской Таттла и лично отговорил многих клиентов обращаться туда.

Э. Таттл обвинил Бака в недобросовестном вмешательстве в его предпринимательскую деятельность. Таттл утверждал, что Бак открыл парикмахерскую не в предпринимательских целях, а для того, чтобы причинить ущерб Таттлу, разрушить его бизнес.

Суд первой инстанции и промежуточный апелляционный суд высказались в пользу Таттла. Верховный суд Миннесоты подтвердил, что современное предпринимательство требует защиты от недобросовестной предпринимательской практики. В штате был принят закон, признававший, что такого рода действия являются основанием для исков о причинении вреда путем неправомерного предпринимательства (wrongful entry into business).

10. The Coca-Cola Co. v. The Koke Co. of America (Верховный суд США, 1920)

Компания «Кока-кола» обратилась в суд с иском, в котором, среди прочего, требовала запретить компании «The Koke Co. of America» сопровождать свои товары (напитки) словом «Кокке».

2. Некоторые судебные прецеденты

Ответчик заявил, что торговая марка «Coca-Cola» не должна иметь правовой защиты в судах, потому что вводит потребителя в заблуждение (fraudulent representation): несмотря на название напитки «Кока-колы» не содержат кокаина – вещества из листьев коки.

Тем не менее, суд первой инстанции наложил запрет на использование слова «Коке» на напитках. Промежуточный апелляционный суд отменил это решение. Компания «Кока-кола» подала апелляцию в Верховный суд США, который подтвердил решение суда первой инстанции.

11. Sony Corp. v. Universal City Studios (Верховный суд США, 1984)

Телестудия «Universal City Studios» обладала авторскими правами на ряд телепрограмм для широкой публики.

Некоторые зрители стали записывать программы на домашних видеомагнитофонах производства корпорации «Сони».

Телестудия посчитала домашнюю запись своих программ нарушением авторских прав, а также обвинила «Сони» в распространении видеомагнитофонов, посредством которых нарушаются авторские права.

Телестудия потребовала денежной компенсации и запрета на производство и продажу видеомагнитофонов.

Окружной суд не признал доводы телестудии, однако промежуточный апелляционный суд посчитал, что «Сони» должна разделить ответственность (contributory infringement) за нарушение авторских прав студии.

Верховный суд США постановил, что обладатели авторских прав на телепрограммы не вправе препятствовать видеозаписи этих программ. Верховный суд также отметил, что телестудия так и не представила доказательств причинения ей сколь-нибудь значительного ущерба от видеозаписи ее программ.

Таким образом, был открыт путь для беспрепятственного использования видеомагнитофонов в быту, а корпорация «Сони» освобождена от какой-либо (пусть даже «совместной») ответственности.

Примечание: Интересно, что обладатели авторских прав высказывали беспокойство также и в связи с выпуском аудиозаписывающих устройств.

Правовая система США

В соответствии с Законом об авторских правах 1976 года (в редакции 1992 г.) разрешена домашняя аудиозапись произведения, однако требуется, чтобы аудиозаписывающие устройства были снабжены механизмом, препятствующим копированию произведения с копии.

Законом предусмотрена также уплата налога (royalty) в пользу Бюро по авторским правам США (US Copyright Office) за каждый проданный или импортированный аудиоманускрипт. Бюро является подразделением Библиотеки Конгресса США.

Собранные таким образом налоги распределяются между обладателями авторских прав, чьи произведения распространяются в запись.

12. Johnson v. State (Верховный суд штата Флорида, 1992)

Некто Раймонд Джонсон взял сумку из неохраняемой машины на заправочной станции.

В сумке оказались, среди прочего, деньги и огнестрельное оружие.

Суд первой инстанции предъявил Джонсону обвинение:

- 1) в краже денег (чужой собственности);
- 2) в краже огнестрельного оружия.

В своей апелляции Джонсон заявил, что он не виновен в краже оружия, так как *не знал*, что в сумке находится оружие, и, следовательно, не имел *намерения* похитить его.

Верховный суд штата счел, что, совершая одно действие (кражу сумочки), Джонсон совершил одно, а не два преступления. Дело было отправлено в суд первой инстанции на повторное рассмотрение (remanded).

13. Katco v. Briney (Верховный суд штата Айова, 1971)

Берта Брайни в 1957 году унаследовала от своих родителей дом с хозяйственными постройками в сельской местности. Долгое время помещения оставались без присмотра. В дом и постройки постоянно кто-то наведывался: были выбиты оконные стекла, отдельные вещи пропали...

В июне 1967 года супруги Брайни оставили в одной из комнат дома самострельное устройство, приводившееся в действие открытием двери.

2. Некоторые судебные прецеденты

Ночью 16 июля 1967 г. Марвин Катко с приятелем проникли в дом в поисках старинных бутылок.

Когда М. Катко открыл дверь комнаты, раздался выстрел. Пуля попала в ногу, которую впоследствии пришлось ампутировать.

М. Катко был признан виновным в краже (*larceny*), приговорен к штрафу в 50 долл. и 60 дням тюремного заключения (от которого он был освобожден под честное слово).

М. Катко подал иск против Брайни с требованием возмещения причиненного вреда.

Суд и жюри пришли к выводу, что «можно применять разумные средства защиты своей собственности, но нельзя при этом применять такие средства защиты, которые угрожают жизни или причиняют существенные телесные повреждения».

Жюри вынесло вердикт в пользу М. Катко о взыскании компенсации в размере 30 тыс. долл.

Верховный суд штата Айова подтвердил решение суда первой инстанции.

14. *Miranda v. Arizona* (Верховный суд США, 1966)

В марте 1963 года Эрнесто Миранда был арестован за удержание в своем доме и изнасилование 18-летней девушки.

Миранду препроводили в один из полицейских участков Аризоны, где его допросили. Результатом 2-часового допроса стало письменное признание Миранды в преступлении.

В конце признательного заявления было написано, что признание сделано добровольно, без применения угроз или обещания иммунитета, а также «при полном знании (как было написано в заявлении) моих законных прав, понимая, что любое заявление, которое я сделаю, может быть использовано против меня».

Миранда не был проинформирован, что он имеет право хранить молчание и право на адвоката.

Суд признал Миранду виновным и приговорил его к большому сроку тюремного заключения.

Правовая система США

Миранда подал апелляцию, мотивируя тем, что не был ознакомлен со своими конституционными правами.

Верховный суд Аризоны посчитал, что конституционные права Миранды не были нарушены, и подтвердил решение суда первой инстанции.

Дело Миранды вместе с тремя другими подобными же делами было рассмотрено Верховным судом США. (Насколько известно, впоследствии Эрнесто Миранда был убит.)

Верховный суд США постановил, что Миранда не может быть признан виновным на основании своего признания, так как это признание неприемлемо в качестве доказательства. Чтобы признание подозреваемого было приемлемым, необходимо проинформировать данное лицо о его конституционных правах до проведения допроса. Если подозреваемый отказывается от своего права хранить молчание и от права на адвоката, то такой отказ должен быть сознательным.

Как известно, указанный прецедент получил название «правило Миранды».

Примечание: В 1990 году Верховный суд США по делу *Minnick v. Mississippi* постановил, что, если подозреваемый потребовал адвоката, полиция не вправе допрашивать подозреваемого в его отсутствие.

15. Computer Network, Ltd. v. Purcell Tire & Rubber Co. (Апелляционный суд штата Миссури, 1988)

Компания «Purcell Tire & Rubber Co.» располагала в штате Миссури 15 магазинами по продаже велосипедов и мотоциклов. В 1983 году компания провела переговоры с компьютерной фирмой «Computer Network» о покупке персональных компьютеров и по результатам их подписала некий *меморандум*.

В меморандуме говорилось о 21 компьютере, приводилось описание запчастей и комплектующих деталей, содержалась цена.

В 1984 году «Purcell» получила 9 компьютеров, расплатилась за них и отказалась приобретать другие. По мнению «Purcell», меморандум являлся не договором, а «всего лишь записью разговоров о возможных сделках».

На суде представители «Purcell» поясняли, что в переговорах стремились только узнать цену, конфигурацию компьютеров с целью приобрести по одному компьютеру на каждый из 15 магазинов.

2. Некоторые судебные прецеденты

Фирма «Computer Network» посчитала, что *меморандум* – это договор.

Суд первой инстанции и затем апелляционный суд постановили, что *договор* имел место.

16. Metropolitan creditors service of Sacramento v. Sadri (Апелляционный суд штата Калифорния, 1993)

Житель Калифорний Сохеиль Садри, играя в казино в Неваде в январе 1991 года, оказался должен 22 тыс. долл.

В оплату долга Садри выписал несколько чеков и долговых расписок, однако платить по ним со своего банковского счета в калифорнийском банке отказался.

Казино в Неваде передало право требования долга фирме «Metropolitan creditors service of Sacramento», которая обратилась с иском против Садри в суд, находящийся в Калифорнии.

Суд принял решение в пользу Садри, мотивируя это тем, что связанные с азартными играми обязательства Садри, приобретенные в Неваде, не подлежат исполнению в штате Калифорния.

Апелляционный суд подтвердил решение суда первой инстанции, подчеркнув, что исполнение обязательств по долгам, произведенным в азартной игре, противоречит «публичному порядку» (public policy) Калифорнии.

17. Hamer v. Sidway (Апелляционный суд штата Нью-Йорк, 1891)

На семейном торжестве в 1869 году старейший член фамилии Вильям Э. Стори в присутствии гостей обещал заплатить своему племяннику Вильяму Э. Стори-младшему 5 тыс. долл., если тот до достижения 21 года не будет употреблять спиртные напитки, табачные изделия, ругаться нецензурными словами, играть в карты и в бильярд.

Племянник согласился с этим предложением и сдержал слово. Когда ему исполнился 21 год, он написал дяде и сообщил, что выполнил свою часть договора и теперь ему причитается 5 тыс. долл.

В ответ дядя сообщил, что положил предназначенные племяннику деньги в банк под проценты. Вильям Э. Стори-младший решил оставить деньги на счете дяди.

Правовая система США

Спустя 12 лет Вильям Э. Стори-старший умер. Исполнитель по его завещанию Сидвэй отказался выплачивать 5 тыс. долл. с процентами, ссылаясь на то, что договора не было, так как не было *возмещения* (consideration). Факт воздержания от алкоголя, табака и вредных привычек он отказался признать в качестве возмещения.

Право требования этих денег было передано племянником третьему лицу – Хамеру, который и обратился в суд.

Суд признал, что Вильям Э. Стори-младший на многие годы отказался от части своих прав (на употребление алкоголя, табака и т.п.), и это можно признать достаточным возмещением. Следовательно, он имеет право на получение денег.

18. Advent systems, Ltd. v. Unisys Corp.

(Федеральный окружной апелляционный суд, 1991)

Предприятие «Адвент системс» разработало компьютерную программу, позволяющую систематизировать чертежи и работать с ними.

В июне 1987 года корпорация «Унисис» и предприятие «Адвент системс» договорились продвигать программу на рынок США.

Договор, заключенный на два года, предусматривал, что «Адвент системс» будет обеспечивать маркетинг, продажу, техническое обслуживание создаваемых компьютерных систем совместно с работниками «Унисис».

В декабре 1987 года «Унисис» изменила свои планы и уведомила о расторжении договора.

«Адвент системс» обратилась в суд с иском о нарушении договора (breach of contract), утверждая, что компьютерная программа – не товар, а заключенный с «Унисис» договор был *договором на оказание услуг*, а не *договором купли-продажи товара*.

Корпорация «Унисис», наоборот, настаивала на том, что заключенный договор был *договором купли-продажи* и, как следствие, мог быть прекращен со стороны «Унисис» на основании норм Единообразного торгового кодекса (ЕТК).

Суд первой инстанции согласился с «Адвент системс», однако апелляционный суд признал компьютерную программу *товаром* в смысле ЕТК и вернул дело в суд первой инстанции на новое рассмотрение.

2. Некоторые судебные прецеденты

Среди прочего отмечалось, что к компьютерной программе можно применить аналогию с компакт-диском. Музыка сама по себе не является товаром, но, будучи записанной на компакт-диск, становится товаром.

Так же и компьютерная программа: сама по себе она – результат интеллектуального труда и в этом смысле предмет регулирования правом интеллектуальной собственности; в то же время, когда программа записана на диск, она становится товаром и соответственно предметом регулирования посредством ЕТК.

19. Filanto, S.P.A. v. Chilewich International Corp. (Федеральный окружной суд, Нью-Йорк, 1992)

Зарегистрированная в Нью-Йорке корпорация «Chilewich International» заключила в феврале 1989 года договор с советским внешнеторговым объединением «Разноэкспорт» на поставку в СССР партии обуви.

Договор предусматривал разрешение споров в арбитраже при ТПП СССР.

Американская корпорация, уже имевшая ранее несколько контрактов с итальянским производителем обуви – фирмой «Филанто», в июле 1989 года предложила «Филанто» заключить договор на поставку обуви в СССР.

В марте 1990 года корпорация направила «Филанто» меморандум, в соответствии с которым 100 тыс. пар обуви должно быть поставлено на итальянско-югославскую границу к 15 сентября и еще 50 тыс. пар – к 1 ноября. Оплата должна была производиться частями.

В меморандуме содержалась ссылка на контракт американской корпорации с «Разноэкспортом» и указывалось, что споры будут разрешаться в соответствии с этим контрактом.

Спустя несколько месяцев, в августе 1990 года, «Филанто» (по непонятным причинам затянув ответ) возвратила меморандум с требованием исключить из него арбитражную оговорку, хотя американская корпорация уже начала исполнение договора.

«Филанто» также поставила первую партию обуви к 15 сентября. Однако американская корпорация приняла по качеству только 60 тыс. пар. Соответственно была произведена и оплата.

Правовая система США

«Филанто» обратилась в американский суд с иском об уплате предусмотренных договором сумм, но корпорация ответила, что спор должен рассматриваться в арбитраже при ТПП в Москве.

Суд принял решение о подсудности спора арбитражу в Москве.

Среди прочего суд отметил, что вопрос о применимом праве следует решать в соответствии с Конвенцией ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 года.

Согласно статье 18(1) Конвенции, «заявление или иное поведение адресата оферты, выражающее согласие с офертой, является акцептом».

Американский суд счел, что фактическая поставка со стороны «Филанто» первой партии представляла собой акцепт.

20. Jason's Foods, Inc. v. Peter Eckrich & Sons, Inc. (Федеральный окружной апелляционный суд, 1985)

В декабре 1982 года предприятие «Peter Eckrich» заключило договор на покупку 38 тыс. фунтов свинины у предприятия «Jason's Foods».

Было согласовано, что свинина будет передана с баланса одного предприятия на баланс другого предприятия без движения самого товара (товар должен был оставаться на том же складе).

«Jason's» подтвердило, что передача товара будет осуществлена в период между 10 и 14 января 1983 г. 13 января предприятием было дано указание передать товар. Передача товара была отражена в складских книгах тотчас же, однако складского документа на этот счет предприятию «Eckrich» не отправлялось до 17–18 числа. Во всяком случае, там ничего не знали вплоть до 24 января.

17 января 1983 г. склад сгорел.

Предприятие «Jason's» обратилось в суд с требованием о получении денег за проданную свинину.

Суд первой инстанции постановил, что риск случайной гибели товара не перешел на предприятие «Eckrich», поэтому оно не должно платить.

Апелляционный суд подтвердил это решение, отметив, что переход риска случайной гибели товара в соответствии со ст. 1-509/2

2. Некоторые судебные прецеденты

Единообразного торгового кодекса США должен был бы завершиться, если бы покупатель получил уведомление о произведенных записях в складских книгах.

Если бы продавец (или кладовщик по указанию продавца) после записи в складских книгах сразу же уведомил об этом покупателя, риск случайной гибели перешел бы на покупателя 13 января.

Поскольку фактически покупатель получил складской документ 24 января, именно с этого дня должен был бы перейти на него риск случайной гибели товара.

До этой даты риск случайной гибели товара продолжал нести продавец.

21. In Re Johns-Manville Corp.

(Федеральный окружной суд по банкротствам, 1984)

Против корпорации «Johns-Manville Corp.» были выдвинуты около 17 тыс. исков по обвинению в неблагоприятном воздействии ее асбестосодержащей продукции на здоровье людей.

В августе 1982 года корпорация «Johns-Manville Corp.» обратилась в суд с заявлением о признании ее банкротом на основании гл. 11 Закона о банкротстве.

Кредиторы, в свою очередь, обратились в суд с ходатайством о том, чтобы корпорации было отказано в начале процедур банкротства (реорганизации), поскольку банкротство является якобы недобросовестным.

Однако Федеральный окружной суд по банкротствам (Southern District of New York) в 1984 году вынес решение, подтверждающее право корпорации на инициирование банкротства в сложившейся ситуации.

Суд отметил, что требование добросовестности выдвигается законом только применительно к *плану* погашения долговых обязательств, который составляется совместно должником и кредиторами (а не к *заявлению*, которым должник инициировал банкротство). По этой причине вопрос о добросовестности или недобросовестности должника можно решить только после составления такого плана.

Кроме того, по мнению суда, корпорации вовсе не надо было ждать катастрофического ухудшения своего экономического положения,

Правовая система США

чтобы ввиду огромного числа исков подать заявление о проведении процедур банкротства путем реорганизации.

22. Williams v. Burrus (Вашингтонский апелляционный суд, 1978)

Вильямс и Баррэс образовали товарищество (partnership). Вильямс внес имущественную часть в товарищество. Баррэс должен был взять кредит в банке с тем, чтобы купить ресторан.

Договор товарищества предусматривал также, что предприятие будет названо именем Баррэса и именно Баррэс должен получить лицензию на продажу спиртных напитков в Управлении штата Вашингтон по контролю за оборотом алкогольных напитков (Washington State Liquor Control Board). Вильямс не подпадал под требования, необходимые для обращения за такой лицензией.

Поскольку лицензия выдается товариществу, только если все партнеры товарищества подпадают под необходимые требования, Баррэс не смог получить лицензию.

Вильямс предъявил ему судебный иск, обвинив в нарушении договора товарищества.

Суд первой инстанции признал договор о товариществе незаконным и отклонил иск Вильямса: поскольку товарищество было незаконным, договор товарищества не порождал прав, которые следовало бы защищать через суд.

Апелляционный суд подтвердил решение суда первой инстанции.

23. Loral Fairchild Corp. v. Victor Company of Japan, Ltd. (Окружной суд США, 1992)

В 1991 году американская корпорация «Loral Fairchild» подала судебный иск против японской фирмы «Victor Company» и некоторых других японских предприятий, обвинив их в нарушении патентного права.

Одна из японских фирм, «Murata Machinery, Ltd.», производила факсимильные аппараты и продавала их в штате Виргиния через дочернее предприятие «Murata Business Systems, Inc.», зарегистрированное в Виргинии.

«Loral» также продавала факсимильные аппараты в Виргинии.

2. Некоторые судебные прецеденты

В своем иске «Loral» указала, что на аппаратах производства «Murata Machinery» используется устройство, запатентованное «Loral».

«Murata Machinery» заявила, что не подпадает под юрисдикцию американского суда, поскольку сама не продает свою продукцию в штате Виргиния, не оказывает там услуг, не имеет офисов и банковских счетов.

Возник вопрос: можно ли считать имеющиеся связи между «Murata Machinery» и штатом Виргиния достаточными, чтобы распространить на японскую фирму юрисдикцию суда США?

В прецедентном праве США сложилась доктрина (*International Shoe Co. v. State of Washington*, 1945), исходящая из так называемого «стандарта минимально необходимых связей» (*minimum-contacts standard*), требующихся для того, чтобы юрисдикция суда штата распространилась на «чужую» фирму. Нахождение штаб-квартиры или завода-изготовителя на территории штата считается достаточным уровнем связей, чтоб такое «чужое» предприятие предстало перед судом данного штата.

Применительно к указанному выше делу суд США (US District Court, Eastern District of N.Y.) пришел к выводу: наличие дочернего предприятия «Murata Business Systems» в Виргинии является достаточным основанием для распространения юрисдикции США на японскую фирму, учитывая, что:

- 100% капитала дочернего предприятия принадлежат японской фирме;
- большинство членов правления дочернего предприятия составляют представители «Murata Machinery»;
- японская фирма пользовалась экономическими выгодами и защитой законов штата Виргиния.

Целенаправленно двигая свою продукцию на рынок штата Виргиния, «Murata Machinery» установила тем самым тот минимум связей, который необходим для распространения на него юрисдикции суда США.

24. *Vesco Corp. v. Bobcock* (Апелляционный суд штата Иллинойс, 1992)

Два высокопоставленных сотрудника финансовой корпорации «Веко» Роберт Бобкок и Маргарет Майчейлс решили создать собственную компанию по оказанию финансовых услуг.

Правовая система США

Они провели переговоры с рядом других сотрудников корпорации «Веко» на предмет приема их в новую компанию, составили бизнес-план своего предприятия, предусматривавший также «увод» важного клиента «Веко».

Когда об этом стало известно основателю и единственному акционеру «Веко» Дэвиду Вуэру, часть сотрудников уволилась, приступив к работе в новой компании.

Корпорация «Веко» осталась без квалифицированных кадров и стала нести потери (100 тыс. долл.).

Дэвид Вуэр подал иск в суд, обвинив Роберта Бобкока и Маргарет Майчейлс в том, что они нарушили свою обязанность сохранять лояльное и доверительное отношение к предприятию, где работали.

Суд первой инстанции усмотрел в действиях сотрудников «Веко» неэтичное поведение, но не нашел нарушений права.

Апелляционный суд отменил решение суда первой инстанции, отметив, что должностные лица корпорации совершили *правонарушение*, и отправил дело на новое рассмотрение с учетом данного факта.

25. Sterling v. Velsicol Chemical Corp. (Окружной суд штата США, 1986)

В 1964 году корпорация «Вексикол кемикл» приступила к захоронению химических отходов на отведенной ей территории штата Теннесси.

В 1973 году власти штата признали место захоронения отходов опасным и закрыли его. Функционирование могильника химических отходов привело к загрязнению источников питьевой воды, росту заболеваемости населения.

Местные жители подали против корпорации судебные иски по различным основаниям, в том числе с обвинением в непринятии надлежащих мер и со ссылкой на абсолютную ответственность причинителя вреда.

Суд признал абсолютную ответственность корпорации, а также ее вину за непринятие надлежащих мер и удовлетворил иски (более 5 млн. долл. компенсационных выплат и 7,5 млн. долл. штрафных санкций).

**26. W.S. Kirkpatrick & Co. v. Environmental
Tectonics Corp., International
(Верховный суд США, 1990)**

Американское предприятие «Киркпатрик энд компани» с помощью нигерийских граждан и с использованием подкупа нигерийских должностных лиц заключило договор с нигерийским правительством на строительство медицинского центра в Нигерии и поставку туда оборудования.

Законы Нигерии запрещают как давать, так и брать взятки. Закон США о практике коррупции за рубежом 1977 года (Foreign Corrupt Practices Act) прямо запрещает американским фирмам и их представителям практику подкупа иностранных должностных лиц в целях обеспечения благоприятных контрактов.

Об использовании подкупа предприятием «Киркпатрик энд компани» стало известно другой – конкурирующей – американской фирме, также добивавшейся указанного выше договора с Нигерией, – «Environmental Tectonics Corp., International» (ETC).

ETC предъявила в Федеральном окружном суде США иск против «Киркпатрик энд компани» с требованием возмещения ущерба.

Окружной суд США вынес решение в пользу «Киркпатрик энд компани», мотивируя это тем, что решение в пользу ETC потребовало бы обвинения иностранных должностных лиц в получении взяток и, следовательно, поставило бы в неудобное положение иностранное суверенное лицо, вызвав осложнения во внешней политике США.

Фактически суд применил доктрину «признания государственных актов» (act of state doctrine), в соответствии с которой американский суд не вникает в законность/незаконность, обоснованность/необоснованность публичных актов иностранного государства, совершенных на его собственной территории.

ETC подала на апелляцию. Апелляционная инстанция отменила решение суда и вернула дело в суд первой инстанции на новое рассмотрение.

Фирма «Киркпатрик энд компани» подала апелляцию в Верховный суд США. Верховный суд подтвердил решение апелляционной инстанции.

В обосновании решения Верховного суда указывалось, что в данном деле доктрина «признания государственных актов» неприменима, и американский суд должен разрешить дело по существу.

27. Eckert International, Inc. v. Government of the Sovereign Democratic Republic of Fiji
(Окружной суд США, 1993)

В 1988 году американская корпорация «Экерт интернэшнл» заключила договор с Правительством Фиджи сроком на три года. Договор предусматривал, что корпорация будет оказывать Фиджи консультационные услуги и услуги по связи с прессой в Вашингтоне за 250 тыс. долл. в год.

В 1991 году договор был возобновлен без изменений еще на три года. Однако в 1992 году новый премьер-министр Фиджи заявил о прекращении договора и отказался выплатить деньги, причитающиеся за два оставшихся года действия договора (т.е. 500 тыс. долл.).

Корпорация обратилась в Окружной суд США в Виргинии с иском против Фиджи, содержащим обвинение в нарушении договора, и требованием выплатить причитающиеся 500 тыс. долл.

Государство Фиджи отвергло иск со ссылкой на государственный иммунитет от юрисдикции судов США.

Суд отклонил аргументацию Фиджи.

В обосновании судебного решения было, в частности, отмечено, что следует различать публичные акты государства, осуществляемые в рамках суверенных полномочий, и частные акты государства как участника рыночных отношений.

В Законе об иммунитетах иностранного государства 1976 года (Foreign Sovereign Immunities Act) не проведено четкого разграничения между этими двумя видами актов, однако из Закона следует, что отталкиваться нужно скорее от *характера* договора, чем от его *цели*.

Принимая во внимание характер договора с Фиджи, его можно квалифицировать как *коммерческий* договор по своей природе, то есть как частный акт.

Аргументация Фиджи о том, что договор носил правительственный характер, поскольку корпорация «Экерт инт.» представляла Фид-

2. Некоторые судебные прецеденты

жи в «политических и дипломатических отношениях» с США, показала суду неубедительной: в позиции Фиджи упор делался на назначение, цель договора и игнорировалась его коммерческая природа.

Данный договор был признан самым обыкновенным договором на оказание консультационных услуг. Делался вывод: иностранные государства, вступая в подобные договоры, не могут пользоваться иммунитетом по вытекающим из договоров искам.

28. *Carl Marks and Co., Inc. v. USSR* (Верховный суд США, 1987)

В марте 1982 года фирма «Карл Маркс энд Ко., инк.» и два физических лица, проживающих в Нью-Йорке, предъявили в Федеральном окружном суде Нью-Йорка два иска к СССР на общую сумму около 625 млн. долл.

Суть дела была такова. Как известно, 1 декабря 1916 г. правительство Российской империи выпустило 5-летний 5,5-процентный золотой заем на сумму 25 млн. долл. США с облигациями (бонами) на предъявителя. Проценты должны были выплачиваться каждые полгода с 1 июня 1917 г. до погашения 1 декабря 1921 г.

Второй 6,5-процентный заем в сумме 50 млн. долл. США был выпущен 10 июля 1916 г. через консорциум американских банков «Морган» и др. в виде сертификатов на участие. Проценты должны были выплачиваться также каждые полгода начиная с 10 января 1917 г. до 18 июня 1919 г. с оплатой золотыми монетами США или эквивалентом в долларах либо рублях.

Позднее правопреемником по указанным долгам России выступило сформированное в 1917 году Временное правительство. Однако сформированное после захвата власти большевиками правительство Советской России издало Декрет от 21 января 1918 г., которым все долги предыдущего правительства были аннулированы (хотя часть платежей была произведена).

С целью взыскания оставшейся задолженности указанные выше американские истцы выдвинули от своего имени и от имени всех держателей облигаций и сертификатов по обоим искам идентичные требования:

- признать СССР законным правопреемником Российской империи и Временного правительства по вышеуказанным займам;

Правовая система США

- признать Декрет об аннулировании долгов нарушением международного права, поскольку отсутствовала компенсация;
- признать СССР в качестве иностранного государства, подлежащего процессуальному извещению согласно Закону США об иммунитете иностранных государств 1976 года;
- признать, что выпуск займов представлял собой «коммерческую деятельность иностранного государства в США» в смысле Закона 1976 года, в связи с чем суд США приобретает юрисдикцию по этому делу в рамках исключения из иммунитета иностранного государства.

Советский Союз проигнорировал вызов в суд в качестве ответчика на основе абсолютного иммунитета от иностранной юрисдикции, и его представитель в рассмотрении дела не участвовал.

Окружной суд в Нью-Йорке 31 марта 1986 г. вынес два заочных решения, в соответствии с которыми СССР обязывался уплатить держателям облигаций около 56 млн. долл., а держателям сертификатов – более 192 млн. долл.

В августе 1986 года судебные решения были направлены в МИД СССР с предупреждением о возможности наложения ареста на имущество Советского государства.

В ноте указывалось, что Советский Союз может нанять американского адвоката и обратиться в суд США о пересмотре либо об отмене решений.

В ответной ноте МИД СССР отказался от исполнения решений, сославшись на абсолютный иммунитет. Одновременно было отмечено, что любая попытка принудительного исполнения решений может иметь самые серьезные последствия для отношений между СССР и США.

Несмотря на формально жесткую позицию, советская сторона наняла американского адвоката и после консультаций с Госдепартаментом США направила в суд ходатайство об аннулировании заочных решений и об отказе в иске.

С процессуальной точки зрения вступление СССР в дело было произведено в порядке так называемого специального обращения в суд (*special appearance*), то есть без ущерба для правовой позиции СССР, без отказа от иммунитета.

2. Некоторые судебные прецеденты

Позиция СССР сводилась к следующему:

- СССР придерживается принципа абсолютного иммунитета государства от юрисдикции иностранных судов (что было закреплено Основами гражданского законодательства СССР, ст. 61);
- основанием для отмены решений американского суда является их ничтожность, поскольку решения были приняты при отсутствии юрисдикции;
- задолженность по займам образовалась до 1952 года, когда Госдепартамент США заявил о принятии исполнительной властью доктрины «ограниченного иммунитета государств» (на основе так называемого «письма Тейта»);
- Закон США об иммунитете иностранных государств 1976 года, законодательно закрепивший доктрину «ограниченного иммунитета», не имеет обратной силы, и, следовательно, Советский Союз, даже согласно праву США, обладал абсолютным иммунитетом в период образования задолженности по займам.

Суд, рассмотрев материалы дела, решением от 4 августа 1987 г. отменил свои заочные решения как ничтожные в связи с отсутствием юрисдикции, хотя признал СССР правопреемником прежних правительств России.

Было также признано, что выпуск займов является «коммерческой деятельностью» государства в силу Закона США 1976 года. Обратной силы этот Закон не имеет и применяется только к отношениям, возникшим после его принятия.

Поданная истцами апелляция была отклонена Апелляционным судом США. Верховный суд США также отказал истцам в пересмотре принятых решений.

29. Matsushita Electric Industrial Co. v. Zenith Radio Corp. (Верховный суд США, 1986)

Американская корпорация «Зенит-Радио» и несколько других производителей телеаппаратуры обвинили фирму «Matsushita» и еще ряд японских фирм в сговоре с целью получения контроля за частью рынка электроники в США путем установления начиная с 1953 года искусственно завышенных цен в Японии и искусственно заниженных в США.

По мнению истцов, японские предприятия использовали тактику хищнических цен (*predatory pricing*), компенсируя ценовые потери в США повышенными доходами в Японии.

Правовая система США

Окружной суд США вынес решение в пользу японских фирм. Апелляционная инстанция отменила решение Окружного суда. Дело по апелляции попало в Верховный суд США.

Верховный суд США отменил решение апелляционной инстанции и отправил дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции.

В обосновании решения Верховного суда, в частности, отмечалось, что многолетний сговор по контролю за ценами с участием большого числа фирм маловероятен, а доля американских истцов на рынке электроники за эти годы существенно возросла (почти до 50%).

Возросшее влияние американских фирм также позволяет им существенно воздействовать на ценообразование.

30. Fortino v. Quasar Co. (Division of Matsushita Electric Corp. of America) (Апелляционный суд США, 1991)

В 1953 году США и Япония подписали Договор о дружбе, торговле и судоходстве. Договор предусматривал, что японские предприятия в США и американские предприятия в Японии имеют право отдавать предпочтения гражданам своих стран при приеме их на работу в эти фирмы в качестве высших должностных лиц (executives).

Работавшая в США корпорация «Квазар» (дочернее предприятие японской компании «Matsushita Electric Industrial Company») набирала рабочих и служащих из числа американских граждан; в руководстве корпорации преобладали выходцы из фирмы «Matsushita».

В 1985 году корпорация «Квазар» понесла большие убытки. Началась реструктуризация предприятия. Часть рабочих и служащих пришлось уволить. Из 89 служащих корпорации 66 человек было уволено. Из высшего состава корпорации уволили трех американцев (Джона Фортино и др.). В то же время не был уволен ни один из 10 японских руководителей корпорации (executives); некоторые из них даже получили повышение.

Джон Фортино предъявил корпорации «Квазар» судебный иск, в котором, среди прочего, обвинил ее в дискриминации по национальному признаку и соответственно в нарушении Закона о гражданских правах (гл. VII).

2. Некоторые судебные прецеденты

Корпорация «Квазар» сослалась на японо-американский Договор 1953 года.

Суд первой инстанции вынес решение в пользу американских истцов. Ответчики подали апелляцию. Апелляционный суд отменил решение суда первой инстанции, поскольку истцы не вправе были основывать иск на нарушениях Закона о гражданских правах.

В обосновании решения апелляционного суда отмечалось, что Закон о гражданских правах запрещает дискриминацию по признаку национальности среди американских граждан, но не запрещает дискриминацию по признаку гражданства.

31. City of North Charleston v. Claxton (Апелляционный суд штата Северная Каролина, 1993)

Властям города Северный Чарлстон в Северной Каролине потребовался участок земли для строительства объекта культуры. Имевшихся у города 29 акров оказалось недостаточно, и городская власть произвела отчуждение трех акров земли у частных собственников – семьи Клакстонов.

По закону, такое отчуждение недвижимости возможно для общественных нужд и за справедливую компенсацию. Закон не требует возмещать стоимость любого движимого имущества или стоимость перевозки вещей с одного места на другое.

Суд с участием присяжных принял решение о выплате Клакстонам компенсации в размере почти 80 тыс. долл. за отчуждаемую недвижимость и возмещении судебных издержек.

Однако Клакстоны не согласились с решением суда, требуя включить в сумму компенсации стоимость перемещения с отчуждаемого участка передвижных домиков. Клакстоны утверждали, что передвижные домики – неотъемлемая часть недвижимости (fixture).

Дело было передано в Апелляционный суд Северной Каролины, однако Суд подтвердил решение суда первой инстанции об отказе включить в сумму компенсации стоимость удаления с отчуждаемого участка передвижных домиков, поскольку они не являются неотъемлемой частью недвижимости.

3. Конституция Соединенных Штатов (1787)

Мы, народ Соединенных Штатов, с целью образовать более совершенный Союз, установить правосудие, гарантировать внутреннее спокойствие, обеспечить совместную оборону, содействовать всеобщему благоденствию и закрепить блага свободы за нами и потомством нашим, провозглашаем и устанавливаем настоящую Конституцию для Соединенных Штатов Америки.

СТАТЬЯ I

Раздел 1. Все законодательные полномочия, настоящим установленные, принадлежат Конгрессу Соединенных Штатов, который состоит из Сената и Палаты представителей.

Раздел 2. Палата представителей состоит из членов, избираемых раз в два года народом отдельных штатов; и избиратели в каждом из штатов должны отвечать требованиям, предъявляемым к избирателям наиболее многочисленной палаты легислатуры штата.

Ни одно лицо не может стать представителем, если оно не достигло возраста двадцати пяти лет и не было в течение семи лет гражданином Соединенных Штатов, и не является во время проведения выборов жителем того штата, от которого оно избирается.

[Места представителей и прямые налоги распределяются между отдельными штатами, которые могут быть включены в настоящий Союз, согласно численности их населения, которая определяется посредством прибавления к общему числу свободных лиц, включая в это число тех, кто поступил в услужение на определенный срок, и исключая не облагаемых налогом индейцев – трех пятых всех прочих лиц]*. Исчисление фактического населения штатов будет произведено в течение трех лет после первого заседания Конгресса Соединенных Штатов и в последующем каждые десять лет в том порядке, который будет определен законом. Число представителей устанавливается из расчета один представитель не более чем от каждых тридцати тысяч жителей при том условии, что каждый штат будет иметь по крайней мере одного представителя; и до тех пор, пока такое исчисление не будет произведено, штат Нью-Гэмпшир

* Положение, заключенное в скобки, изменено после принятия поправки XIV (разд. 2) к Конституции.

3. Конституция Соединенных Штатов (1787)

имеет право избирать трех представителей, Массачусетс – восемь, Род-Айленд и плантации в бухте Провиденция – одного, Коннектикут – пять, Нью-Йорк – шесть, Нью-Джерси – четырех, Пенсильвания – восемь, Делавэр – одного, Мэриленд – шесть, Вирджиния – десять, Северная Каролина – пять, Южная Каролина – пять и Джорджия – трех.

Если в представительстве от какого-либо штата откроются вакансии, исполнительная власть штата издаст приказ о проведении выборов для заполнения этих вакансий.

Палата представителей избирает своего спикера и других должностных лиц; и ей одной принадлежит право импичмента.

Раздел 3. Сенат Соединенных Штатов образуется из двух сенаторов от каждого штата, [избираемых их легислатурами]* на шесть лет; и каждый сенатор имеет один голос.

Как только сенаторы соберутся после первых выборов, они должны быть разделены на три по возможности численно равные группы. Места сенаторов первой группы становятся вакантными по истечении второго года, второй группы – по истечении четвертого года и третьей группы – по истечении шестого года, так чтобы Сенат мог переизбираться на одну треть каждые два года; [и если вследствие отставки или по иной причине откроются вакансии во время перерыва в заседаниях легислатуры какого-либо штата, исполнительная власть этого штата может произвести временные назначения до следующего заседания легислатуры, которая заполнит эти вакансии]*.

Ни одно лицо не может стать сенатором, если оно не достигло возраста тридцати лет, и не было в течение девяти лет гражданином Соединенных Штатов, и не является во время проведения выборов жителем того штата, от которого оно избирается.

Вице-президент Соединенных Штатов является Председателем Сената, но не имеет права участвовать в голосовании, если только голоса сенаторов не разделятся поровну.

Сенат избирает других должностных лиц, а также Председателя *pro tempore* на время отсутствия Вице-президента либо исполнения им обязанностей Президента Соединенных Штатов.

* Положения, заключенные в скобки, изменены после принятия поправки XVII к Конституции.

Правовая система США

Сенату принадлежит исключительное право разбирательства дел по импичменту. Заседая с этой целью, сенаторы принимают присягу или делают заявление. Если перед судом предстает Президент Соединенных Штатов, председательствует Главный судья; и ни одно лицо не может быть осуждено без согласия двух третей присутствующих членов.

Осуждение в порядке импичмента не должно предусматривать иных наказаний, кроме отстранения от должности и лишения права занимать и исполнять какую-либо почетную, ответственную либо приносящую доход должность на службе Соединенных Штатов; после такого осуждения лицо тем не менее привлекается к ответственности, а обвинение, судебное разбирательство, приговор и наказание должны соответствовать закону.

Раздел 4. Сроки, место и порядок проведения выборов сенаторов и представителей устанавливаются легислатурой каждого штата; но Конгресс в любое время может посредством принятия закона установить либо изменить эти правила, за исключением тех, которые касаются места проведения выборов сенаторов.

Конгресс собирается не реже одного раза в год, и каждое его заседание начинается [в первый понедельник декабря], если не будет назначен иной день.

Раздел 5. Каждая палата сама устанавливает правомерность проведения и результатов выборов и соответствие ее членов требованиям, предъявляемым к кандидатам, и большинство членов каждой из палат образует кворум, необходимый для ведения дел; но палата и в меньшем составе может переносить свои заседания с одного дня на другой, и это будет разрешено палатой, обеспечивать принудительную явку отсутствующих членов в той форме и под угрозой тех наказаний, которые каждая палата может предусмотреть.

Каждая палата может устанавливать правила проведения своих заседаний, наказывать своих членов за поведение, нарушающее порядок, и с согласия двух третей палаты исключать члена палаты из своего состава.

Каждая из палат ведет журнал своих заседаний и в определенные сроки публикует его, за исключением тех разделов, которые могут, по ее суждению, требовать сохранения тайны; при голосовании по

3. Конституция Соединенных Штатов (1787)

любому вопросу ответы в форме «да» или «нет» по желанию одной пятой присутствующих членов палаты заносятся в журнал.

Ни одна из палат во время сессии Конгресса не может без согласия другой переносить свои заседания более чем на три дня либо назначать их проведение в ином месте, чем то, где палаты должны заседать.

Раздел 6. Сенаторы и представители получают за свою службу вознаграждение, которое устанавливается законом и выплачивается казначейством Соединенных Штатов. Кроме случаев измены, тяжкого преступления и нарушения общественного порядка, члены палат в силу своего положения не могут быть арестованы во время нахождения на сессии, следования на сессию и возвращения с нее; и ни за какие выступления либо участие в дебатах в любой из палат их не могут подвергать допросу в каком-либо ином месте.

Ни сенатор, ни представитель в течение срока, на который они избраны, не могут быть назначены на какую-либо гражданскую должность, учрежденную Соединенными Штатами, если она создана либо содержание по ней увеличено в это же время; и ни одно лицо, состоящее в должности, учрежденной Соединенными Штатами, не может быть членом любой из палат, пока пребывает в этой должности.

Раздел 7. Все законопроекты о поступлении государственных доходов исходят от Палаты представителей; но Сенат может, как и по другим законопроектам, предлагать к ним поправки либо соглашаться на их внесение.

Каждый законопроект, принятый Палатой представителей, прежде чем станет законом, направляется Президенту Соединенных Штатов; если Президент одобряет законопроект, он подписывает его, если не одобряет, то возвращает со своими возражениями в ту из палат, от которой исходил законопроект, и эта палата заносит в свой журнал все возражения полностью и приступает к его пересмотру. Если после такого пересмотра две трети палаты одобряют законопроект, он направляется вместе с возражениями Президента в другую палату, в которой он будет рассмотрен повторно, и по принятии двумя третями палаты становится законом. Но во всех указанных случаях голосование в обеих палатах проводится именно в форме ответа «да» либо «нет», и имена лиц, голосовав-

Правовая система США

ших за или против законопроекта, заносятся в журнал соответственно каждой палаты. Если какой-либо законопроект не возвращен Президентом в течение десяти дней (не считая воскресных дней) после того, как был ему представлен, законопроект становится законом так же, как если бы он был подписан Президентом, если только перенос заседаний Конгресса не препятствует возвращению законопроекта – в этом случае законом он не становится.

Все приказы, резолюции либо решения, по которым может оказаться необходимо согласие Сената и Палаты представителей (кроме вопроса о переносе заседания), представляются Президенту Соединенных Штатов; и по одобрении им они вступают в силу или в случае неодобрения могут быть вновь приняты двумя третями голосов Сената и Палаты представителей в том же порядке и с теми же ограничениями, которые установлены в отношении законопроектов.

Раздел 8. Конгресс имеет право:

- вводить и взимать налоги, пошлины, сборы и акцизы, для того чтобы выплачивать долги и обеспечивать совместную оборону и общее благоденствие Соединенных Штатов; при этом все пошлины, сборы и акцизы должны быть единообразными на всей территории Соединенных Штатов;
- занимать деньги под гарантию Соединенных Штатов;
- регулировать торговлю с иностранными государствами, между отдельными штатами и с племенами индейцев;
- устанавливать единообразные правила натурализации и единообразные законы о банкротстве на всей территории Соединенных Штатов;
- чеканить монету, регулировать ценность ее и иностранной монеты и устанавливать единицы весов и мер;
- предусматривать ответственность за подделку ценных бумаг и находящейся в обращении монеты Соединенных Штатов;
- учреждать почтовые службы и почтовые дороги;
- содействовать развитию науки и полезных ремесел, закрепляя на ограниченный срок за авторами и изобретателями исключительные права на принадлежащие им сочинения и открытия;
- учреждать суды, нижестоящие по отношению к Верховному суду;

3. Конституция Соединенных Штатов (1787)

- определять понятия и карать за совершение пиратства и преступлений, совершенных в открытом море, и преступлений против права наций;
- объявлять войну, выдавать каперские свидетельства и разрешения на репрессалии и устанавливать правила захвата трофеев на суше и на воде;
- формировать и содержать армии, но выделяемые на эти цели денежные средства не должны устанавливаться более чем на двухлетний срок;
- создавать и обеспечивать флот;
- издавать правила по управлению сухопутными и морскими силами и их организациями;
- предусматривать порядок призыва милиции для обеспечения исполнения законов Союза, подавления восстаний и отражения вторжений на его территорию;
- предусматривать организацию, вооружение и правила дисциплины милиции и руководство той ее частью, которая может быть использована на службе Соединенных Штатов, сохраняя за соответствующими штатами право назначения офицеров и подготовки милиции на основе правил дисциплины, предписанных Конгрессом;
- осуществлять исключительную законодательную власть по всем вопросам в отношении того округа (не превышающего по площади десяти квадратных миль), который вследствие уступки отдельными штатами и ее принятия Конгрессом станет местом пребывания правительства Соединенных Штатов, и осуществлять такую же власть на всех территориях, выкупленных с согласия легислатур тех штатов, где они расположены, для возведения фортов, постройки складов, арсеналов, верфей и других необходимых сооружений и издавать все законы, которые необходимы и уместны для осуществления вышеперечисленных полномочий и всех других полномочий, предоставленных настоящей Конституцией правительству Соединенных Штатов, или какому-либо его департаменту, или должностному лицу.

Раздел 9. Переселение или ввоз тех лиц, которые любой из существующих ныне штатов сочтет возможным допустить, не должны запрещаться Конгрессом до одна тысяча восемьсот восьмого года, однако могут быть установлены на такой ввоз налог или пошлина, не превышающие десяти долларов за каждое лицо.

Правовая система США

Действие привилегии судебного приказа *habeas corpus** не может быть приостановлено, если только того не потребует общественная безопасность в случае мятежа или вторжения.

Ни один билль об опале или закон, имеющий обратную силу, не должны приниматься.

Ни одна подушная подать или иной прямой налог не должны устанавливаться иначе, как на основе переписи или исчисления населения, проведение которых предписано выше.

Ни один налог или пошлина не должны устанавливаться на предметы, вывозимые из какого-либо штата.

Не должны предоставляться преимущества по каким бы то ни было установлениям о торговле или налогах портам одного штата перед портами другого; и не должны суда, следующие из одного штата в другой либо обратно, принуждаться к заходу в порты другого штата, разгрузке либо уплате там пошлин.

Не могут выдаваться какие-либо денежные суммы из казначейства иначе, как в соответствии с ассигнованиями, установленными законом; и представляемые регулярно сообщения и отчеты о поступлениях и расходовании государственных средств должны в определенные сроки публиковаться.

Не могут быть пожалованы Соединенными Штатами какие-либо дворянские титулы; и ни одно лицо, которое занимает приносящую доход или почетную должность, учрежденную Соединенными Штатами, не может без согласия Конгресса принять какой-либо подарок, содержание либо титул, какими бы они ни были, от какого-либо короля, князя или иностранного государства.

Раздел 10. Ни один из штатов не может заключать какие-либо договоры, вступать в союзы или конфедерации; выдавать свидетельства на каперство и разрешения на репрессалии; чеканить монету; выпускать кредитные билеты; предусматривать выплату долгов, кроме как золотой или серебряной монетой; принимать какие-либо билли об опале, законы, имеющие обратную силу, или

* *Habeas corpus* (лат.) – судебный приказ (позаимствованный из английской судебной практики и законодательства Англии), обращенный к администрации места заключения по поводу доставки заключенного в суд; служит правовым средством гарантии неприкосновенности личности.

3. Конституция Соединенных Штатов (1787)

законы, нарушающие обязательства по договорам, а также жаловать дворянские титулы.

Ни один из штатов не может без согласия Конгресса облагать какими-либо сборами или пошлинами ввоз или вывоз товаров, за исключением тех из них, которые безусловно необходимы для исполнения инспекционных законов штата; и чистый доход от всех пошлин и сборов, введенных штатом на ввоз или вывоз товаров, поступает в распоряжение казначейства Соединенных Штатов; и все такого рода законы подлежат пересмотру и контролю со стороны Конгресса.

Ни один из штатов не может без согласия Конгресса устанавливать тоннажные сборы, содержать в мирное время войска или военные суда, заключать соглашения или иные договорные акты с другим штатом или с иностранной державой либо вступать в войну, если только фактически штат не подвергся вторжению либо ему не грозит такая неотвратимая опасность, когда промедление недопустимо.

СТАТЬЯ II

Раздел 1. Исполнительная власть предоставляется Президенту Соединенных Штатов. Он занимает свою должность в течение четырехлетнего срока и вместе с Вице-президентом, выбираемым на тот же срок, избирается следующим образом.

Каждый штат назначает в порядке, установленном его законодательством, выборщиков, число которых должно быть равно общему числу сенаторов и представителей, которых штат имеет право направить в Конгресс; но при этом ни один сенатор или представитель либо лицо, занимающее почетную либо приносящую доход должность, учрежденную Соединенными Штатами, не могут быть назначены выборщиками.

[Выборщики собираются в своих штатах и голосуют посредством бюллетеней за двух лиц, которые не должны быть жителями одного штата. И они составляют список всех лиц, за которых голосовали, с указанием количества голосов, поданных за каждого из них; этот список они подписывают, удостоверяют и опечатанным направляют в место пребывания правительства Соединенных Штатов на имя Председателя Сената. Председатель Сената в присутствии членов Сената и Палаты представителей вскрывает все удостоверенные

списки, и после этого производится подсчет голосов. Лицо, получившее наибольшее число голосов, становится Президентом, если только это число составляет большинство голосов всех назначенных выборщиков; если же более чем одно лицо получило упомянутое большинство и равное число голосов, тогда незамедлительно Палата представителей, голосуя посредством бюллетеней, избирает одного из них Президентом; если ни одно лицо не получит большинства голосов, тогда указанная палата в том же порядке избирает Президента из числа пяти лиц, получивших наибольшее число голосов среди всех кандидатов по списку. Но при выборах Президента голосование проводится по штатам, и представительство от каждого штата имеет один голос; в этом случае кворум составляют члены Палаты от двух третей штатов, при этом для избрания Президента необходимо большинство голосов всех штатов. В каждом случае после того, как Президент будет избран, лицо, получившее наибольшее число голосов выборщиков, становится Вице-президентом. Но если окажется так, что двое либо большее число лиц получает равное число голосов, тогда Сенат, голосуя посредством бюллетеней, избирает из них Вице-президента]*.

Конгресс может установить сроки избрания выборщиков и день, когда они подают голоса; этот день должен быть единым на всей территории Соединенных Штатов.

Ни одно лицо, кроме гражданина по праву рождения либо гражданина Соединенных Штатов на момент принятия настоящей Конституции, не может быть избрано на должность Президента; равно как не может быть избрано на эту должность какое-либо лицо, не достигшее возраста тридцати пяти лет и не прожившее в течение четырнадцати лет в Соединенных Штатах.

[В случае отстранения Президента от должности или его смерти, отставки либо неспособности осуществлять полномочия и обязанности по названной должности таковые переходят к Вице-президенту, и Конгресс посредством принятия закона может установить, какое должностное лицо в случае отстранения, смерти, отставки либо неспособности Президента и Вице-президента будет действовать как Президент, и такое должностное лицо должно действовать соответствующим образом, пока не будет устранена причина неспособности либо новый Президент не будет избран]**.

* Положение изменено после принятия поправки XII к Конституции.

** Положение изменено после принятия поправки XV к Конституции.

3. Конституция Соединенных Штатов (1787)

Президент в установленные сроки получает за свою службу вознаграждение, которое не может быть увеличено либо уменьшено в течение того срока, на который он избран; и в течение этого срока он не должен получать какое-либо иное содержание от Соединенных Штатов или от какого-либо штата.

Перед вступлением в должность Президент приносит присягу либо делает заявление в следующей форме: «Я торжественно клянусь (или заявляю), что буду добросовестно исполнять должность Президента Соединенных Штатов и по мере всех своих сил поддерживать, охранять и защищать Конституцию Соединенных Штатов».

Раздел 2. Президент является главнокомандующим армии и флота Соединенных Штатов и призванной на действительную службу Соединенных Штатов милиции отдельных штатов; он может затребовать в письменном виде от высших должностных лиц каждого из департаментов исполнительной власти мнение по любому вопросу, касающемуся их обязанностей по должности, и ему предоставлено право отсрочки исполнения приговоров и помилования за преступления против Соединенных Штатов, за исключением дел по импичменту.

Он имеет право по совету и с согласия Сената заключать договоры при условии одобрения их двумя третями присутствующих сенаторов; он назначает на должности и по совету и с согласия Сената вводит в должности послов, других официальных представителей и консулов, судей Верховного суда и всех других должностных лиц Соединенных Штатов, введение в должности которых в ином порядке не предусмотрено Конституцией и должности которых установлены законом; но Конгресс может посредством принятия закона предоставить право назначения таких нижестоящих должностных лиц, каких он сочтет возможными, Президенту единолично, судам либо главам департаментов.

Президент имеет право заполнить любые вакансии, которые могут открыться в период между сессиями Сената, выдавая удостоверения на должности, сроки действия которых истекают к концу следующей сессии.

Раздел 3. Президент дает по необходимости Конгрессу информацию о положении дел в Союзе и рекомендует к рассмотрению Конгресса такие меры, которые, по его суждению, необходимы

Правовая система США

и целесообразны; он может при чрезвычайных обстоятельствах созвать обе палаты либо одну из них и в случае разногласий между ними по поводу срока переноса заседаний может отложить их на тот срок, какой сочтет возможным; он принимает послов и других официальных представителей; он заботится о том, чтобы законы добросовестно исполнялись, и удостоверяет в должности всех должностных лиц Соединенных Штатов.

Раздел 4. Президент, Вице-президент и все гражданские должностные лица Соединенных Штатов могут быть отстранены от должности по импичменту за государственную измену, взяточничество либо за другие серьезные преступления и правонарушения.

СТАТЬЯ III

Раздел 1. Судебная власть Соединенных Штатов предоставляется одному Верховному суду и такому количеству нижестоящих судов, которое Конгресс может по необходимости установить и учредить. Судьи как Верховного, так и нижестоящих судов занимают свои должности, пока поведение их безупречно, и в установленное время получают за свою службу вознаграждение, которое не может быть уменьшено во время нахождения их в должности.

Раздел 2. Судебная власть распространяется на все дела, которые рассматриваются по общему праву и праву справедливости и возникают на основе настоящей Конституции, законов Соединенных Штатов и договоров, заключенных или заключаемых от их имени; на все дела, касающиеся послов, других официальных представителей и консулов; на все дела, касающиеся адмиралтейства и морской юрисдикции; на споры, стороной в которых являются Соединенные Штаты; на споры между двумя или более штатами; между каким-либо штатом и гражданами другого штата; между гражданами различных штатов; между гражданами одного штата, предъявляющими свои права на земли, уступленные другими штатами, и между штатом или его гражданами и иностранными государствами, гражданами либо подданными.

По всем делам, касающимся послов, других официальных представителей и консулов, а также по делам, в которых штат является стороной, Верховный суд обладает первоначальной юрисдикцией. По всем другим упомянутым выше делам Верховный суд обладает

3. Конституция Соединенных Штатов (1787)

апелляционной юрисдикцией по вопросам как права, так и факта с такими исключениями и в соответствии с теми правилами, которые установлены Конгрессом.

Разбирательство в судах всех преступлений, за исключением случаев импичмента, производится судом присяжных; и такое разбирательство должно производиться в том штате, где упомянутые преступления совершены; но если преступления совершены за пределами любого из штатов, разбирательство дел в суде производится в том месте или местах, какие Конгресс может посредством принятия закона определить.

Раздел 3. Государственной изменой Соединенным Штатам считается только ведение войны против них или присоединение к их врагам и оказание им помощи и содействия. Ни одно лицо не может быть осуждено за государственную измену иначе, как на основании показаний двух свидетелей об одном и том же очевидном деянии либо собственного признания на открытом заседании суда.

Конгресс имеет право устанавливать наказание за государственную измену, но признание виновным в измене не влечет лишения всех прав и состояния либо конфискации имущества иначе, как при жизни виновного лица.

СТАТЬЯ IV

Раздел 1. Полное доверие и уважение должны оказываться в каждом из штатов официальным актам, документам и судебным материалам любого другого штата; и Конгресс может посредством принятия законов общего применения предписывать тот способ, которым следует подтверждать указанные акты, документы, судебные материалы и их действие.

Раздел 2. Гражданам каждого из штатов предоставляются все привилегии и льготы граждан в других штатах.

Лицо, обвиненное в каком-либо штате в государственной измене, тяжком преступлении или ином преступлении и которое скрывается от правосудия и обнаружено в другом штате, по требованию исполнительной власти того штата, из которого оно скрылось, подлежит выдаче для отправки в тот штат, в юрисдикцию которого входит преследование за это преступление.

Правовая система США

[Ни одно лицо, обязанное быть в услужении или на работах в одном штате согласно его законам и бежавшее в другой штат, в силу какого-либо закона либо постановления штата не подлежит освобождению от услужения или работ, а должно быть выдано по иску той из сторон, которой такое услужение или работы могут быть признаны принадлежащими по праву]*.

Раздел 3. Новые штаты могут приниматься Конгрессом в настоящий Союз; но ни один новый штат не может быть образован или создан в пределах юрисдикции какого-либо другого штата, и никакой штат не может быть образован посредством слияния двух или более штатов либо частей штатов без согласия legislatur заинтересованных штатов, равно как и Конгресса.

Конгресс имеет право распоряжаться принадлежащей Соединенным Штатам территорией или иной собственностью и принимать все необходимые правила и установления в отношении их; и ни одно положение настоящей Конституции не должно толковаться в ущерб каким-либо притязаниям Соединенных Штатов или какого-либо отдельного штата.

Раздел 4. Соединенные Штаты гарантируют каждому штату в настоящем Союзе республиканскую форму правления и защищают каждый из них от вторжения и – по обращению legislaturы или исполнительной власти (когда legislaturа не может быть созвана) – от беспорядков, сопровождающихся насилием.

СТАТЬЯ V

Конгресс, если две трети членов обеих палат сочтут это необходимым, может предлагать поправки к настоящей Конституции либо – по обращению legislatur двух третей штатов – созывать конвент для предложения поправок, которые в обоих случаях приобретают законную силу во всех отношениях как часть настоящей Конституции после их ратификации legislатурами трех четвертей штатов либо конвентами трех четвертей штатов в зависимости от того, какой порядок ратификации может предложить Конгресс; при этом ни одна поправка, которая может быть принята

* Положение, заключенное в скобки, отменено после принятия поправки XXX к Конституции.

3. Конституция Соединенных Штатов (1787)

до одна тысяча восемьсот восьмого года, не должна каким-либо образом затрагивать абзацы первый, четвертый раздела 9 статьи I; и ни один из штатов без его согласия не может быть лишен равного с другими штатами права голоса в Сенате.

СТАТЬЯ VI

Все долги и обязательства, существовавшие до принятия настоящей Конституции, сохраняют для Соединенных Штатов после принятия настоящей Конституции такую же законную силу, что и при Конфедерации.

Настоящая Конституция и законы Соединенных Штатов, принимаемые во исполнение ее, и все договоры, которые заключены или будут заключены властью Соединенных Штатов, становятся верховным правом страны; и судьи в каждом из штатов обязаны следовать этому праву, какими бы ни были положения Конституции или законов любого из штатов.

Сенаторы и представители, упомянутые выше, и члены legislatur отдельных штатов, и все должностные лица исполнительной и судебной власти как Соединенных Штатов, так и отдельных штатов обязуются, принося присягу или делая заявление, поддерживать настоящую Конституцию; не может быть затребовано какое-либо подтверждение религиозных убеждений в качестве условия для занятия какой-либо должности либо официального поста, учрежденных Соединенными Штатами.

СТАТЬЯ VII

Ратификация конвентами девяти штатов является достаточной для вступления в силу настоящей Конституции для тех штатов, которые таким образом ее ратифицируют.

Утверждена на Конвенте с общего одобрения присутствующих штатов семнадцатого сентября тысяча семьсот восемьдесят седьмого года от Рождества Христова и в двенадцатом году независимости Соединенных Штатов Америки. В удостоверение чего мы поставили здесь свои подписи:

Дж. Вашингтон,

Председатель и делегат от штата Виргиния
(подписано также депутатами от 12 штатов)

**Статьи в дополнение и изменение Конституции
Соединенных Штатов, предложенные Конгрессом
и ратифицированные отдельными штатами
в соответствии с пятой статьей Конституции**

Поправка I

Конгресс не должен издавать ни одного закона, относящегося к установлению религии, либо запрещающего свободное ее исповедание, либо ограничивающего свободу слова или печати или право народа мирно собираться и обращаться к правительству с петициями об удовлетворения жалоб.

Поправка II

Поскольку надлежащим образом организованная милиция необходима для безопасности свободного государства, право народа хранить и носить оружие не должно ограничиваться.

Поправка III

Ни один солдат не должен в мирное время размещаться на постой в каком-либо доме без согласия его владельца; в военное время это возможно, но лишь в порядке, установленном законом.

Поправка IV

Право народа на гарантии неприкосновенности личности, жилища, бумаг и имущества от необоснованных обысков и арестов не должно нарушаться, и никакие ордера не должны выдаваться иначе, как при достаточных к тому основаниях, подтвержденных присягой либо заявлением, и с подробным описанием места, подлежащего обыску, и лиц или предметов, подлежащих аресту.

Поправка V

Ни одно лицо не должно привлекаться к ответственности за преступление, караемое смертью, либо за иное позорящее преступление иначе, как по представлению или обвинительному заключению большого жюри, за исключением дел, возбуждаемых в сухопутных или морских частях либо в милиции, призванной на действитель-

3. Конституция Соединенных Штатов (1787)

ную службу во время войны или опасности, угрожающей обществу; ни одно лицо не должно за одно и то же правонарушение дважды подвергаться угрозе лишения жизни или телесного наказания, не должно принуждаться в каком-либо уголовном деле свидетельствовать против себя, не должно лишаться жизни, свободы либо собственности без должной правовой процедуры; частная собственность не должна изыматься для общественных нужд без справедливого вознаграждения.

Поправка VI

При всех уголовных преследованиях обвиняемый имеет право на безотлагательное и публичное разбирательство дела беспристрастным судом присяжных того штата и округа, в котором преступление совершено; причем территория такого округа должна быть определена законом заранее; при этом обвиняемый имеет право на информирование о сущности и основаниях обвинения, на очную ставку со свидетелями, показывающими против него, на принудительный вызов свидетелей, показывающих в его пользу, и на помощь адвоката для своей защиты.

Поправка VII

По всем искам, основанным на общем праве, в которых цена оспариваемого иска превышает двадцать долларов, сохраняется право на суд присяжных, и ни один факт, рассмотренный судом присяжных, не может быть пересмотрен каким-либо судом Соединенных Штатов иначе, как в соответствии с нормами общего права.

Поправка VIII

Чрезмерные залоги не должны требоваться, чрезмерные штрафы не должны налагаться, и жестокие и необычные наказания не должны назначаться.

Поправка IX

Перечисление в Конституции определенных прав не должно толковаться как отрицание или умаление других прав, сохраняемых за народом.

Поправка X

Полномочия, не делегированные Соединенным Штатам настоящей Конституцией и не запрещенные для отдельных штатов, сохраняются соответственно за штатами либо за народом*.

Поправка XI

Судебная власть Соединенных Штатов не должна распространяться на какое-либо исковое производство, основанное на общем праве или праве справедливости, которое возбуждено либо ведется против одного из штатов гражданами другого штата либо гражданина или подданными какого-либо иностранного государства.

Поправка XII

Выборщики собираются по своим штатам и голосуют по бюллетеням за Президента и Вице-президента, которые не должны быть жителями одного штата; выборщики в своих бюллетенях указывают лицо, за которое они голосуют как за Президента, и в отдельных бюллетенях лицо, за которое они голосуют как за Вице-президента, и они же составляют отдельные списки всех лиц, за которых голосовали как за Президента, и всех лиц, за которых голосовали как за Вице-президента, с указанием числа голосов, поданных за каждое из них; эти списки выборщики подписывают, удостоверяют и направляют в опечатанном виде в место пребывания правительства Соединенных Штатов на имя Председателя Сената; Председатель Сената в присутствии Сената и Палаты представителей вскрывает все удостоверенные списки, и после этого производится подсчет голосов; лицо, получившее наибольшее число голосов, поданных за него как за Президента, становится Президентом, если искомое число составляет большинство голосов всех назначенных выборщиков; если же ни одно лицо не получает такого большинства голосов, тогда из числа лиц по списку кандидатов в Президенты, получивших наибольшее число голосов, но не более чем из трех, Палата представителей незамедлительно избирает Президента, голосуя посредством бюллетеней. Но при выборах Президента голосование проводится по штатам, и представительство от каждого штата имеет один голос; в этом случае кворум составляют

* Первые десять поправок, получивших название Билля о правах, были ратифицированы и вступили в силу 15 декабря 1791 г.

3. Конституция Соединенных Штатов (1787)

члены Палаты представителей от двух третей штатов, и для избрания Президента необходимо большинство голосов всех штатов. [И если Палата представителей, когда право выбора переходит к ней, не изберет Президента до четвертого дня следующего марта, Вице-президент будет исполнять обязанности Президента, как и в случае смерти или иной конституционной неспособности Президента]*. Лицо, получившее наибольшее число голосов, поданных за него как за Вице-президента, становится Вице-президентом, если искомое число составляет большинство голосов всех назначенных выборщиков, а если ни одно лицо не получит большинства голосов, тогда из двух кандидатов по списку, получивших наибольшее число голосов, Сенат избирает Вице-президента; в этом случае кворум составляют две трети всех сенаторов и для избрания Вице-президента необходимо большинство голосов всех сенаторов. Ни одно лицо, не подлежащее согласно конституционным требованиям избранию на должность Президента, не должно быть избрано на должность Вице-президента Соединенных Штатов.

Поправка XIII

Раздел 1. Ни рабство, ни подневольная работа, если только они не являются наказанием за преступление, за которое лицо надлежащим образом было осуждено, не должны существовать в Соединенных Штатах или в каком-либо ином месте, подчиненном их юрисдикции.

Раздел 2. Конгресс имеет право обеспечивать исполнение настоящей статьи посредством принятия соответствующего законодательства.

Поправка XIV

Раздел 1. Все лица, родившиеся или натурализованные в Соединенных Штатах и подчиненные их юрисдикции, являются гражданами Соединенных Штатов и того штата, где они проживают. Ни один из штатов не должен издавать или применять законы, которые ограничивают привилегии и льготы граждан Соединенных Штатов; и не может какой-либо штат лишать какое-либо лицо жизни, свободы или собственности без надлежащей правовой процедуры;

* Положение, заключенное в скобки, отменено после принятия поправки XX к Конституции.

не может отказывать какому-либо лицу в пределах своей юрисдикции в равной защите на основе законов.

Раздел 2. Места представителей распределяются между отдельными штатами согласно численности их населения, в которую входят все жители каждого штата, исключая не облагаемых налогом индейцев. Но если при проведении выборов выборщиков Президента и Вице-президента Соединенных Штатов, представителей в Конгресс, должностных лиц исполнительной или судебной власти штата либо членов легислатуры штата в праве голоса будет отказано кому-либо из жителей мужского пола штата, достигших двадцати одного года и являющихся гражданами Соединенных Штатов, либо это право будет ограничено по каким-либо иным основаниям, за исключением участия в восстании или в ином преступлении, то норма представительства от этого штата должна быть уменьшена в той пропорции, в которой число таких граждан мужского пола соотносится с общим числом граждан мужского пола этого штата, достигших двадцати одного года.

Раздел 3. Ни одно лицо не может быть сенатором, или представителем в Конгрессе, или выборщиком Президента и Вице-президента либо занимать какую-либо должность, гражданскую или военную, учрежденную Соединенными Штатами или каким-либо штатом, если оно в качестве члена Конгресса или должностного лица Соединенных Штатов либо члена легислатуры какого-либо штата, либо должностного лица исполнительной или судебной власти штата, ранее приняв присягу о том, что будет поддерживать Конституцию Соединенных Штатов, впоследствии участвовало в мятеже или восстании против Соединенных Штатов либо оказывало помощь или поддержку их врагам. Но Конгресс может двумя третями голосов каждой из палат устранить такое ограничение.

Раздел 4. Правомерность государственного долга Соединенных Штатов, признанного законом, включая долговые обязательства по выплате пенсий и выдаче наград за службу при подавлении мятежа или восстания, не ставится под сомнение. Но ни Соединенные Штаты, ни какой-либо штат не должны принимать на себя обязательства либо выплачивать какие-либо долги, принятые для оказания помощи мятежу или восстанию против Соединенных Штатов, либо для удовлетворения каких-либо претензий по поводу потери или освобождения раба; все подобные долги, обязатель-

3. Конституция Соединенных Штатов (1787)

ства и претензии должны считаться незаконными и недействительными.

Раздел 5. Конгресс имеет право обеспечивать исполнение настоящей статьи посредством принятия соответствующего законодательства.

Поправка XV

Раздел 1. Право голоса граждан Соединенных Штатов не должно оспариваться или ограничиваться Соединенными или каким-либо штатом по признаку расы, цвета кожи либо выполнения ранее подневольной работы.

Раздел 2. Конгресс имеет право обеспечивать исполнение настоящей статьи посредством принятия соответствующего законодательства.

Поправка XVI

Конгресс имеет право устанавливать и взимать налоги с доходов, каким бы ни был их источник, не распределяя эти налоги между отдельными штатами и без учета какой-либо переписи или исчисления населения.

Поправка XVII

В состав Сената входят по два сенатора от каждого штата, избираемых его народом на шесть лет; и каждый сенатор имеет один голос. Избиратели в каждом из штатов должны соответствовать требованиям, предъявляемым к избирателям наиболее многочисленной палаты законодательного собрания штата.

Когда в представительстве какого-либо штата в Сенате появятся вакансии, исполнительная власть такого штата издает приказ о проведении выборов для заполнения этих вакансий при том условии, что законодательное собрание штата может уполномочить исполнительную власть произвести временные назначения до проведения выборов и избрания на вакантные места в том порядке, который может быть установлен законодательным собранием штата.

Настоящая Поправка не должна толковаться таким образом, что ее действие распространится на избрание или на срок полномочий сенатора, избранного до того, как Поправка вступит в силу как часть Конституции.

Поправка XVIII*

Раздел 1. Через год после ратификации настоящей статьи производство, продажа и перевозка алкогольных напитков, ввоз и вывоз их с целью потребления на территории Соединенных Штатов и на всех территориях, подпадающих под юрисдикцию Соединенных Штатов, запрещаются.

Раздел 2. Конгресс и отдельные штаты обладают совместной компетенцией по обеспечению действия настоящей статьи посредством принятия соответствующего законодательства.

Раздел 3. Настоящая статья не вступает в силу, пока она не будет ратифицирована в качестве Поправки к Конституции legislatures отдельных штатов в соответствии с положениями Конституции в течение семи лет после того, как Конгресс представит ее штатам.

Поправка XIX

Право голоса граждан Соединенных Штатов не должно оспариваться или ограничиваться Соединенными Штатами по признаку пола.

Конгресс имеет право обеспечивать исполнение положений настоящей статьи посредством принятия соответствующего законодательства.

Поправка XX

Раздел 1. Сроки полномочий Президента и Вице-президента истекают в полдень 2-го дня января, а сроки полномочий сенаторов и представителей – в полдень 3-го дня января того года, когда указанные полномочия должны были бы закончиться, если бы настоящая статья не была ратифицирована; и с этого момента начинают исчисляться сроки полномочий их преемников.

Раздел 2. Конгресс собирается по крайней мере один раз в год, и такое заседание начинается в полдень 3-го дня января, если только Конгресс посредством принятия закона не назначит иной день.

Раздел 3. Если к тому дню, с которого начинается срок полномочий избранного Президента, наступит его смерть, Президентом ста-

* Данная поправка была отменена после принятия поправки XXI.

3. Конституция Соединенных Штатов (1787)

новится избранный Вице-президент. Если Президент не был избран ко дню, с которого начинается срок его полномочий, или если избранный Президент не отвечает требованиям, предъявляемым к кандидату на эту должность, тогда избранный Вице-президент исполняет обязанности Президента до тех пор, пока Президент не сможет отвечать указанным требованиям; и Конгресс, если ни избранный Президент, ни избранный Вице-президент не отвечают требованиям, предъявляемым к кандидату на эту должность, может посредством принятия закона установить, кто именно будет исполнять обязанности Президента, либо определить порядок избрания лица, которому надлежит исполнять обязанности Президента, и такое лицо будет исполнять соответствующие обязанности, пока Президент либо Вице-президент не сможет отвечать требованиям, предъявляемым к кандидату на эту должность.

Раздел 4. Конгресс может посредством принятия закона предусмотреть меры на случай смерти кого-либо из лиц, из которых Палата представителей, когда право выбора переходит к ней, избирает Президента, и на случай смерти кого-либо из лиц, из которых Сенат, когда право выбора переходит к нему, избирает Вице-президента.

Раздел 5. Разделы 1 и 2 вступают в силу в 15-й день октября после ратификации настоящей статьи.

Раздел 6. Настоящая статья не вступает в силу, пока она не будет ратифицирована в качестве Поправки к Конституции legislатурами трех четвертей отдельных штатов в течение семи лет после ее представления.

Поправка XXI

Раздел 1. Восемнадцатая статья поправок к Конституции Соединенных Штатов настоящим отменяется.

Раздел 2. Перевозка или ввоз в какой-либо штат, на какую-либо территорию или в какое-либо владение Соединенных Штатов для доставки либо потребления алкогольных напитков в нарушение законов, действующих в них, настоящим запрещается.

Раздел 3. Настоящая статья не вступает в силу, пока она не будет ратифицирована в качестве Поправки к Конституции конвентами отдельных штатов в соответствии с положением Конституции в течение семи лет после того, как Конгресс представит ее штатам.

Поправка XXII

Раздел 1. Ни одно лицо не может быть избрано на должность Президента более чем два раза, и ни одно лицо, если оно занимало должность Президента либо исполняло обязанности Президента в течение более двух лет, замещая лицо, избранное Президентом, не может быть избрано на должность Президента более одного раза. Но настоящая статья не применяется в отношении лица, которое занимает должность Президента на момент, когда настоящая статья предложена Конгрессом, и не препятствует в течение срока вступления в силу настоящей статьи какому-либо лицу, которое может занимать должность Президента либо исполнять обязанности Президента, занимать должность Президента либо исполнять обязанности Президента в течение оставшегося срока.

Раздел 2. Настоящая статья не вступает в силу, пока она не будет ратифицирована в качестве Поправки к Конституции законодательными органами трех четвертей отдельных штатов в течение семи лет после того, как Конгресс представил ее штатам.

Поправка XXIII

Раздел 1. Округ, являющийся местом пребывания правительства Соединенных Штатов, назначает в порядке, установленном Конгрессом, столько выборщиков Президента и Вице-президента, сколько сенаторов и представителей в Конгрессе округ мог бы избрать, если бы он был штатом, но ни в коем случае не в большем числе, чем от наименее населенного штата; выборщики назначаются в дополнение к тем, которые назначаются штатами, и рассматриваются при выборах Президента как выборщики, назначенные от штата; выборщики собираются в округе и выполняют те обязанности, которые установлены поправкой XII.

Раздел 2. Конгресс имеет право обеспечивать исполнение настоящей статьи посредством принятия соответствующего законодательства.

Поправка XXIV

Раздел 1. Право граждан Соединенных Штатов участвовать в голосовании на любых первичных или иных выборах за Президента или Вице-президента, за выборщиков Президента или Вице-президента либо за сенаторов или представителей в Конгрессе не должно

3. Конституция Соединенных Штатов (1787)

оспариваться или ограничиваться Соединенными Штатами либо каким-либо штатом вследствие неуплаты какого-либо избирательного или иного налога.

Раздел 2. Конгресс имеет право обеспечивать исполнение настоящей статьи посредством принятия соответствующего законодательства.

Поправка XXV

Раздел 1. В случае отстранения Президента от должности либо его смерти или отставки Вице-президент становится Президентом.

Раздел 2. Когда должность Вице-президента становится вакантной, Президент назначает Вице-президента, который вступает в должность по утверждению большинством голосов обеих палат Конгресса.

Раздел 3. Когда Президент представит Председателю *pro tempore* Сената и Спикеру Палаты представителей свое письменное заявление о том, что он не в состоянии осуществлять полномочия и обязанности по своей должности, такие полномочия и обязанности осуществляются Вице-президентом как исполняющим обязанности Президента до тех пор, пока Президент не представит им письменного заявления об обратном.

Раздел 4. Когда Вице-президент и большинство либо высших должностных лиц департаментов исполнительной власти, либо такого другого органа, который Конгресс посредством принятия закона может учредить, представят Председателю *pro tempore* Сената и Спикеру Палаты представителей свое письменное заявление о том, что Президент не в состоянии осуществлять полномочия и обязанности по своей должности, Вице-президент незамедлительно принимает на себя полномочия и обязанности по должности как исполняющий обязанности Президента.

В дальнейшем, когда Президент представит Председателю *pro tempore* Сената и Спикеру Палаты представителей свое письменное заявление о том, что он в состоянии осуществлять полномочия и обязанности по своей должности, он возобновляет их осуществление, если только Вице-президент и большинство либо высших должностных лиц департаментов исполнительной власти, либо такого другого органа, который Конгресс посредством принятия закона может учредить, не представят в течение четырех дней Председателю *pro tempore* Сената и Спикеру Палаты представите-

Правовая система США

лей свое письменное заявление о том, что Президент не в состоянии осуществлять полномочия и обязанности по своей должности. В этом случае Конгресс решает данный вопрос, собравшись для этой цели в течение сорока восьми часов, если в это время не проводится его сессия. Если Конгресс в течение двадцати одного дня по получении указанного письменного заявления либо – если Конгресс не заседает на сессии – в течение двадцати одного дня после того, как он должен был бы собраться, решит большинством в две трети голосов обеих палат, что Президент не в состоянии осуществлять полномочия и обязанности по своей должности, то Вице-президент продолжает осуществлять их как исполняющий обязанности Президента; в противном случае Президент возобновляет осуществление полномочий и обязанностей по своей должности.

Поправка XXVI

Раздел 1. Право граждан Соединенных Штатов в возрасте восемнадцати лет и старше участвовать в голосовании не должно оспариваться либо ограничиваться Соединенными Штатами или каким-либо штатом в зависимости от возраста.

Раздел 2. Конгресс имеет право обеспечивать исполнение настоящей статьи посредством принятия соответствующего законодательства.

Поправка XXVII

Ни один закон, изменяющий размеры вознаграждения сенаторов и членов Палаты представителей, не должен вступать в силу до проведения следующих выборов в Палату представителей.

Примечание: Настоящий текст Конституции приводится в переводе, данном в: *Боботов С.В., Жигачев И.Ю.* Введение в правовую систему США. – М., Норма, 1997. – С. 282–308. Этот перевод отличается от перевода, приведенного в сборнике: Конституции зарубежных государств. – М., Бек, 1997. – С. 15–42.

4. The Constitution of the United States

Preamble

We, the People of the United States, in Order to form a more perfect Union, establish Justice, insure domestic Tranquility, provide for the common defence, promote the general Welfare, and secure the Blessings of Liberty to ourselves and our Posterity, do ordain and establish this Constitution for the United States of America.

ARTICLE I

Section 1. All legislative Powers herein granted shall be vested in a Congress of the United States, which shall consist of a Senate and House of Representatives.

Section 2. The House of Representatives shall be composed of Members chosen every second Year by the People of the several States, and the Electors in each State shall have the Qualifications requisite for Electors of the most numerous Branch of the State Legislature.

No Person shall be a Representative who shall not have attained to the Age of twenty-five Years, and been seven Years a Citizen of the United States, and who shall not, when elected, be an Inhabitant of that State in which he shall be chosen.

Representatives and direct taxes shall be apportioned among the several States which may be included within this Union, according to their respective Numbers, which shall be determined by adding to the whole Number of free Persons, including those bound to Service for a Term of Years, and excluding Indians not taxed, three-fifths of all other Persons. The actual Enumeration shall be made within three Years after the first Meeting of the Congress of the United States, and within every subsequent Term of ten Years, in such Manner as they shall by Law direct. The Number of Representatives shall not exceed one for every thirty Thousand, but each State shall have at Least one Representative; and until such enumeration shall be made, the State of New Hampshire shall be entitled to choose three, Massachusetts eight, Rhode Island and Providence Plantations one, Connecticut five, New York six, New Jersey four, Pennsylvania eight, Delaware one, Maryland six, Virginia ten, North Carolina five, South Carolina five, and Georgia three.

When vacancies happen in the Representation from any State, the Executive Authority thereof shall issue Writs of Election to fill such Vacancies.

Правовая система США

The House of Representatives shall choose their Speaker and other Officers; and shall have the sole Power of Impeachment.

Section 3. The Senate of the United States shall be composed of two Senators from each State, chosen by the Legislature thereof, for six Years; and each Senator shall have one Vote.

Immediately after they shall be assembled in Consequence of the first Election, they shall be divided as equally as may be into three Classes. The Seats of the Senators of the first Class shall be vacated at the Expiration of the second Year, of the second Class at the Expiration of the fourth Year, and of the third Class at the Expiration of the sixth Year, so that one-third may be chosen every second Year; and if Vacancies happen by Resignation, or otherwise, during the Recess of the Legislature of any State, the Executive thereof may make temporary Appointments until the next Meeting of the Legislature, which shall then fill such Vacancies.

No Person shall be a Senator who shall not have attained to the Age of thirty Years, and been nine Years a Citizen of the United States, and who shall not, when elected, be an Inhabitant of that State for which he shall be chosen.

The Vice President of the United States shall be President of the Senate, but shall have no Vote, unless they be equally divided.

The Senate shall choose their other Officers, and also a President pro tempore, in the absence of the Vice President, or when he shall exercise the Office of President of the United States.

The Senate shall have the sole Power to try all Impeachments. When sitting for that Purpose, they shall be on Oath or Affirmation. When the President of the United States is tried, the Chief Justice shall preside: And no Person shall be convicted without the Concurrence of two thirds of the Members present.

Judgment in Cases of Impeachment shall not extend further than to removal from Office, and disqualification to hold and enjoy any Office of honor, Trust, or Profit under the United States: but the Party convicted shall nevertheless be liable and subject to Indictment, Trial, Judgment, and Punishment, according to Law.

Section 4. The Times, Places and Manner of holding Elections for Senators and Representatives, shall be prescribed in each State by

4. *The Constitution of the United States*

the Legislature thereof; but the Congress may at any time by Law make or alter such Regulations, except as to the Place of choosing Senators.

The Congress shall assemble at least once in every Year, and such Meeting shall be on the first Monday in December, unless they shall by Law appoint a different Day.

Section 5. Each House shall be the Judge of the Elections, Returns, and Qualifications of its own Members, and a Majority of each shall constitute a Quorum to do Business; but a smaller Number may adjourn from day to day, and may be authorized to compel the Attendance of absent Members, in such Manner, under such Penalties as each House may provide.

Each House may determine the Rules of its Proceedings, punish its Members for disorderly Behavior, and, with the Concurrence of two thirds, expel a Member.

Each House shall keep a Journal of its Proceedings, and from time to time publish the same, excepting such Parts as may in their Judgment require Secrecy; and the Yeas and Nays of the Members of either House on any question shall, at the Desire of one-fifth of those Present, be entered on the Journal.

Neither House, during the Session of Congress, shall, without the Consent of the other, adjourn for more than three days, nor to any other Place than that in which the two Houses shall be sitting.

Section 6. The Senators and Representatives shall receive a Compensation for their Services, to be ascertained by Law, and paid out of the Treasury of the United States. They shall in all Cases, except Treason, Felony and Breach of the Peace, be privileged from Arrest during their Attendance at the Session of their respective Houses, and in going to and returning from the same; and for any Speech or Debate in either House, they shall not be questioned in any other Place.

No Senator or Representative shall, during the Time for which he was elected, be appointed to any civil Office under the Authority of the United States, which shall have been created, or the Emoluments whereof shall have been increased during such time; and no Person holding any Office under the United States, shall be a Member of either House during his Continuance in Office.

Section 7. All Bills for raising Revenue shall originate in the House of the Representatives; but the Senate may propose or concur with Amendments as on other Bills.

Every Bill which shall have passed the House of Representatives and the Senate, shall, before it become a Law, be presented to the President of the United States; If he approve he shall sign it, but if not he shall return it, with his Objections to the House in which it shall have originated, who shall enter the Objections at large on their Journal, and proceed to reconsider it. If after such Reconsideration two thirds of that House shall agree to pass the Bill, it shall be sent together with the Objections, to the other House, by which it shall likewise be reconsidered, and if approved by two thirds of that House, it shall become a Law. But in all such Cases the Votes of both Houses shall be determined by Yeas and Nays, and the Names of the Persons voting for and against the Bill shall be entered on the Journal of each House respectively. If any Bill shall not be returned by the President within ten Days (Sundays excepted) after it shall have been presented to him, the Same shall be a Law, in like Manner as if he had signed it, unless the Congress by their Adjournment prevent its Return in which Case it shall not be a Law.

Every Order, Resolution, or Vote, to which the Concurrence of the Senate and House of Representatives may be necessary (except on a question of Adjournment) shall be presented to the President of the United States; and before the Same shall take Effect, shall be approved by him, or being disapproved by him, shall be repassed by two thirds of the Senate and House of Representatives, according to the Rules and Limitations prescribed in the Case of a Bill.

Section 8. The Congress shall have Power to lay and collect Taxes, Duties, Imposts and Excises, to pay the Debts and provide for the common Defence and general Welfare of the United States; but all Duties, Imposts and Excises shall be uniform throughout the United States;

- to borrow Money on the credit of the United States;
- to regulate Commerce with foreign Nations, and among the several States, and with the Indian Tribes;
- to establish a uniform Rule of Naturalization, and uniform Laws on the subject of Bankruptcies throughout the United States;
- to coin Money, regulate the Value thereof, and of foreign Coin, and fix the Standard of Weights and Measures;

4. *The Constitution of the United States*

- to provide for the Punishment of counterfeiting the Securities and current Coin of the United States;
- to establish Post Offices and post Roads;
- to promote the Progress of Science and useful Arts, by securing for limited Times to Authors and Inventors the exclusive Right to their respective Writings and Discoveries;
- to constitute Tribunals inferior to the supreme Court;
- to define and punish Piracies and Felonies committed on the high Seas, and Offenses against the Law of Nations;
- to declare War, grant Letters of Marque and Reprisal, and make Rules concerning Captures on Land and Water;
- to raise and support Armies, but no Appropriation of Money to that Use shall be for a longer Term than two Years;
- to provide and maintain a Navy;
- to make Rules for the Government and Regulation of the land and naval Forces;
- to provide for calling forth the Militia to execute the Laws of the Union, suppress Insurrections and repel Invasions;
- to provide for organizing, arming, and disciplining, the Militia, and for governing such Part of them as may be employed in the Service of the United States, reserving to the States respectively, the Appointment of the Officers, and the Authority of training the Militia according to the discipline prescribed by Congress;
- to exercise exclusive Legislation in all Cases whatsoever, over such District (not exceeding ten Miles square) as may, by Cession of particular States, and the Acceptance of Congress, become the Seat of the Government of the United States, and to exercise like Authority over all Places purchased by the Consent of the Legislature of the State in which the Same shall be, for the Erection of Forts, Magazines, Arsenals, dock-Yards, and other needful Buildings; – and
- to make all Laws which shall be necessary and proper for carrying into Execution the foregoing Powers, and all other Powers vested by this Constitution in the Government of the United States, or in any Department or Officer thereof.

Section 9. The Migration or Importation of such Persons as any of the States now existing shall think proper to admit, shall not be prohibited by the Congress prior to the Year one thousand eight hundred and eight, but a Tax or Duty may be imposed on such Importation, not exceeding ten dollars for each Person.

Правовая система США

The privilege of the Writ of Habeas Corpus shall not be suspended, unless when in Cases of Rebellion or Invasion the public Safety may require it.

No Bill of Attainder or ex post facto Law shall be passed.

No Capitation, or other direct Tax shall be laid, unless in Proportion to the Census or Enumeration herein before directed to be taken.

No Tax or Duty shall be laid on Articles exported from any State.

No Preference shall be given by any Regulation of Commerce or Revenue to the Ports of one State over those of another; nor shall Vessels bound to, or from, one State be obliged to enter, clear, or pay Duties in another.

No Money shall be drawn from the Treasury, but in Consequence of Appropriations made by Law; and a regular Statement and Account of the Receipts and Expenditures of all public Money shall be published from time to time.

No Title of Nobility shall be granted by the United States: and no Person holding any Office of Profit or Trust under them, shall, without the Consent of the Congress, accept of any present, Emolument, Office, or Title, of any kind whatever, from any King, Prince, or foreign State.

Section 10. No State shall enter into any Treaty, Alliance, or Confederation; grant Letters of Marque and Reprisal; coin Money; emit Bills of Credit; make any Thing but gold and silver Coin a Tender in Payment of Debts; pass any Bill of Attainder, ex post facto Law, or Law impairing the Obligation of Contracts, or grant any Title of Nobility.

No State shall, without the Consent of the Congress, lay any Imposts or Duties on Imports or Exports, except what may be absolutely necessary for executing its inspection Laws; and the net Produce of all Duties and Imposts, laid by any State on Imports or Exports, shall be for the Use of the Treasury of the United States; and all such Laws shall be subject to the Revision and Control of the Congress.

No State shall, without the Consent of the Congress lay any Duty of Tonnage, keep Troops, or Ships of War in time of Peace, enter into any Agreement or Compact with another State, or with a foreign Power, or engage in War, unless actually invaded, or in such imminent Danger as will not admit of delay.

4. *The Constitution of the United States*

ARTICLE II

Section 1. The executive Power shall be vested in a President of the United States of America. Office during the Term of four Years, and together with the Vice President, chosen for the same Term, be elected, as follows:

Each State shall appoint, in such Manner as the Legislature thereof may direct, a Number of Electors, equal to the whole Number of Senators and Representatives to which the State may be entitled in the Congress; but no Senator or Representative, or Person holding an Office of Trust or Profit under the United States, shall be appointed an Elector.

The Electors shall meet in their respective States, and vote by Ballot for two Persons, of whom one at least shall not be an Inhabitant of the same State with themselves. And they shall make a List of all the Persons voted for, and of the Number of Votes for each; which List they shall sign and certify, and transmit sealed to the Seat of the Government of the United States, directed to the President of the Senate. The President of the Senate shall, in the Presence of the Senate and House of Representatives, open all the Certificates, and the Votes shall then be counted. The Person having the greatest Number of Votes shall be the President, if such Number be a Majority of the whole Number of Electors appointed; and if there be more than one who have such Majority, and have an equal Number of Votes, then the House of Representatives shall immediately choose by Ballot one of them for President; and if no Person have a Majority, then from the five highest on the List the said House shall in like Manner choose the President. But in choosing the President, the Votes shall be taken by States, the Representation from each State having one Vote; a quorum for this Purpose shall consist of a Member or Members from two thirds of the States, and a Majority of all the States shall be necessary to a Choice. In every Case, after the Choice of the President, the Person having the greater Number of Votes of the Electors shall be the Vice President. But if there should remain two or more who have equal Votes, the Senate shall choose from them by Ballot the Vice President.

The Congress may determine the Time of choosing the Electors, and the Day on which they shall give their Votes; which Day shall be the same throughout the United States.

No person except a natural born Citizen, or a Citizen of the United States, at the time of the Adoption of this Constitution, shall be eligible

Правовая система США

to the Office of President; neither shall any Person be eligible to that Office who shall not have attained to the Age of thirty-five Years, and been fourteen Years a Resident within the United States.

In Case of the Removal of the President from Office, or of his Death, Resignation or Inability to discharge the Powers and Duties of the said Office, the same shall devolve on the Vice President, and the Congress may by Law provide for the Case of Removal, Death, Resignation or Inability, both of the President and Vice President, declaring what Officer shall then act as President, and such Officer shall accordingly, until the Disability be removed, or a President shall be elected.

The President shall, at stated Times, receive for his Services, a Compensation, which shall neither be increased nor diminished during the Period for which he shall have been elected, and he shall not receive within that Period any other Emolument from the United States, or any of them.

Before he enter on the Execution of his Office, he shall take the following Oath or Affirmation: «I do solemnly swear (or affirm) that I will faithfully execute the Office of President of the United States, and will to the best of my Ability, preserve, protect and defend the Constitution of the United States».

Section 2. The President shall be Commander in Chief of the Army and Navy of the United States, and of the Militia of the several States, when called into the actual Service of United States; he may require the Opinion, in writing, of principal Officer in each of the executive Departments, upon any Subject relating to the Duties of their respective Offices, and he shall have Power to grant Reprieves and Pardons for Offenses against the United States, except in Cases of Impeachment.

He shall have Power, by and with the Advice and Consent of the Senate to make Treaties, provided two-thirds of the Senators present concur; and he shall nominate, and by and with the Advice and Consent of the Senate, shall appoint Ambassadors, other public Ministers and Consuls, Judges of supreme Court, and all other Officers of the United States, whose Appointments are not herein otherwise provided for, and which shall be established by Law; but the Congress may by Law vest the Appointment of such inferior Officers, as they think proper, in the President alone, in the Courts of Law, or in the Heads of Departments.

The President shall have Power to fill up all Vacancies that may happen during the Recess of the Senate, by granting Commissions which shall expire at the End of their next Session.

4. *The Constitution of the United States*

Section 3. He shall from time to time give to the Congress Information of the State of the Union, and recommend to their Consideration such Measures as he shall judge necessary and expedient; he may, on extraordinary Occasions, convene both Houses, or either of them, and in Case of Disagreement between them, with Respect to the Time of Adjournment between them, with Respect to the Time of Adjournment, he may adjourn them to such Time as he shall think proper; he shall receive Ambassadors and other public Ministers; he shall take Care that the Laws be faithfully executed, and shall Commission all the Officers of the United States.

Section 4. The President, Vice President and all civil Officers of the United States, shall be removed from Office on Impeachment for, and Conviction of, Treason, Bribery, or other high Crimes and Misdemeanors.

ARTICLE III

Section 1. The judicial Power of the United States, shall be vested in one supreme Court, and in such inferior Courts as the Congress may from time to time ordain and establish. The Judges, both of the supreme and inferior Courts, shall hold their Offices during good Behaviour, and shall, at stated Times, receive for their Services a Compensation, which shall not be diminished during their Continuance in Office.

Section 2. The judicial Power shall extend to all Cases, in Law and Equity, arising under this Constitution, the Laws of the United States, and Treaties made, or which shall be made, under their Authority; – to all Cases affecting Ambassadors, other public Ministers and Consuls; – to all Cases of admiralty and maritime Jurisdiction; – to Controversies to which the United States shall be a Party; – to Controversies between two or more States; – between a State and Citizens of another State; – between Citizens of different States; – between Citizens of the same State claiming Lands under Grants of different States, and between a State, or the Citizens thereof, and foreign States, Citizens or Subjects.

In all Cases affecting Ambassadors, other public Ministers and Consuls, and those in which a State shall be a Party, the supreme Court shall have original Jurisdiction. In all the other Cases before mentioned, the supreme Court shall have appellate Jurisdiction, both as to Law and Fact, with such Exceptions, and under such Regulations as the Congress shall make.

Правовая система США

The Trial of all Crimes, except in Cases of Impeachment, shall be by Jury; and such Trial shall be held in the State where the said Crimes shall have been committed; but when not committed within any State, the Trial shall be at such Place or Places as the Congress may by Law have directed.

Section 3. Treason against the United States, shall consist only in levying War against them, or, in adhering to their Enemies, giving them Aid and Comfort. No Person shall be convicted of Treason unless on the Testimony of two Witnesses to the same overt Act, or on Confession in open Court.

The Congress shall have Power to declare the Punishment of Treason, but no Attainder of Treason shall work Corruption of Blood, or Forfeiture except during the Life of the Person attainted.

ARTICLE IV

Section 1. Full Faith and Credit shall be given in each State to the public Acts, Records, and judicial Proceedings of every other State. And the Congress may by general Laws prescribe the Manner in which such Acts, Records and Proceedings shall be proved, and the Effect thereof.

Section 2. The Citizens of each State shall be entitled to all Privileges and Immunities of Citizens in the several States.

A Person charged in any State with Treason, Felony, or other Crime, who shall flee from Justice, and be found in another State, shall on Demand of the executive Authority of the State from which he fled, be delivered up, to be removed to the State having Jurisdiction of the Crime.

No Person held to Service or Labour in one State, under the Laws thereof, escaping into another, shall, in Consequence of any Law or Regulation therein, be discharged from such Service or Labour, but shall be delivered up on Claim of the Party to whom such Service or Labour may be due.

Section 3. New States may be admitted by the Congress into this Union; but no new State shall be formed or erected within the Jurisdiction of any other State; nor any State be formed by the Junction of two or more States, or Parts of States, without the Consent of the Legislatures of the States concerned as well as of the Congress.

4. *The Constitution of the United States*

The Congress shall have Power to dispose of and make all needful Rules and Regulations respecting the Territory or other Property belonging to the United States; and nothing in this Constitution shall be so construed as to Prejudice any Claims of the United States, or of any particular State.

Section 4. The United States shall guarantee to every State in this Union a Republican Form of Government, and shall protect each of them against Invasion; and on Application of the Legislature, or of the Executive (when the Legislature cannot be convened) against domestic Violence.

ARTICLE V

The Congress, whenever two-thirds of both Houses shall deem it necessary, shall propose Amendments to this Constitution, or, on the Application of the Legislatures of two-thirds of the several States, shall call a Convention for proposing Amendments, which, in either Case, shall be valid to all Intents and Purposes, as part of this Constitution, when ratified by the Legislatures of three-fourths of the several States, or by Conventions in three-fourths thereof, as the one or the other Mode of Ratification may be proposed by the Congress; Provided that no Amendment which may be made prior to the Year One thousand eight hundred and eight shall in any Manner affect the first and fourth Clauses in the Ninth Section of the first Article; and that no State, without its Consent, shall be deprived of its equal Suffrage in the Senate.

ARTICLE VI

All Debts contracted and Engagements entered into, before the Adoption of this Constitution shall be as valid against the United States under this Constitution, as under the Confederation.

This Constitution, and the Laws of the United States which shall be made in Pursuance thereof; and all Treaties made, or which shall be made, under the Authority of the United States, shall be the supreme Law of the Land; and the Judges in every State shall be bound thereby, any Thing in the Constitution or Laws of any State to the Contrary notwithstanding.

Правовая система США

The Senators and Representatives before mentioned, and the Members of the several State Legislatures, and all executive and judicial Officers, both of the United States and of the several States, shall be bound by Oath or Affirmation, to support this Constitution; but no religious Test shall ever be required as a Qualification to any Office or public Trust under the United States.

ARTICLE VII

The Ratification of the Conventions of nine States shall be sufficient for the Establishment of this Constitution between the States so ratifying the Same.

Amendment I (1791)

Congress shall make no law respecting an establishment of religion, or prohibiting the free exercise thereof; or abridging the freedom of speech, or of the press; or the people peaceably to assembly, and to petition the Government for a redress of grievances.

Amendment II (1791)

A well regulated Militia, being necessary to the Security of a free State, the right of the people to keep and bear Arms, shall not be infringed.

Amendment III (1791)

No Soldier shall, in time of peace be quartered in any house, without the consent of the Owner, nor in time of war, but in a manner to be prescribed by law.

Amendment IV (1791)

The right of the people to be secure in their persons, houses, papers, and effects, against unreasonable searches and seizures, shall not be violated, and no Warrants shall issue, but upon probable cause, supported by Oath or Affirmation, and particularly describing the place to be searched, and the persons or things to be seized.

4. *The Constitution of the United States*

Amendment V (1791)

No person shall be held to answer for a capital, or otherwise infamous crime, unless on a presentment or indictment of a Grand Jury, except in cases arising in the land or naval forces, or in the Militia, when in actual service in time of War or public danger; nor shall any person be subject for the same offence to be twice put in jeopardy of life or limb; nor shall be compelled in any criminal case to be a witness against himself, nor be deprived of life, liberty, or property, without due process of law; nor shall private property be taken for public use, without just compensation.

Amendment VI (1791)

In all criminal prosecutions, the accused shall enjoy the right to a speedy and public trial, by an impartial jury of the State and district wherein the crime shall have committed, which district shall have been previously ascertained by law, and to be informed of the nature and cause of the accusation; to be confronted with the witnesses against him; to have compulsory process for obtaining witnesses in his favor, and to have the Assistance of Counsel for his defence.

Amendment VII (1791)

In Suits in common law, where the value in controversy shall exceed twenty dollars, the right of trial by jury shall be preserved, and no fact tried by jury, shall be otherwise reexamined in any Court of the United States, than according to the rules of the common law.

Amendment VIII (1791)

Excessive bail shall not be required, nor excessive fines imposed, nor cruel and unusual punishments inflicted.

Amendment IX (1791)

The enumeration in the Constitution, of certain rights, shall not be construed to deny or disparage others retained by the people.

**Amendment X
(1791)**

The powers not delegated to the United States by the Constitution, nor prohibited by it to the States, are reserved to the States respectively, or to the people.

**Amendment XI
(1798)**

The Judicial power of the United States shall not be construed to extend to any suit in law or equity, commenced or prosecuted against one of the United States by Citizens of another State, by Citizens or Subjects of any Foreign State.

**Amendment XII
(1804)**

The Electors shall meet in their respective states, and vote by ballot for President and Vice-President, one of whom, at least, shall not be an inhabitant of the same state with themselves; they shall name in their ballots the person voted for as President, and in distinct ballots the person voted for as Vice-President, and they shall make distinct lists of all persons voted for President, and of all persons voted for as Vice-President, and of the number of votes for each, which lists they shall sign and certify, and transmit sealed to the Seat of the Government of the United States, directed to the President of the Senate; – The President of the Senate shall, in the presence of the Senate and House of Representatives, open all the Certificates and the Votes shall then be counted; – The Person having the greatest number of votes for President, shall be the President, if such number be a majority of the whole number of Electors appointed; and if no person have such majority, then from the persons having the highest numbers not exceeding three on the list of those voted for as President, the House of Representatives shall choose immediately, by ballot, the President. But in choosing the President, the votes shall be taken by states, the representation from each state having one vote; a quorum for this purpose shall consist of a member or members from two-thirds of the States, and a Majority of all the States shall be necessary to a choice. And if the House of Representatives shall not choose a President whenever the right of choice shall devolve upon them, before the fourth day of March next following, then the Vice-President shall act as President, as in the Case of the Death or other constitutional Disability of the President.

4. *The Constitution of the United States*

The Person having the greatest number of votes as Vice-President, shall be the Vice-President, if such number be a Majority of the whole number of Electors appointed, and if no Person have a Majority, then from the two highest numbers on the list, the Senate shall choose the Vice-President; a Quorum for the purpose shall consist of two-thirds of the whole number of Senators, and a Majority of the whole number shall be necessary to a choice. But no Person constitutionally ineligible to the Office of President shall be eligible to that of Vice-President of the United States.

Amendment XIII (1865)

Section 1. Neither slavery nor involuntary servitude, except as a punishment for crime whereof the party shall have been duly convicted, shall exist within the United States, or any place subject to their jurisdiction.

Section 2. Congress shall have power to enforce this article by appropriate legislation.

Amendment XIV (1868)

Section 1. All persons born or naturalized in the United States, and subject to the jurisdiction thereof, are citizens of the United States and of the State wherein they reside. No State shall make or enforce any law which shall abridge the privileges or immunities of citizens of the United States; nor shall any State deprive any person of life, liberty, or property, without due process of law; nor deny to any person within its jurisdiction the equal protection of the laws.

Section 2. Representatives shall be apportioned among the several States according to their respective numbers, counting the whole number of persons in each State, excluding Indians not taxed. But when the right to vote at any election for the choice of electors for President and Vice-President of the United States, Representatives in Congress, the Executive and Judicial officers of a State, or the members of the Legislature thereof, is denied to any of the male inhabitants of such State, being twenty-one years of age, and citizens of the United States, or in any way abridged, except for participation in rebellion, or other crime, the basis of representation therein shall be reduced in the proportion which the number of such male citizens shall bear to the whole number of male citizens twenty-one years of age in such State.

Правовая система США

Section 3. No person shall be a Senator or Representative in Congress, or elector of President and Vice-President, or hold any office, civil or military, under the United States, or under any State, who having previously taken an oath, as a member of Congress, or as an officer of the United States, or as a member of any State legislature, or as an executive or judicial officer of any State, to support the Constitution of the United States, shall have engaged in insurrection or rebellion against the same, or given aid or comfort to the enemies thereof. But Congress may by a vote of two-thirds of each House, remove such disability.

Section 4. The validity of the public debt of the United States, authorized by law, including debts incurred for payment of pensions and bounties for services in suppressing insurrection or rebellion, shall not be questioned. But neither the United States nor any State shall assume or pay any debt or obligation incurred in aid of insurrection or rebellion against the United States, or any claim for the loss or emancipation of any slave; but all such debts, obligations and claims shall be held illegal and void.

Section 5. The Congress shall have power to enforce, by appropriate legislation, the provisions of this article.

Amendment XV (1870)

Section 1. The right of citizens of the United States to vote shall not be denied or abridged by the United States or by any State on account of race, color, or previous condition of servitude.

Section 2. The Congress shall have power to enforce this article by appropriate legislation.

Amendment XVI (1913)

The Congress shall have power to lay and collect taxes on incomes, from whatever source derived, without apportionment among the several States, and without regard to any census or enumeration.

Amendment XVII (1913)

Section 1. The Senate of the United States shall be composed of two Senators from each State, elected by the people thereof, for six years; and each Senator shall have one vote. The electors in each State shall

4. *The Constitution of the United States*

have the qualifications requisite for electors of the most numerous branch of the State legislatures.

Section 2. When vacancies happen in the representation of any State in the Senate, the executive authority of such State shall issue writs of election to fill such vacancies, provided, that the legislature of any State may empower the executive thereof to make temporary appointments until the people fill the vacancies by election as the legislature may direct.

Section 3. This amendment shall not be so construed as to affect the election or term of any Senator chosen before it becomes valid as part of the Constitution.

Amendment XVIII (1919)

Section 1. After one year from the ratification of this article the manufacture, sale, or transportation of intoxicating liquors within, the importation thereof into, or the exportation thereof from the United States and all territory subject to the jurisdiction thereof for beverage purposes is hereby prohibited.

Section 2. The Congress and the several States shall have concurrent power to enforce this article by appropriate legislation.

Section 3. This article shall be inoperative unless it shall have been ratified as an amendment to the Constitution by the several States, as provided in the Constitution, within seven years from the date of the submission hereof to the States by the Congress.

Amendmen XIX (1920)

Section 1. The right of citizens of the United States to vote shall not be denied or abridged by the United States or by any State on account of sex.

Section 2. Congress shall have power to enforce this article by appropriate legislation.

Amendment XX (1933)

Section 1. The terms of the President and Vice President shall end at noon on the 20th day of January, and the terms of Senators and Repre-

Правовая система США

sentatives at noon on the 3d day of January, of the years in which such terms would have ended if this article had not been ratified; and the terms of their successors shall then begin.

Section 2. The Congress shall assemble at least once in every year, and such meeting shall begin at noon on the 3d day of January, unless they shall by law appoint a different day.

Section 3. If, at the time fixed for the beginning of the term of the President, the President elect shall have died, the Vice President elect shall become President. If the President shall not have been chosen before the time fixed for the beginning of his term, or if the President elect shall have failed to qualify, then the Vice President elect shall act as President until a President shall have qualified; and the Congress may by law provide for the case wherein neither a President elect nor a Vice President elect shall have qualified, declaring who shall then act as President, or the manner in which one who is to act shall be selected, and such person shall act accordingly until a President or Vice President shall have qualified.

Section 4. The Congress may by law provide for the case of the death of any of the persons from whom the House of Representatives may choose a President whenever the right of choice shall have devolved upon them, and for the case of the death of any of the persons from whom the Senate may choose a Vice President whenever the right of choice shall have devolved upon them.

Section 5. Sections 1 and 2 shall take effect on the 15th day of October following the ratification of this article.

Section 6. This article shall be inoperative unless it shall have been ratified as an amendment to the Constitution by the legislatures of three-fourths of the several States within seven years from the date of its submission.

Amendment XXI (1933)

Section 1. The eighteenth article of amendment to the Constitution of the United States is hereby repealed.

Section 2. The transportation or importation into any State, Territory, or possession of the United States for delivery or use therein of intoxicating liquors, in violation of the laws thereof, is hereby prohibited.

4. *The Constitution of the United States*

Section 3. This article shall be inoperative unless it shall have been ratified as an amendment to the Constitution by conventions in the several States, as provided in the Constitution, within seven years from the date of the submission hereof to the States by the Congress.

Amendment XXII (1951)

Section 1. No person shall be elected to the office of the President more than twice, and no person who has held the office of President, or acted as President, for more than two years to which some other person was elected President shall be elected to the office of President more than once. But this Article shall not apply to any person holding the office of President when this Article was proposed by the Congress, and shall not prevent any person who may be holding the office of President, or acting as President, during the term within which this Article becomes operative from holding the office of President or acting as President during the remainder of such term.

Section 2. This article shall be inoperative unless it shall have been ratified as an amendment to the Constitution by the legislatures of three-fourths of the several States within seven years from the date of its submission to the States by the Congress.

Amendment XXIII (1961)

Section 1. The District constituting the seat of Government of the United States shall appoint in such manner as the Congress may direct: a number of electors of President and Vice President equal to the whole number of Senators and Representatives in Congress to which the District would be entitled if it were a State, but in no event more than the least populous State; they shall be in addition to those appointed by the States, but they shall be considered, for the purposes of the election of President and Vice President, to be electors appointed by a State; and they shall meet in the District and perform such duties as provided by the twelfth article of amendment.

Section 2. The Congress shall have power to enforce this Article by appropriate legislation.

**Amendment XXIV
(1964)**

Section 1. The right of citizens of the United States to vote in any primary or other election for President or Vice President, for electors for President or Vice President, or for Senator or Representative in Congress, shall not be denied or abridged by the United States, or any State by reason of failure to pay any poll tax or other tax.

Section 2. The Congress shall have power to enforce this Article by appropriate legislation.

**Amendment XXV
(1967)**

Section 1. In case of the removal of the President from office or of his death or resignation, the Vice President shall become President.

Section 2. Whenever there is a vacancy in the office of the Vice President, the President shall nominate a Vice President who shall take office upon confirmation by a majority vote of both Houses of Congress.

Section 3. Whenever the President transmits to the President pro tempore of the Senate and the Speaker of the House of Representatives his written declaration that he is unable to discharge the powers and duties of his office, and until he transmits to them a written declaration to the contrary, such powers and duties shall be discharged by the Vice President as Acting President.

Section 4. Whenever the Vice President and a majority of either the principal officers of the executive departments or of such other body as Congress may by law provide, transmit to the President pro tempore of the Senate and the Speaker of the House of Representatives their written declaration that the President is unable to discharge the powers and duties of his office, the Vice President shall immediately assume the powers and duties of the office as Acting President.

Thereafter, when the President transmits to the President pro tempore of the Senate and the Speaker of the House of Representatives his written declaration that no inability exists, he shall resume the powers and duties of his office unless the Vice President and a majority of either the principal officers of the executive department or of such other body as Congress may by law provide, transmit within four days to the President pro tempore of the Senate and the Speaker of the House of Representatives their written declaration that the President is unable

4. *The Constitution of the United States*

to discharge the powers and duties of his office. Thereupon Congress shall decide the issue, assembling within forty-eight hours for that purpose if not in session. If the Congress, within twenty-one days after receipt of the latter written declaration, or, if Congress is not in session, within twenty-one days after Congress is required to assemble, determines by two-thirds vote of both Houses that the President is unable to discharge the powers and duties of his office, the Vice President shall continue to discharge the same as Acting President; otherwise, the President shall resume the powers and duties of his office.

Amendment XXVI (1971)

Section 1. The right of citizens of the United States, who are eighteen years of age or older, to vote shall not be denied or abridged by the United States or by any State on account of age.

Section 2. The Congress shall have power to enforce this article by appropriate legislation.

Amendment XXVII (1992)

No law, varying the compensation for the services of the Senators and Representatives, shall take effect, until an election of Representatives shall have intervened.

5. Vocabulary

Acceptance. In contract law, the offeree's compliance with the terms of an offer and the manifestation of such compliance.

Accessory. A person who contributes to or aids in the commission of a crime.

Accessory after the fact. A person who receives, relieves, comforts, or assists another knowing that he or she has committed a felony.

Actus reus. The «guilty act»; the forbidden act or omission which is an element of a crime.

Adjudication. The resolution or settlement of a dispute between two parties by a third party.

Administrative law. The law that governs the actions of administrative agencies.

Adverse possession. A method of acquiring title to land by possession.

Adverse witness. Also called a hostile witness, an adverse witness is one who provides prejudicial information against the party conducting the examination.

Age of majority. The age set by statute at which one loses the disabilities of minority and becomes able to enter legally binding contracts.

Answer. The defendant's response to allegations made by the plaintiff in the latter's complaint.

Appellant. The party, usually the losing one, that seeks to overturn the decision of a trial court by appealing to a higher court.

Appellate court. A court that hears appeals on points of law from trial courts.

Appellee. The party, usually the winning one, against whom a case is appealed.

Arbitration. The submission of an argument to a neutral party for resolution under an agreement by the parties to be bound by the decision or under a court order.

Arraignment. The stage of the criminal justice process in which the defendant is formally informed of the charges and allowed to enter a plea.

5. Vocabulary

Arrest warrant. A court order that allows the police to take a person accused of a crime into custody.

Artificial person. A corporation that is given certain human attributes by legal fiction in order that it may sue and be sued.

Assault. The apprehension of an offensive or unwanted contact from another person.

Assignment. The transfer of a present contractual interest to a third party.

Battery. Harmful or offensive contact with another person.

Bench trial. A trial conducted without a jury in which the judge serves as the trier of fact.

Bilateral contract. A contract in which the parties exchange promises to do some future act.

Bond. Something of value, either money or property, posted by a criminal defendant to ensure the defendant's appearance in court.

Bound over. If, at the preliminary hearing, the judge believes that sufficient probable cause exists to hold a criminal defendant, the accused is said to be bound over for trial.

Breach of contract. Failure to perform any aspect of a contract.

Brief. A legal document in which an attorney outlines the facts, alleged errors, and precedents in a case appealed to a higher court.

Canon law. A system of church law.

Capacity. The ability of an individual who is not under some legal disqualification, such as infancy or insanity, to enter into legally binding agreements.

Case law. A law that develops through the interpretation of statutes, constitutions, treaties, and other forms of written law.

Caveat emptor. Literally, «let the buyer beware». At common law the doctrine that purchasers of goods must inspect them to avoid being cheated by merchants.

Certification. One method of appealing to the U.S. Supreme Court by which the lower court formally identifies questions of law for decision.

Challenge for cause. One method of striking a potential juror because of specified reasons such as bias or prejudice.

Charge to the jury. The instructions given to the jury by the judge in which the judge outlines what the jury must find in order to rule for the plaintiff and what they must find to rule for the defendant.

Chattel. An item of tangible property other than realty.

Choice-of-law question. In conflict of laws, determining which state law will be applied when some or all of the operative elements occurred in a jurisdiction other than the forum state.

Circumstantial evidence. An indirect method of proving the material facts of the case. Testimony that is not based on the witness's personal observation of the material events.

Civil action. A civil lawsuit brought by one person or corporation against another.

Civil disobedience. The theory that a person may disobey human laws that conflict with natural law or God's law.

Civil law. A system of laws in which the legislature is the ultimate lawmaker that relies on codes rather than court precedent as the basis of decisions; the dominant system in Europe and South America.

Closing statement. The address made by an attorney at the end of the presentation of evidence in which the attorney summarizes the case for the jury.

Codicil. A formal modification of the terms of a will.

Comity. In conflict of laws, a willingness to accept judgments of foreign courts as a matter of courtesy or respect.

Common law. Laws developed, mainly in England, by judges who made legal decisions in the absence of written law. Such decisions served as precedents and became «common» to all of England.

Community property. Property gained during marriage that belongs to each spouse equally unless it is a gift or inheritance as defined by the marital property laws in community property states.

Comparative negligence. A theory that allocates negligence between the plaintiff and the defendant and that allows the plaintiff to recover even if she contributed to her own injury.

Complaining witness. In criminal law, the person, often the victim, who swears out a complaint against another, leading to an arrest warrant being issued against the latter.

Complaint. In civil law, a legal document in which the plaintiff makes certain allegations of injury and liability against the defendant. In criminal law, the written accusation of a criminal act against a criminal defendant.

Concurring opinion. An opinion by an appellate court judge in which the judge agrees with the decision of the majority, but not for the same reasons given in the majority opinion.

Consideration. The inducement to contract, which may include money, mutual exchange of promises, or the agreement of parties to do or refrain from doing some act which they are not obligated to do.

Constitutional court. A type of federal court created by Congress under its power under Article III of the Constitution to create courts inferior to the Supreme Court.

Constitutional law. Law that consists of court decisions that interpret and expand the meaning of a written constitution.

Contingency fee. The normal fee arrangement in a civil suit in which the attorney receives a percentage of any award won by the plaintiff.

Contributory negligence. A legal theory that totally bars the plaintiff who contributed, even slightly, to his own injury from recovering damages.

Conversion. The deprivation of an owner of possession of tangible property.

Copyright. Exclusive legal right to sell, reproduce, or publish a literary, artistic, or musical work.

Corporation. A business organization in which the owners are the stockholders who have limited liability and management responsibilities based on the *pro rata* share of ownership.

Corpus. The principal of a trust as opposed to the interest or income.

Court of general jurisdiction. Trial court responsible for major criminal and civil cases.

Court of last resort. At the state level, the highest court with jurisdiction over a particular case. At the national level, the U.S. Supreme Court.

Court of limited jurisdiction. Lower-level state court, such as a justice of the peace court, whose jurisdiction is limited to minor civil disputes or misdemeanors.

Правовая система США

Court of record. A court in which a record of the proceedings are kept, usually in the form of a transcript made by a court reporter.

Criminal law. Laws passed by government that define and prohibit antisocial behavior.

Cross-examination. At trial, the questions of one attorney put to a witness called by the opposing attorney.

Culpability. In law, a person who is blameworthy or responsible in whole or in part for the commission of a crime.

Damages. Pecuniary or monetary compensation paid by the wrongdoer in a civil case.

Defamation. The injury to one's reputation in the community by defamatory comments.

Default judgment. A judgment awarded to the plaintiff because the defendant has failed to answer the complaint.

Defendant. The person against whom a lawsuit is brought.

Delegation. In administrative law, the theory that allows a legislative body to delegate its lawmaking power to administrative agencies.

Delegatus non potest delegare. Literally, «a delegate cannot delegate». A person who has been empowered by another to do something may not redelegate that power to another.

Demurrer. A motion by the defendant asking for dismissal of a case on the grounds that the plaintiff has insufficient grounds to proceed.

Deposition. A form of discovery that involves taking the sworn testimony of a witness outside open court.

Determinate sentencing. A sentencing structure in which a flat or straight sentence is imposed, generally without possibility of parole.

Direct causation. The causing or bringing about of an effect without the interference of an intervening variable or factor.

Direct evidence. Evidence derived from one or more of the five senses.

Direct examination. At trial, the questions asked of a witness by the attorney who called the witness to the stand.

5. Vocabulary

Directed verdict. An order from a judge to the jury ordering the latter to decide the case in favor of one of the parties for failure of the other party to prove its case.

Discovery. A pretrial procedure in which parties to a lawsuit ask for and receive information such as testimony, records, or other evidence from each other.

Dissenting opinion. A written opinion of an appellate court judge in which the judge states his or her reasons for disagreeing with the decision of the majority.

Diversity of citizenship suit. A specific type of federal lawsuit between citizens of two different states in which the amount in controversy exceeds \$75,000.

Divine right of king. The medieval theory that the king was chosen by God to rule, thereby establishing the king's legitimacy.

Domicile. A person's legal home.

Donee. One who receives a gift.

Donor. One who gives a gift.

Due process of law. A term used in the Fifth and Fourteenth Amendments to refer to the process that is due before government may deprive a person of life, liberty, or property.

Easement. The right to use someone else's property.

Emancipation. The removal of one's legal disability of being a minor, either by reaching the age of majority or by other statutory reasons such as marriage or court order.

Eminent domain. The power of the government to take private property for public use.

En banc. A situation in which all of the members of an appellate court participate in the disposition of a case.

Environmental law. Field of law that emphasizes the protection of wildlife and the environment in the public interest.

Equity. A branch of law that provides for remedies other than damages and is therefore more flexible than common law.

Estate in fee tail. A freehold estate that limits the succession to the «heirs of the body» or descendants of the donee or devisee.

Правовая система США

Estate pur autre vie. An estate that is held during the lifetime of another.

Exclusionary rule. A judicially created rule that holds that evidence obtained through violations of the constitutional rights of the criminal defendant must be excluded from the trial.

Executed contract. A contract in which all the terms have been met or all action completed.

Executive privilege. The doctrine that permits the president to withhold information sought by Congress or the courts.

Executory contract. A contract in which some or all of the terms remain to be completed.

Exhaustion of administrative remedies doctrine. In administrative law, the doctrine that requires persons aggrieved to avail themselves of all administrative remedies before seeking judicial relief.

Express contract. An oral or written contract that explicitly states the contract terms.

Express warranty. An explicit statement or promise that a certain fact in relation to the subject of the contract is true or accurate.

Federalism. A political system in which governmental powers are divided between a central government and regional and/or state governments.

Fee simple estate. An absolute interest in property; the fullest amount of control over property possible.

Fee tail female. An estate in fee tail that may only pass through the female line.

Fee tail male. An estate in fee tail that may only pass through the male line.

Feudalism. The social system of the Middle Ages that involved a series of reciprocal responsibilities from the king through the lords to the serfs.

Forum non conveniens. A legal doctrine that allows a court to refuse to accept jurisdiction over a case.

Foundation. Also known as «laying a predicate». Preliminary questions that establish the relevancy and admissibility of evidence.

5. Vocabulary

Garnishment. Process whereby money owed to one person as a result of a court judgment may be withheld from the wages of another person known as the garnishee.

General damages. Damages, such as payment of medical bills, awarded to the plaintiff to restore him to the condition he was in before he was injured by the defendant.

General intent. In criminal law, a general showing that the prohibited act was performed voluntarily, whether or not the person meant to do it.

General verdict. A verdict in which the jury finds the defendant liable and awards the plaintiff the monetary damages he sought, less than what he sought, or more than what he sought.

Gift. A voluntary transfer of property without consideration.

Grand jury. A group of citizens who decide if persons accused of crimes should be indicted (true billed) or not (no billed).

Grantee. The person to whom property is being conveyed.

Grantor. The person who is conveying property.

Habeas corpus. Literally, «you have the body». In criminal law, a judicial writ ordering a law enforcement official to bring a person before the court and show cause as to why the person is being detained.

Harmless error. An error made during a trial that an appellate court feels is insufficient grounds for reversing a judgment.

Hearsay. An out-of-court assertion or statement, made by someone other than the testifying witness, that is being offered to prove the truth of the matter stated. Hearsay evidence is excluded from trials unless it falls within one of the recognized exceptions.

Heir. Generally, one who inherits property under a will or by intestate succession; technically, a person who receives a property interest through intestate succession.

Holographic will. A will that is written entirely in the handwriting of the testator.

Hung jury. A jury that is unable to reach a verdict. Especially significant in criminal trials if a unanimous verdict is required.

Impanelled. After jurors are sworn in, the jury is said to be impanelled and the defendant is placed in «jeopardy».

Implied contract. A contract that is inferred from the conduct of the parties.

Implied warranty of merchantability. The warranty imposed on merchants that the goods are merchantable as defined in the UCC; the warranty is imposed even though the merchants do not actually make such claims.

Incorporation. The theory that the Bill of Rights has been incorporated or absorbed into the due process clause of the Fourteenth Amendment, thereby making it applicable to the states.

Indictment. A formal accusation of a criminal offense made against a person handed down by a grand jury.

In forma pauperis. Literally, «in the manner of a pauper». Permission of the court for a poor person to seek judicial relief without having to pay the usual court fees.

Information. A formal accusation charging someone with the commission of a crime, signed by a prosecuting attorney, that has the effect of bringing the person to trial.

Initial appearance. During the initial appearance, the accused is informed of the charges against him, given his constitutional rights, informed of the amount of his bail, and given a date for a preliminary hearing.

Injunction. A court order directing a person to refrain from doing certain acts or carrying out certain activities.

In personum jurisdiction. Judicial jurisdiction of a court to enter a personal judgment or decree against the person.

In rem jurisdiction. Judicial jurisdiction of a court to enter a decree affecting property interests.

Intangible property. Those items of property that are not capable of being touched such as debts owed to someone.

Interpretivism. The doctrine that judges should decide new constitutional issues in light of the underlying constitutional principles, as well as the literal meaning of the written provisions.

Interrogatory. A form of discovery in which written questions about a lawsuit are submitted to one party by the other party.

Inter vivos. During life.

Intestate. To die without a will.

Invitee. In tort law, a business visitor on one's premises.

Jeopardy. The point in the criminal justice process where the accused is in danger of criminal liability. Once in jeopardy, the accused must either be acquitted or convicted and may not be placed again in jeopardy.

Joint tenancy. Concurrent ownership of property in which the survivor inherits the entire property.

Judicial conduct board. An official body whose function is to investigate allegations of misconduct made against judges.

Judicial gatekeeping. Term used to describe how judges control access to the judicial system by either opening or closing the judicial «gates» to certain kinds of controversies.

Judicial notice. A method of providing trial evidence that allows the court to accept facts that are commonly known or verifiable without formal proof.

Judicial review. The power of a court to declare acts of governmental bodies contrary to the Constitution null and void.

Jurisdiction. The power and authority of courts to render a binding decision in a case.

Laying a predicate. Also known as «laying a foundation». Preliminary questions that establish the relevancy and admissibility of evidence.

Leading question. A question by which an attorney attempts to put words into the mouth of a witness, that is, a question that states the information to which the attorney wishes the witness to testify.

Lease. An agreement, oral or written, that governs the rental of property.

Legatee. A person who inherits personal property under the will.

Legislative address. A method of judicial removal used in some states that allows the state legislature to remove a state judge, usually by a two-thirds vote.

Legislative courts. A type of federal court created by Congress under one of its legislative powers; for example, military and territorial courts.

Правовая система США

Legislative veto. Action by one or both houses of Congress that nullifies an executive proposal.

Lessee. Also known as the tenant; the person who is in possession of the property under a lease.

Lessor. Also known as the landlord; the person who owns the fee simple estate and carves out a small estate for a tenant.

Libel. Defamation that is preserved in some permanent form.

Licensee. In tort law, a social guest on one's property.

Lien. An encumbrance on property that is the result of a security interest held by the creditor.

Life estate. An estate in land that is held only during one's lifetime or during the life of another.

Long-arm statute. A legislative enactment that extends a court's jurisdiction to nonresident parties as long as there are «minimum contacts» between the litigant and the state, which is a requirement of due process.

Majority opinion. The opinion of a majority of appellate court judges in which the decision of the court and its reasons for that decision are given.

Malum in se. Literally, «wrong in itself». In criminal law, something that is made illegal because it is inherently or morally wrong.

Malum prohibitum. In criminal law, something, such as gambling, made illegal because government has deemed it undesirable, thereby prohibiting it.

Mandatory authority. Prior court cases, constitutional provisions, legislative enactments, court rules, or administrative regulations which are binding upon courts in rendering decisions.

Mandatory release. Automatic release from prison when the calendar time and good time served equal the maximum time for which the inmate was sentenced.

Mediation. The process whereby a neutral third person intervenes in a controversy to assist the parties in achieving a resolution.

Mens rea. Literally, «the guilty mind». The wrongful purpose, which is an element of a crime.

5. Vocabulary

Missouri Plan. The name given to a method of judicial selection that combines merit selection and popular control in retention elections.

Mootness. A term used to describe a case that has become a dead issue because the controversy that gave rise to the case was resolved before a final judicial decision could be made.

Motion *in limine*. A motion that bars prejudicial questions and statements on specified topics.

Natural law. The theory that human law must conform to the laws of God and nature, just as the physical world must conform to the laws of physics.

Negligence. A theory of tort recovery involving a legal duty, a breach of duty, proximate cause, and injury.

Negligence *per se*. A method of establishing the defendant's negligence by proving a violation of a safety statute or regulation.

No bill. A term used to describe the decision of a grand jury not to indict a person for a crime.

***Nolo contendere*.** Literally, «I will not contest it». A plea, tantamount to a guilty plea, in which the accused refuses to admit culpability but accepts the punishment of the court.

Noninterpretivism. The doctrine that the Constitution should be interpreted according to evolving standards of decency and justice and not frozen in time or meaning.

Nuisance. The use of the defendant's land in such a way that it interferes with the plaintiff's use or enjoyment of plaintiff's land.

Nuncupative will. An oral will.

***Obiter dictum*.** Also known as *dicta*; statements in a judicial opinion that were not essential to the resolution of the case and are not binding precedent.

Offer. A proposal to enter into a contract.

Offeree. The person to whom an offer is made.

Offeror. The person making an offer.

Opening statement. Address made by attorneys for both parties at the beginning of a trial in which they outline for the jury what they intend to prove in their case.

Правовая система США

Oral argument. The part of the appellate court decision-making process in which lawyers for both parties plead their cases in person before the court.

Oral testimony. A form of evidence that is given by the witness on the stand in open court or in a deposition under oath.

Ordinance power. The power of cities and other local government units to enact regulations binding on citizens within their jurisdiction.

Original intention. The doctrine that holds that judges should interpret the Constitution in accordance with the intent of the Framers.

Panel. A group of appellate judges, less than the full membership of the court, assigned to review a case on appeal.

Parol evidence rule. A rule of contract construction that prevents modification of written contracts by any oral statements.

Parole. Punishment for a crime that involves release from incarceration on the condition of good behavior.

Partnership. A business organization in which ownership is shared by two or more people and/or legal entities.

Party. One of the principals, either the plaintiff or the defendant, in a lawsuit.

Patent. Exclusive legal monopoly granted by the government to sell, use, or assign the right to use or sell a product or process that one has invented, created, or discovered.

Peremptory challenge. A method used to strike a potential juror from the jury without specifying the reason for doing so.

Personal service. A notice to a party of pending litigation, or providing a copy of a subpoena to a witness, that is personally delivered.

Personalty. All property except realty or those items that cannot be severed from the realty without damage to it.

Persuasive Authority. Secondary sources or materials from other jurisdictions by which courts are not bound but upon which they may rely in deciding cases.

Plaintiff. The person or party who initiates a lawsuit.

5. Vocabulary

Plea bargain. An arrangement whereby the accused agrees to exchange a plea of guilty for a lesser sentence, a reduction of charges, or some other consideration by the court.

Plurality opinion. Any written opinion that reflects the views of fewer than a majority of the justices who heard the case.

Political question. The doctrine that courts will not decide cases that involve issues for which a final decision is clearly left to one of the political branches of government by the Constitution.

Positive law. The theory that law is merely a reflection of the will of the strongest in a society.

Precedent. A case previously decided that serves as a legal guide for the resolution of subsequent cases.

Preliminary hearing. Either a pretrial hearing at which motions are considered or, in criminal law, a pretrial hearing to determine if there is probable cause to hold the accused for an indictment.

Preponderance of the evidence. In civil law, the standard of proof required to prevail at trial. To win, a plaintiff must show that the greater weight, or preponderance of the evidence, supports his or her version of the facts.

Pretrial publicity. Prejudicial information, often inadmissible at trial, that is circulated by the news media before a trial and that reduces the accused's chances of a trial before an impartial jury.

Prima facie case. The plaintiff's version of the facts, which if taken at first glance or «first face» seem to substantiate the plaintiff's allegations against the defendant.

Primary jurisdiction doctrine. In administrative law, the doctrine that requires litigants to take a dispute to the administrative agency with primary responsibility for handling the dispute before seeking judicial relief.

Primogeniture. A legal doctrine whereby the oldest son alone inherits the property of his ancestors.

Principal. In criminal law, a chief actor who participates in the crime or who recruits an innocent agent to participate.

Principal brief. A brief filed by appellant that includes the issues and legal arguments to be appealed.

Правовая система США

Prior restraint. The censoring of material by the government before it is published rather than penalizing the publisher after publication.

Private nuisance. A common law tort that forbids the use of one's property in a way that is offensive or obnoxious to one's neighbors.

Privilege. In evidence, a recognized right to keep certain communications confidential or private.

Probable cause. Standard used to determine if a crime has been committed and if there is sufficient evidence to believe a specific individual committed it.

Probation. Punishment for a crime that allows the offender to remain in the community without incarceration but subject to certain court-established conditions.

Procedural due process of law. A theory of due process that stresses «by-the-book» adherence to predetermined rules of behavior that government must observe.

Procedural law. Law that outlines the legal procedures or process that government is obliged to follow.

Product liability. A theory of tort recovery that imposes liability on the manufacturer, seller, or distributor of dangerous products for injuries sustained by consumers and bystanders who use the product.

Promissory estoppel. A contract remedy that is employed where one party has changed positions in reliance of the other party's gratuitous promise.

Property. The legal right to use or dispose of particular things or subjects.

Proximate cause. The theory that the injury sustained by the plaintiff and the defendant's action were so closely connected that the defendant's act caused the injury and there were no intervening causes.

Public nuisance. The use of one's property in a way that offends the health, safety, or morals of the general public.

Punitive damages. Money beyond actual damages awarded against a defendant whose conduct was so wanton, reckless, or reprehensible as to justify additional punishment.

Quasi-in-rem jurisdiction. The power and authority of courts to enter a judgment affecting property interests to satisfy the owner's personal

obligations even though the owner is not otherwise subject to the court's jurisdiction.

Quitclaim deed. A written instrument conveying the grantor's interest in property, not the title to the property itself.

Ratio decidendi. Those statements in a judicial opinion that are essential to the resolution of the case and are binding precedent.

Realty. Also known as real property; land and the appurtenances thereto.

Reasonably prudent person. A mythical person created by the courts that is used as the objective standard by which the party's conduct is measured.

Recall. A method used in some states to remove judges from office. Recall elections allow the voters directly to remove judges from the bench.

Recognizance. A term used to describe the releasing of an accused person from custody without requiring a property or money bond.

Recross-examination. The questions asked of a witness after direct examination, cross-examination, and direct examination. Essentially, a second series of questions asked of a witness called by the opposing attorney.

Redirect examination. The follow-up questions asked of his or her own witness by the attorney who originally called the witness to the stand.

Regulatory law. The rules and regulations promulgated by administrative agencies that are just as binding as statutes passed by legislatures.

Remittitur. The process by which a jury verdict of money damages is reduced because the amount is excessive.

Renvoi. A legal theory applicable where there is a choice-of-law question and the forum state adopts the entire law of the sister state.

Reply brief. The brief filed by the appellee that attempts to rebut the appellant's grounds for the appeal.

Repudiation. The contract remedy excusing one party from performance of the contract terms based on the other party's statements of prospective non-performance.

Правовая система США

Res ipsa loquitur. A method of showing the defendant's tort liability by proving that all the instrumentalities were under the defendant's control and that the accident is of a kind that would not have occurred without negligence.

Respondeat superior. A theory of vicarious liability in which the employer or master is financially responsible for the torts of employees or servants.

Reversible error. An error made at trial serious enough to warrant a new trial.

Ripeness. The doctrine that an appellate court will not review the decision of a lower court until all remedies have been exhausted. Courts will not decide an issue before the need to do so.

Roman law. A system of laws created by the Romans and codified in the Code of Justinian.

Rule against perpetuities. The rule that interests in property must vest not later than twenty-one years after the lives of the persons specified at the time that the interests were created.

Rule enforcement. The power of an administrative agency to enforce rules promulgated by the agency under its rule-making authority

Rulemaking. The power of an administrative agency to promulgate rules and regulations concerning matters that fall within its jurisdiction. Rules promulgated by administrative agencies have the force of law.

Rule of four. The requirement that four Supreme Court justices must agree to hear a case before the Court will grant a writ of *certiorari*.

Scienter. An element of a crime that requires knowledge or awareness that a particular act is illegal.

Seisin. Possession of land under a claim of a freehold estate; very akin to absolute ownership of land.

Selective incorporation. As opposed to total incorporation, the doctrine that only those parts of the Bill of Rights deemed «fundamental» are incorporated into the Due Process Clause of the Fourteenth Amendment.

Senatorial courtesy. The custom in the U.S. Senate that requires the president to clear judicial appointments with the senators of the state wherein the appointment occurs when the senators are of the president's party.

5. Vocabulary

Separation of powers. The constitutional arrangement whereby legislative, executive, and judicial powers are exercised by three separate and distinct branches of government.

Sequestered. A jury is sequestered when its members are isolated from the community until it has reached a final verdict.

Service. The process of formally delivering the complaint or a subpoena to the defendant or a witness in a lawsuit.

Shield law. A law that allows a newspaper or other reporter to refuse to disclose the source of his or her information in a criminal case. Shield laws are a type of privilege.

Slander. Defamation that is spoken or not preserved in permanent form.

Small claims court. A lower-level state court whose jurisdiction is limited to a specified dollar amount; for example, that damages may not exceed \$1,500.

Sociological theory of law. The theory that law is a function of the society that makes it and that law changes as society changes.

Sole proprietorship. A business organization in which ownership is vested in a single individual who receives all profits but who also bears all liability.

Special issues verdict. A verdict in which the jury answers a series of questions rather than merely entering a general finding.

Special warranty deed. A written deed conveying all property interests held by, through, or under the grantor.

Specific intent. The requisite intent that must be proved as an element of some crimes such as killing another «with malice aforethought».

Specific relief. Equitable remedies that are directed to the defendant personally and obligate him to do or refrain from doing some activity.

Standing. The doctrine requiring that a party bringing suit before a court must have a legal right to do so.

Stare decisis. The policy of courts to follow the rules laid down in previous cases and not to disturb settled points of law.

Statutes of limitations. Statutes that prescribe the time periods in which lawsuits must be filed.

Statutory law. Laws, called statutes, passed by legislative bodies that bestow benefits, impose obligations, or prohibit antisocial behavior.

Subpoena. An order from a court directing a person to appear before the court and to give testimony about a cause of action pending before it.

Subpoena duces tecum. An order from a court directing a person to appear before the court with specified documents that the court deems relevant in a matter pending before it.

Substantial evidence rule. Rule that says a finding of fact by an administrative agency is to be final if there is substantial evidence to support the agency's conclusion.

Substantive due process of law. A theory of due process that emphasizes judging the content of a law by a subjective standard of fundamental fairness.

Substantive law. Law that deals with the content or substance of the law, for example, the legal grounds for divorce.

Substituted service. A notice of pending litigation or other legal matters that is not personally delivered to the person; for example, publication of such a notice in the newspaper.

Substitutionary relief. The award of money damages as compensation for legally recognized losses.

Suit to partition land. A lawsuit dividing land held by co-owners or joint tenants into separate and distinct parts.

Summary judgment. Decision by a judge to rule in favor of one party because the opposing party failed to meet a standard of proof. For example, if a plaintiff fails to present a *prima facie* case, the judge may enter a summary judgment in favor of the defendant.

Summons. A court order directing the defendant to appear in court at a specified time and place, either in person or by filing a written answer to the plaintiff's complaint.

Suspect classification. Classification of persons, such as by race, to which the Supreme Court applies strict judicial scrutiny and for which government must offer compelling reasons to justify its use.

Suspended sentence. Punishment for a crime in which either the determination of guilt or the sentence is held in abeyance for good behavior and probable completion of certain court-imposed obligations.

Takings Clause. The clause in the Fifth Amendment to the U.S. Constitution that forbids the taking of private property for public use without just compensation.

Tangible evidence. Any evidence that the trier of fact may touch or observe in the courtroom.

Tangible property. Land and other material items that can be touched.

Taxpayer's suit. A suit brought by a person who claims standing on the basis of his or her status as a taxpayer.

Tenancies in common. Current ownership of property that does carry a right of survivorship.

Tenure. The system of landholding in the feudal era wherein land was held in subordination to a superior.

Testamentary capacity. The mental ability of an individual to understand the legal consequences of the act of making a will.

Testate. To die with a will.

Testator. The person making a will.

Third-party beneficiary contracts. Contracts intended to benefit a third party, that is, one who is not a party to the contract.

Tort. A private or civil wrong in which the defendant's actions cause injury to the plaintiff or to property, and the usual remedy is money damages.

Tortfeasor. The wrongful actor in a tort suit.

Total incorporation. The doctrine that all of the federal Bill of Rights should be absorbed into the due process clause of the Fourteenth Amendment and made applicable to the states.

Trademark. A distinctive sound, symbol, color, device, or word that is associated with a product or service that identifies its origin and is legally reserved for that product or service.

Trespass to chattel. The damage to another's item of tangible, personal property.

Trespass to land. The injury to another's real property by an unlawful entry.

Trial de novo. Literally, a trial «from the beginning.» Cases appealed from courts that have no transcript are reheard in their entirety «from the beginning».

Правовая система США

Trier of fact. The trier of fact is responsible for hearing and viewing the evidence at trial and evaluating the veracity of it. The trier of fact may either be the judge or a jury.

True bill. A bill of indictment by a grand jury.

Trust. A right or property held by one person for the benefit of another.

Trustee. The person or institution that is vested, under an express or implied agreement, with property to be used for the benefit of another; also known as a fiduciary.

Trustor. The person creating a trust.

Ultra vires. Literally, «beyond the powers of». In administrative law, the doctrine that an administrative agency has exercised powers beyond those delegated to it by a legislative body.

Unconscionable contract. A contract in which one party imposed an unreasonably favorable contract on the other, who lacked a meaningful choice as to the contract terms.

Unenforceable contract. Contracts that cannot be legally enforced because of some missing legal element such as being notarized or witnessed.

Uniform Commercial Code (UCC). A set of uniform statutes governing commercial transactions that have been enacted by state legislatures with some modifications.

Unilateral contract. A contract in which one of the parties acts immediately in response to an offer.

Venire. A group of citizens from which members of the jury are chosen.

Venireman. A person called for jury duty.

Venue. The geographic location of a trial, which is determined by constitutional or statutory provisions.

Vicarious liability. The shifting of liability from the tortfeasor to another party, usually an employer.

Void. Null, ineffective, not able to support the purpose for which it was intended.

Voidable. Something such as a contract or marriage that is not void in and of itself but can be voided at the option of the parties.

5. Vocabulary

Voidable contract. A contract that one party may safely disaffirm under certain conditions while the other party is bound by its terms.

Void contract. A contract that is void from its inception.

Voir dire. Literally, «to speak truth». The process by which prospective jurors are questioned by attorneys to ascertain if there is cause to strike them from jury.

Voluntary assumption of risk. A defense used in tort law that the plaintiff was cognizant of the danger and voluntarily chose to encounter the danger.

Warranty. A covenant or promise that a statement or fact is true.

Warranty deed. A written deed conveying property in which the grantor guarantees title and warrants that he or she will compensate the grantee for any failure of the title.

Will. The legal expression of one's wishes regarding the disposition of one's property, which is to be effective after death.

Witness. A person called to the stand to give testimony in a trial.

Writ of *certiorari*. An order from a higher court to a lower court in which the former orders the latter to send up the record of case for review by the higher court.

Writ of execution. A court order allowing a law enforcement official to seize the property or assets of a defendant against whom a civil judgment has been rendered.

6. Литература

1. *Абрамов Ю.И.* Партии и исполнительная власть в США (70–80 гг.). – М.: 1990.
2. *Американа.* Англо-русский лингвострановедческий словарь / Под ред. Г.В. Чернова. – М.: Полиграмма, 1996.
3. *Блищенко И.П., Шавров В.Ф.* Теория и практика международного права США. – М.: РУДН, 1985.
4. *Боботов С.В., Жигачев И.Ю.* Введение в правовую систему США. – М.: Норма, 1997.
5. *Василенко И.А.* Административно-государственное управление в странах Запада: США, Великобритания, Франция, Германия. – М., 2000.
6. *Гинзбургс Дж.* Американская юриспруденция о взаимодействии международного и внутреннего права // Государство и право. – 1994. – № 11.
7. *Гуценко К.Ф.* Основы уголовного процесса США. – М., 1994.
8. *Дунаев В.* Иммигранты меняют облик США // Независимая газета. – 10 июля. – 2001.
9. *Единообразный торговый кодекс США.* Официальный текст – 1990. – М., 1996.
10. *Елисеев Н.Г.* Гражданское процессуальное право зарубежных стран: источники, судоустройство, подсудность. – М.: Статут, 2000.
11. *Зайчук О.В.* Правовая система США. – Киев: Наукова Думка, 1992.
12. *Иванов М.М.* США: правовое регулирование иммиграционного процесса. – М.: ИМО, 1998.
13. *Иванян Э.А.* Энциклопедия российско-американских отношений XVIII–XX веков. – М.: ИМО, 2001.
14. *История США.* Т. 1–4 // Под ред. Г.Н. Севостьянова. – М.: Наука, 1983.
15. *Кисилев И.Я.* Зарубежное трудовое право. – М.: Норма-Инфра, 1999.
16. *Конституция США.* История и современность / Под ред. А.А. Мишина, Е.Ф. Языкова. – М.: ЮЛ, 1988.

6. Литература

17. *Кравец Л.Г.* Правовая охрана интеллектуальной собственности в США. – М.: ИНИЦ Роспатента, 2001.
18. *Лафитский В.И.* Основы конституционного строя США. – М., 1998.
19. *Лобанов В.В.* Опыт обучения государственных служащих США // Вестник государственной службы. – 1993. – № 12.
20. *Лобанов В.В.* Структура исполнительной власти США // Вестник государственной службы. – 1994. – № 4.
21. *Лобанов В.В.* Служба высших руководителей в США // Государство и право. – 1996. – № 6.
22. *Никифоров Б.С., Решетников Ф.М.* Современное американское уголовное право. – М., 1990.
23. *Николайчик В.М.* Уголовное правосудие в США // США: экономика, политика, идеология. – 1995. – № 2, 3, 4, 6.
24. Политическая система США: актуальные измерения / Под ред. С.А. Червонной, В.С. Васильева. – М.: Наука, 2000.
25. Правовые системы стран мира. Энциклопедический справочник / Под ред. А.Я. Сухарева. – М.: Норма, 2000.
26. Соединенные Штаты Америки. Конституция и законодательные акты / Под ред. О.А. Жидкова. – М.: Прогресс, 1993.
27. Социально-экономическая эффективность: опыт США. Роль государства / Под ред. В.И. Марцинкевича. – М.: Наука, 1999.
28. США на рубеже веков / Под ред. С.М. Рогова. – М.: Наука, 2001.
29. *Тарасова Н.И.* Государственные работники США. – М., 1992.
30. *Тихомиров Ю.А.* Курс сравнительного правоведения. – М.: Норма, 1996.
31. *Томахин Г.Д.* США. Лингвострановедческий словарь. – 2-е изд. – М.: Русский язык, 2000.
32. *Фридман Л.* Введение в американское право. – М., 1993.
33. *Шумилов В.М.* Введение в деликтное право США // Внешнеэкономический бюллетень. – 2002. – № 2.

Правовая система США

34. *Шумилов В.М.* Общее право как источник права США // Внешнеэкономический бюллетень. – 2002. – № 3.

* * *

35. *Almanac of the 50 States: Basic Data Profiles with Comparative Tables*, ed. Edith R. Honor, Palo Alto. – California, Information Publications, 1995.
36. *An Outline of American Government*, ed. By N. Glick. – USIA, 1990.
37. *Burnham W.* Introduction to the Law and Legal System of the United States. – St. Paul, Minn: West Publishing Co, 1995.
38. *Calvi J.V., Coleman S.* American Law and Legal Systems. 4th ed. – New Jersey, 2000.
39. *Charles A. Szypszak.* Collections of Civil Judgements. – N.Y., 1990.
40. *Encyclopedia of Legal Information Sources.* – Detroit, Gale Research Inc., 1993.
41. *Farnsworth E. A.* An Introduction to the Legal System of the United States. – Oceana Publications, Inc., 1963.
42. *Guide to the US Supreme Court.* – Washington D.C., Congressional Quarterly Inc., 1989.
43. *How Our Laws Are Made*, ed. Willet, Edward F., Jr, Washington D.C. – US Government Printing Office, 1990.
44. *Introduction to the Law of the United States*, ed. by D.S. Clark. – Tugrul Ansay, 1993, Kluwer Law Int.
45. *Taylor von Mehren A.* Law in the United States: a General and Comparative View. – Kluwer, 1988.
46. *The Encyclopedia Americana.* Vol. 1–30. – Int. Edition, Danbury, Connecticut, Grolier, Inc., 1994.
47. *The US Government Manual.* – Washington D.C., Office of the Federal Register, 1995.

Учебное пособие

Владимир Михайлович Шумилов

ПРАВОВАЯ СИСТЕМА США

2-е изд., перераб. и доп.

Портрет В.М. Шумилова на переплете книги –
художника С.О. Максимова (www.maximov.ru)

Редактор *Л.И. Гецелевич*

Оформление художника *В.П. Григорьева*

Художественный редактор *И.А. Горбунова*

Технический редактор *З.Д. Гусева*

Корректор *Л.А. Суркова*

Компьютерная верстка *Е.А. Надиной*

Подписано в печать 30.05.2006.

Формат 60х90^{1/16}. Бумага офсетная.

Гарнитура «Таймс». Печать офсетная.

Усл. печ. л. 25,5.

Изд. № 127/2006. Тираж 2000 экз.

Цена договорная. Заказ № 6379.

Издательство «Международные отношения»

107078, Москва, Садовая-Спасская, 20

Тел. отдела реализации: 975-30-09

E-mail: info@inter-rel.ru

Сайт: www.inter-rel.ru

Отпечатано с оригинал-макета

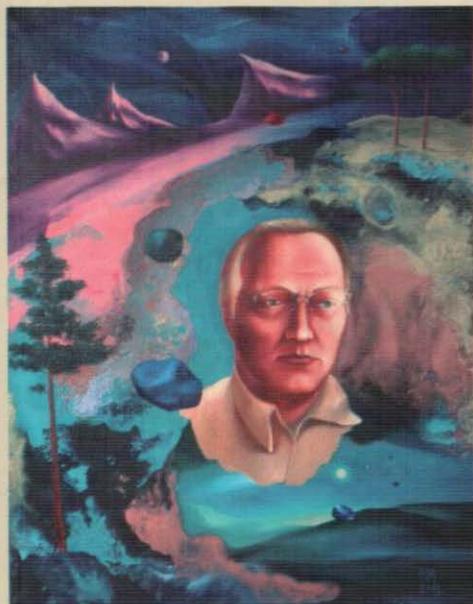
издательства «Международные отношения»

в ОАО ордена «Знак Почета»

«Смоленская областная типография им. В.И. Смирнова».

214000, г. Смоленск, проспект им. Ю. Гагарина, 2.

Тел.: 38-01-60, 38-14-17, 38-46-20



Владимир Михайлович Шумилов —

российский юрист с большим опытом научной, учебной и практической работы. Закончил МГИМО(У) в 1980 году. Доктор юридических наук. Профессор.

Заведующий кафедрой Всероссийской академии внешней торговли, а также кафедрой международного права Международного университета (Москва).

Преподавал и преподает на юридических факультетах ряда ведущих вузов страны, принимал участие в разработке российских законов и других нормативных актов.

Много лет работал в Министерстве внешней торговли СССР, Министерстве внешних экономических связей РФ, в торговом представительстве за рубежом, генеральным директором ряда внешнеторговых предприятий.

Осуществлял официальное взаимодействие с УНИДРУА по вступлению Советского Союза, а затем Российской Федерации в эту международную организацию.

Член Российской ассоциации международного права, редколлегий юридических журналов. Третейский судья. Член научно-экспертного совета Постоянной комиссии по правовым вопросам Межпарламентской ассамблеи ЕврАзЭС.

Автор книг:

"Международное экономическое право" (1999 — 2003 г.), "Введение в правовую систему ФРГ" (2001 г.), "Правовая система США" (1-е издание — 2003 г.), "Международное финансовое право" (2005 г.), "Всемирная торговая организация: право и система" (2006 г.), "Правоведение" (2006 г.) и др.

Владеет английским, французским и итальянским языками.

ISBN 5-7133-1267-4



9 785713 131267 1